УДК 347
ББК 67.404
К60

Рецензенты:
кафедра гражданского и хозяйственного права
Института управленческих кадров
Академии управления при Президенте Республики Беларусь;
доктор юридических наук, профессор *Т.С. Таранова*

ISBN 978-985-576-020-8 (ч. 1)
ISBN 978-985-576-019-2

© Колбасин Д.А., 2016
© УО «Академия Министерства внутренних дел Республики Беларусь», 2016

ОГЛАВЛЕНИЕ

ПРЕДИСЛОВИЕ 7

РАЗДЕЛ I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ 9

ГЛАВА 1. Понятие, принципы и система гражданского права 9

§ 1. Понятие гражданского права. Предмет и метод 9
§ 2. Отграничение гражданского права от смежных отраслей права 18
§ 3. Функции гражданского права 20
§ 4. Принципы гражданского права 22
§ 5. Система гражданского права 28

ГЛАВА 2. Гражданское законодательство 31

§ 1. Понятие и виды источников гражданского законодательства 31
§ 2. Система гражданского законодательства 34
§ 3. Действие гражданского законодательства во времени, в пространстве и по кругу лиц 37
§ 4. Аналогия закона и аналогия права 40
§ 5. Императивные и диспозитивные нормы 41

ГЛАВА 3. Гражданское право как наука. Гражданское право в системе права. Гражданское и торговое право зарубежных государств. Общая характеристика 43

§ 1. Понятие и предмет науки гражданского права 43
§ 2. Методология науки гражданского права 46
§ 3. Общая характеристика гражданского и торгового права зарубежных государств 49

ГЛАВА 4. Гражданское правоотношение. Общие положения 54

§ 1. Понятие гражданского правоотношения и его особенности 54
§ 2. Структура гражданского правоотношения 57
§ 3. Классификация гражданских правоотношений 62
§ 4. Возникновение, изменение и прекращение гражданских правоотношений. Юридические факты 66

ГЛАВА 5. Осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей. Защита гражданских прав 71

§ 1. Понятие, принципы, способы и пределы осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей 71
§ 2. Понятие и содержание защиты гражданских прав 75
§ 3. Порядок и способы защиты гражданских прав 76

ГЛАВА 6. Защита чести, достоинства, деловой репутации и иных личных неимущественных прав 83

§ 1. Понятие чести, достоинства и деловой репутации 83
§ 2. Порядок осуществления защиты чести, достоинства и деловой репутации 85
§ 3. Защита иных личных неимущественных благ: прав и свобод, жизни и здоровья, частной жизни, личной и семейной тайны, права на имя 93

ГЛАВА 7. Граждане (физические лица) как субъекты гражданского права 96

§ 1. Понятие и содержание правоспособности граждан 96
§ 2. Дееспособность граждан. Ограничение дееспособности граждан 98
§ 3. Опека и попечительство. Патронаж 107
§ 4. Признание гражданина безвестно отсутствующим. Объявление гражданина умершим 109
§ 5. Имя гражданина. Место жительства. Акты гражданского состояния 112

ГЛАВА 8. Юридические лица 118

§ 1. Исторические предпосылки возникновения и развития сущности юридического лица (теории юридического лица) 118
§ 2. Понятие и признаки юридического лица 124
§ 3. Учредительные документы. Правоспособность, дееспособность и органы юридического лица 129
§ 4. Наименование юридического лица, его производственная марка, товарный знак и место нахождения. Представительства и филиалы 136
§ 5. Порядок образования юридического лица 140
§ 6. Основные виды юридических лиц 143
§ 7. Прекращение деятельности юридического лица 167

ГЛАВА 9. Республика Беларусь и административно-территориальные единицы как субъекты гражданского права 173

§ 1. Республика Беларусь как субъект гражданского права 173
§ 2. Административно-территориальные единицы как субъекты гражданского права ... 177

ГЛАВА 10. Объекты гражданских прав 180

§ 1. Понятие и виды объектов гражданских прав 180
§ 2. Вещи как объекты гражданских прав. Классификация вещей 182
§ 3. Деньги, валютные ценности (валюта), ценные бумаги и иное имущество, в том числе и имущественные права, как объекты гражданских прав 188
§ 4. Результаты интеллектуальной деятельности. Другие материальные и нематериальные блага как объекты гражданских прав ... 200

ГЛАВА 11. Сделки 204

§ 1. Понятие и виды сделок 204
§ 2. Форма сделок. Правовые последствия несоблюдения формы сделок 218
§ 3. Условия действительности сделок. Общие положения о недействительности сделок 222
§ 4. Правовые последствия признания сделок недействительными 234

ГЛАВА 12. Представительство. Доверенность 238

§ 1. Понятие, стороны и виды представительства 238
§ 2. Понятие и виды доверенностей. Передоверие. Прекращение доверенности ... 243

ГЛАВА 13. Сроки в гражданском праве. Исковая давность 250

§ 1. Понятие и виды сроков в гражданском праве 250
§ 2. Понятие и сроки исковой давности 252
§ 3. Начало течения, приостановление, перерыв и восстановление срока исковой давности 254
§ 4. Последствия истечения срока исковой давности 259

РАЗДЕЛ II. ВЕЩНОЕ ПРАВО. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА 262

ГЛАВА 14. Вещное право. Право собственности. Общие положения 262

§ 1. Вещное право: понятие, признаки и принципы. Система вещных прав. Место вещного права в системе гражданского права и законодательства 262
§ 2. Понятие собственности и права собственности 268
§ 3. Содержание права собственности 273
§ 4. Объекты и субъекты права собственности 281
§ 5. Приобретение права собственности 285
§ 6. Прекращение права собственности 295
§ 7. Вещные права лиц, не являющихся собственниками 308

ГЛАВА 15. Право государственной собственности 315

§ 1. Понятие права государственной собственности 315
§ 2. Основания возникновения права государственной собственности 318
§ 3. Субъекты и объекты права государственной собственности 321
§ 4. Содержание права государственной собственности 325

ГЛАВА 16. Право частной собственности 328

§ 1. Понятие права частной собственности 328
§ 2. Основания возникновения права частной собственности 330
§ 3. Субъекты и объекты права частной собственности 333
§ 4. Содержание права частной собственности 342
§ 5. Право частной собственности на жилой дом (квартиру) 344
§ 6. Право частной собственности на земельный участок 348

ГЛАВА 17. Право общей собственности 360

§ 1. Понятие и виды права общей собственности 360
§ 2. Право общей долевой собственности граждан 362
§ 3. Право общей долевой собственности предприятий 367
§ 4. Право общей совместной собственности 370

ГЛАВА 18. Защита права собственности и других вещных прав 373

§ 1. Конституционные гарантии и гражданско-правовая защита права собственности 373
§ 2. Вещно-правовые иски 376
§ 3. Обязательственно-правовые иски 382

РАЗДЕЛ III. ОБЩАЯ ЧАСТЬ ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОГО ПРАВА 385

ГЛАВА 19. Обязательственное право. Общие положения 385

§ 1. Понятие обязательственного права и обязательства 385
§ 2. Виды обязательств 389
§ 3. Субъектный состав обязательства 391
§ 4. Основания возникновения обязательств и исполнение обязательств 398
§ 5. Понятие и способы обеспечения исполнения обязательств 405
§ 6. Прекращение обязательств 433

ГЛАВА 20. Гражданско-правовая ответственность 439

§ 1. Понятие и особенности гражданско-правовой ответственности 439
§ 2. Виды и формы гражданско-правовой ответственности 445
§ 3. Основание и условия гражданско-правовой ответственности 453
§ 4. Особые случаи гражданско-правовой ответственности 461

ГЛАВА 21. Гражданско-правовой договор. Общие положения 467

§ 1. Понятие, признаки, функции и значение договора 467
§ 2. Виды гражданско-правовых договоров 471
§ 3. Содержание гражданско-правового договора 478
§ 4. Форма и порядок заключения гражданско-правового договора 481
§ 5. Изменение и расторжение гражданско-правового договора 488

Предисловие

Построение правового государства, совершенствование рыночных отношений требуют особого внимания к процессу правового обучения и подготовки необходимых для страны специалистов. Базой для формирования специалистов высшей квалификации, как известно, служит усвоение на должном уровне изучаемых дисциплин, среди которых важную роль играет гражданское право. Его цель в рамках реализации правовой политики государства обеспечить с помощью гражданско-правовых средств и в полной мере осуществить возможность реализации и защиты субъективных гражданских прав и в целом прав всех субъектов хозяйствования. Гражданское право регулирует широкую область отношений, разнообразных по своей направленности, в частности его понятие, конкретные правовые институты, обязательственные правоотношения и т. д. Оно в целом способствует реализации проводимого в нашей стране комплекса мероприятий, направленных на повышение правовой культуры в обществе. Речь идет о том, что под воздействие норм гражданского права подпадает многогранная деятельность организаций и граждан.

Гражданское право как ведущая отрасль права – самостоятельная и сложная по своей сути наука и учебная дисциплина. С целью индивидуализации конкретного правового института наука гражданского право отражает его субъектный состав, присущие ему объекты, раскрывает содержательную часть. Гражданское право играет огромную роль в хозяйственном, экономико-правовом, прогрессивном развитии общества. В этой связи не случайно Гражданский кодекс называют экономической конституцией.

Цель настоящего издания – способствовать подготовке специалистов высшей квалификации для нужд страны. Кроме того, следует полагать, что оно окажет помощь гражданам, руководителям организаций и всем тем, кто интересуется

вопросами гражданского права, например, в поисках ответов на вопросы применения гражданского законодательства в области заключаемых сделок, конкретных видов договоров, возникающих обязательств и других гражданско-правовых отношений. Другими словами, круг возникающих отношений, в частности имущественных, довольно широк и многообразен. В такого рода отношения вступают как граждане, так и юридические лица, Республика Беларусь и административно-территориальные единицы.

На ознакомление с этими и другими понятиями, признаками, содержанием, основаниями возникновения, прекращения гражданских правоотношений, а также и ответственностью за невыполнение различного рода договоров, возникающих обязательств и направлено данное издание.

Структура учебника соответствует структуре Гражданского кодекса Республики Беларусь и Типовой учебной программе по учебной дисциплине «Гражданское право» для специальностей: 1-24 01 02 «Правоведение», 1-24 01 03 «Экономическое право», 1-23 01 06 «Политология (по направлениям)».

РАЗДЕЛ I
ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

ГЛАВА 1. Понятие, принципы и система гражданского права

§ 1. Понятие гражданского права. Предмет и метод.
§ 2. Отграничение гражданского права от смежных отраслей права.
§ 3. Функции гражданского права.
§ 4. Принципы гражданского права.
§ 5. Система гражданского права.

§ 1. Понятие гражданского права. Предмет и метод

Гражданское право является одной из центральных отраслей права в системе права. Оно осуществляет государственное нормативное правовое регулирование значительной части отношений, возникающих между участниками гражданского оборота.

В качестве участников возникающих отношений выступают граждане (в том числе граждане-предприниматели), юридические лица (предприятия, организации), административно-территориальные образования, Республика Беларусь и другие субъекты. Интересы и отношения, складывающиеся между ними, могут быть сугубо частными, семейными (если речь идет о гражданах), трудовыми, отношениями по присвоению материальных благ, хозяйственными отношениями и др.

Разумеется, не все отношения, возникающие между гражданами, гражданами и субъектами хозяйственной деятельности, регулируются гражданским правом. Этот круг отношений определен в ст. 1 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК): гражданское законодательство определяет правовое

положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, прав на результаты интеллектуальной деятельности, регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения.

Что же касается семейных, трудовых, земельных отношений, отношений по использованию других природных ресурсов и охране окружающей среды, отвечающих признакам, указанным в п. 1 ст. 1 ГК, то они регулируются гражданским законодательством, если законодательством о браке и семье, трудовым, земельным и другим специальным законодательством не предусмотрено иное.

Отношения, связанные с осуществлением и защитой неотчуждаемых прав и свобод человека и других нематериальных благ (личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными), регулируются **гражданским законодательством**, поскольку иное не вытекает из существа этих отношений.

Иными словами, отношения, возникающие в экономической сфере между независимыми друг от друга участниками гражданского оборота, отношения по возникновению и порядку осуществления права собственности, присвоению результатов интеллектуальной собственности и складывающиеся социальные связи регулируются гражданским правом. Именно гражданское право призвано регулировать интересы равных участников экономических отношений и социальных связей, в том числе разрешать возможные конфликтные ситуации. Все это выработано практикой фактических взаимоотношений субъектов. Если говорить в целом, то гражданское право традиционно рассматривается как совокупность норм, охраняющих и регулирующих рациональное сочетание интересов и отношений независимых друг от друга участников гражданского оборота, что, по существу, и является задачей гражданского права. На это сориентирована не только вся система гражданского законодательства, но и его отдельные нормы и институты. При этом особенность гражданского права в том, что помимо норм права его основу составляют и договоры, различного рода, не противоречащие законодательству сделки, судебные решения, локальные акты (например, устав акционерного общества) и др. Такое сочетание нормативного и локального регулирования отражает особенности гражданского права как отрасли права.

Анализ истории становления и развития гражданского права указывает на сложность выявления сущности гражданского права, его отграничения от других отраслей права, т. е. места в праве вообще, а в конечном итоге и определения его понятия. Среди ученых по вопросам гражданско-правовой науки не было единства взглядов. Разброс мнений часто был полярным.

Термин «гражданское право» нередко смешивался с термином «хозяйственное право». Так, П.И. Стучка считал, что поскольку существует плановая экономика (применительно к социалистическому сектору), то единому

Госплану должна соответствовать сложная, но единая организация производства, единая система общественных отношений – единое советское гражданское или хозяйственное право[1]. Им также была выдвинута теория 2-секторного права[2], которая базировалась на наличии в экономике страны двух секторов – частного и социалистического. Следовательно, по его мнению, выделяются две отрасли права (гражданское право и административно-хозяйственное право), каждая из которых имеет свое предназначение. В частности, гражданское право должно регулировать все то, что связано с частным сектором, а административно-хозяйственное должно быть обращено к социалистическому сектору.

В литературе оговорена и концепция единого хозяйственного права. Так, Л.Я. Гинцбург, не соглашаясь с выводами, сделанными П.И. Стучкой, указывал, что они отражаются в различных подходах советского законодательства к разным секторам советского хозяйства и не учитывают единой хозяйственной политики государства, соответствующей единству советской хозяйственной системы, следовательно, необходимо единое хозяйственное право[3].

Разнообразие мнений и сведений о системе гражданского права и сущности советского гражданского права было отмечено и на первой общей дискуссии, проводившейся по этим вопросам в 1938–1955 гг.

Излагая свое мнение, О.С. Иоффе отмечает, что определения гражданского права в этот период были далеки от совершенства и своего разрешения вообще, а часто не отвечали элементарным требованиям, предъявляемым к научным понятиям[4].

Разнообразие точек зрения о самой сущности гражданского права, а также выявление признаков, с помощью которых гражданское право может быть отграничено от других отраслей права, наблюдалось и в дальнейшем.

Все это привело к тому, что общепризнанным основанием выделения гражданского права становится предмет регулирования, т. е. совокупность регулируемых им общественных отношений, а также метод гражданско-правового регулирования этих отношений.

Следовательно, чтобы дать определение гражданского права как отрасли права, необходимо остановиться на предмете и методе гражданско-правового регулирования.

Предмет гражданского права. Общеустановлено, что каждая отрасль права имеет свой отличительный от других отраслей права предмет регулирования, под которым понимается совокупность общественных отношений, подлежащих правовому воздействию. Именно исходя из предмета отрасли

---

[1] См.: Стучка П.И. Классовое государство и гражданское право. М., 1924. С. 54.

[2] См.: Стучка П.И. Советское гражданское право : в 3 т. М., 1927.

[3] См.: Курс советского хозяйственного права. М., 1935. С. 36–37.

[4] См.: Иоффе О.С. О развитии цивилистической мысли в СССР. Л., 1975. С. 58.

права определяются задачи и место в правовой системе, метод регулирования, а в конечном итоге проявляется понятие этой отрасли, обозначаются функции, закрепляются принципы и т. п. Определение предмета отрасли позволяет установить ее особенности, сущность и характерные черты опосредуемых ею отношений.

Равным образом это относится и к определению понятия гражданского права, т. е. понятие гражданского права также неразрывно связано с его предметом. Известно, что каждая отрасль права имеет своим предметом правового регулирования те общественные отношения, которые в целом регулируются только ей присущими нормами права. Следовательно, определение предмета гражданского права тесно связано с тем, какие общественные отношения регулируются его нормами.

Отношения, регулируемые гражданским правом, встречаются довольно часто. И это касается как граждан, так и организаций. В частности, отправляясь на работу на общественном транспорте, гражданин вступает в гражданско-правовой договор по перевозке пассажиров, приобретая по договору купли-продажи имущество, он вступает в сделку, регулируемую нормами гражданского законодательства.

Гражданским законодательством регулируются также отношения между организациями, возникающие по поводу реализации (приобретения) произведенного ими товара. В условиях рыночных отношений граждане и организации, осуществляя предпринимательскую деятельность, постоянно вступают между собой в отношения, регулируемые нормами гражданского права. Иными словами, круг отношений, регулируемых гражданско-правовыми нормами, чрезвычайно широк и разнообразен.

Основными группами отношений, входящими в предмет гражданского права, являются следующие:

1. Имущественные (товарно-денежные) отношения – это отношения между равноправными субъектами по приобретению, установлению принадлежности или перемещению материальных благ от одних лиц к другим. Например, при купле-продаже меняется собственник вещей и денег. Имущественные отношения возникают всякий раз, когда кто-либо передает другому вещь в дар, в обмен на деньги или иную вещь, оказывает услуги или выполняет работу за определенную плату.

Имущественные отношения, регулируемые нормами гражданского законодательства, называют также товарно-денежными, стоимостными. В эти отношения вступают граждане (физические лица) между собой (например, заключаемый договор купли-продажи жилого дома (квартиры) между Ивановым и Петровым).

Участниками имущественных (товарно-денежных) отношений являются граждане и организации (юридические лица), например, при перевозке транспортом, принадлежащим организации, пассажиров и их багажа.

В имущественные отношения вступают Республика Беларусь как государство и административно-территориальные единицы (например, государство как субъект прав государственной собственности может передавать объекты, находящиеся в собственности Республики Беларусь, в хозяйственное ведение или оперативное управление унитарным предприятиям, казенным организациям).

От имени государства в имущественных (товарно-денежных) отношениях участвуют уполномоченные органы (министерства, представительства) в пределах предоставленных правомочий. Что же касается административно-территориальных единиц, то от их имени выступают органы местного управления и самоуправления в пределах предоставленных им прав (например, вещь, найденная на территории административно-территориальной единицы, переходит в ее собственность, если собственник не обнаружился, а нашедший эту вещь отказался от нее). Контроль за такой деятельностью осуществляют финансовые органы административно-территориальной единицы.

В имущественные (товарно-денежные) отношения, регулируемые нормами гражданского законодательства, вступают также индивидуальные предприниматели, иностранные граждане и лица без гражданства, иностранные организации и государства и др.

Особенность такого рода отношений в том, что их участники, являясь собственниками принадлежащего им имущества или находящегося у них на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, считаются независимыми и равноправными субъектами. Отношения, основанные на власти и подчинении, присущие, например, административному, налоговому, таможенному праву, здесь не применимы. Юридическое равенство участников этих отношений выделяет то обстоятельство, что гражданское право регулирует далеко не все имущественные отношения, а только те, которые обусловлены использованием товарно-денежной формы и связаны с такими категориями, как товар, деньги, торговля и т. п.

Имущественные отношения делятся на две подгруппы:

1. Отношения вещного характера. Это отношения, связанные с обладанием субъектами гражданского права теми или иными вещами (имуществом). Здесь проявляются определенные структурные связи: во-первых, отношение субъекта к вещи (имуществу) (является ли он собственником вещи или владеет и пользуется ею, например, по договору аренды) и, во-вторых, отношения между субъектами по поводу возникновения, изменения или прекращения правоотношения по отношению к данной вещи (имуществу) (например, при приобретении вещи по договору купли-продажи возникает право собственности, при разделе вещи между супругами изменяется право собственности на эту вещь, а при передаче вещи по договору дарения прекращается право собственности). В условиях рыночных отношений это

обстоятельство играет существенную роль, поскольку всякая деятельность достигает наивысшего эффекта в том случае, когда лицо (физическое, юридическое) относится к вещи (имуществу) как к своей собственности, а следовательно, и извлекает из нее максимум полезного путем применения разумных средств хозяйствования.

Исходя из природы вещных отношений, анализа производственной и иной хозяйственной практики, нельзя не отметить, что устранение вмешательства иных лиц в хозяйственную деятельность обладателя вещи (если она не противоречит закону) делает его инициативным и предприимчивым в ведении дела, а следовательно, довольно четко проявляется формула: наивысший эффект с наименьшими затратами.

Отношения появления права на вещь (имущество) возникают из разных оснований. Это может быть переход вещи (имущества) от одного субъекта к другому в результате купли-продажи, передачи в аренду и т. д. Отсюда и разнообразна юридическая природа относительно права собственности (владения, пользования, распоряжения) на эту вещь.

2. Отношения обязательственного характера. Это отношения, связанные с переходом имущественных благ от одних лиц к другим. Такие процессы общественного обмена могут быть различными. Самую большую группу обязательственных отношений составляют отношения, возникающие из договоров, основу которых составляет переход права собственности от одних лиц к другим (например, переход имущества по договору дарения), выполнение работ одним лицом в пользу другого (например, по договору подряда).

К отношениям обязательственного характера относятся также отношения, связанные с оказанием различного рода услуг (например, доставка товаров на дом), причинением вреда одним лицом другому (например, лицо, причинившее вред, должно возместить его в полном объеме, если не докажет свою невиновность) и др.

Особую группу отношений по переходу материальных благ от одних лиц к другим составляют отношения по их наследованию. Особенность такого рода отношений в том, что они переходят в порядке наследования по закону или по завещанию после смерти гражданина.

2. Личные неимущественные отношения – составляют нематериальные блага гражданина или организации. Участниками личных неимущественных отношений могут быть как физические лица (граждане), так и юридические лица (предприятия, организации), коллективы граждан, иностранные государства. В частности, к личным неимущественным отношениям организаций относятся: деловая репутация, фирменное наименование организации, ее производственная марка, товарный знак и др., которые служат своеобразными ориентирами для покупателя о качестве товара, работе лица, которое подготовило товар, его деловой репутации и т. д.

Личные неимущественные отношения подразделяются на две подгруппы:

1) личные неимущественные отношения, связанные с имущественными. К ним относятся отношения по поводу авторства на произведения науки, литературы, искусства, а также на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, новые сорта растений и иные результаты интеллектуальной деятельности. Иными словами, группу личных неимущественных отношений, связанных с имущественными, составляют нематериальные блага типа результатов творческой деятельности, способных быть объектами интеллектуальной собственности (право автора на авторство, защиту подготовленного им произведения и т. д.).

В то же время подготовленное автором произведение дает ему право на получение установленного законом авторского вознаграждения (гонорара) путем заключения с издательством договора на издание этого произведения. В данном случае прослеживается связь неимущественных отношений (право на авторство) с имущественными (право на получение вознаграждения за свое произведение);

2) личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, – отношения, связанные с защитой чести и достоинства граждан, охраной их интересов и другими благами, которые не могут быть отделены от личности, т. е. речь идет о защите прав и свобод личности и других нематериальных благ. Такого рода качества от гражданина неотделимы, и их никакими денежными суммами нельзя измерить, т. е. они не содержат в себе денежной оценки. Личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, регулируются гражданским законодательством, поскольку иное не вытекает из существа этих отношений (п. 2 ст. 1 ГК).

Вместе с тем полную защиту этих прав можно обеспечить только с помощью особых, присущих именно гражданскому праву мер. Речь идет о том, что законодательство допускает возмещение морального вреда и в денежном выражении в связи с нарушением указанных прав, в том числе и возмещение имущественных убытков, связанных с изменением состояния здоровья, необходимостью изменения места работы, жительства и т. д. Иными словами, личные неимущественные отношения хотя непосредственно и не связаны с имущественными, но в некоторых случаях (при нарушении их) могут повлечь за собой невыгодные личные неимущественные и имущественные последствия для их участников.

Эта группа отношений имеет особенность: в нее входят отношения, возникающие, как правило, с нарушением личных прав и интересов, благ и свобод, а следовательно, и требующие применения гражданско-правовых способов защиты.

Таким образом, личные неимущественные отношения – это отношения, с помощью которых осуществляется индивидуализация участников (граждан и организаций) или продуктов их творческой деятельности путем выявления и оценки их нравственных и деловых качеств с точки зрения закона.

Названные группы отношений составляют сущность предмета гражданского права. В свою очередь, отношения, образующие и характеризующие предмет гражданского права, оказывают непосредственное воздействие на метод гражданско-правового регулирования.

Метод гражданского права. Предмет гражданского права неразрывно связан с гражданско-правовым методом. Анализ отношений, входящих в предмет гражданского права, еще не дает ответа, что все эти отношения регулируются гражданским правом. Ведь имущественные и другие, например связанные с имущественными личные неимущественные, отношения регулируются и иными отраслями права: административным, трудовым и т. д.

Предмет гражданского права и гражданско-правовой метод можно разграничить по предмету и методу правового регулирования.

Предмет гражданского права, как уже было отмечено, составляют прежде всего имущественные отношения экономически независимых субъектов. Суть такой независимости в том, что участники данных отношений являются собственниками принадлежащего им имущества и могут распорядиться им по своему усмотрению в соответствии с предъявляемыми требованиями.

Что касается **метода правового регулирования общественных отношений**, то в науке гражданского права принято его определять как совокупность способов, средств, приемов, посредством которых право воздействует на общественные отношения, поведение граждан и организаций в этих отношениях. Такое воздействие на поведение субъектов осуществляется на началах *равенства.* При этом отношениям, складывающимся между субъектами гражданского права, свойственна *диспозитивность,* в том числе и возможность разрешения конфликтных ситуаций без нарушения личных прав и свобод. Все это указывает на то, что право, воздействуя на общественные отношения, приводит их в стройную систему, осуществляет регулирование и защиту этих отношений.

Наличие диспозитивных норм в гражданском праве подчеркивает особенность метода гражданско-правового регулирования. Установленное этими нормами правило применяется лишь в том случае, если иное не определено действующим законодательством и договором. Так, согласно п. 1 ст. 587 ГК арендодатель обязан производить за свой счет капитальный ремонт переданного в аренду имущества, если иное не предусмотрено законодательством или договором. Следовательно, стороны, придя к соглашению, вправе изменить это правило и установить иное, например переложить эту обязанность на арендатора в счет причитающейся с него арендной платы.

Гражданско-правовой метод, базирующийся на различных приемах дозволений, достаточно полно проявляет себя и в охранительной сфере при разрешении конфликтных ситуаций по защите прав и свобод, т. е. сторона, права которой нарушены, сама решает, как защищать свои права (с точки зрения

закона) либо вообще отказаться от такой защиты. На это ориентирует и ст. 8 ГК, в соответствии с которой граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права и обязанности. Однако отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, установленных законодательством.

Законодательство предусматривает и *особый порядок защиты гражданских прав* (в суде, третейском суде), а также возможные ее способы (признание прав, взыскание убытков и т. д.), что следует отнести к особенностям гражданско-правового метода регулирования гражданских правоотношений.

Гражданско-правовой метод определяется *стоимостным характером имущественных отношений*, обусловленных использованием товарно-денежных отношений. При этом в этих отношениях проявляется не только их *возмездность,* но и эквивалентность. Поскольку речь идет об экономически независимых и самостоятельных субъектах, то гражданское право и закрепляет такую независимость и самостоятельность участников гражданских правоотношений. В отличие от других отраслей права, регулирующих имущественные отношения, только гражданскому праву присуще юридическое равенство сторон.

Таким образом, юридическое равенство сторон, являясь главной особенностью гражданско-правового метода регулирования имущественных отношений, выражается в признании за организациями и гражданами равного положения во взаимоотношениях, в наличии между ними как участниками гражданского оборота отношений юридического равенства.

Из этого главного признака метода правового регулирования общественных отношений вытекают и другие *специфические признаки*:

1) участникам предоставлена возможность выбора нескольких вариантов поведения в пределах, установленных законом (право покупателя при покупке недоброкачественной вещи заменить ее, вернуть и получить деньги и т. д.). Формой выражения такого рода отношений является договор, учитывающий волю сторон как при его заключении, так и в дальнейших взаимоотношениях при определении судьбы договора;

2) для защиты нарушенных или оспариваемых прав установлены и способы их защиты: признание прав, взыскание убытков, признание недействительным принятого нормативного правового акта, не соответствующего требованию закона. Проявление юридического равенства заключается не только в имущественной самостоятельности, предоставлении сторонам возможности определять свои отношения по их усмотрению, но и в равенстве мер их гражданско-правовой ответственности друг перед другом при нарушении обусловленных отношений, регулируемых гражданским правом. Например, за не поставленную согласно договору продукцию (товары) должны быть взысканы убытки;

3) гражданские права защищаются, как правило, в исковом порядке: судом или третейским судом. Это означает, что нельзя допускать вседозволенности, включая и решение вопросов по своему усмотрению только одной стороной. Иными словами, если в основе договорных отношений лежит согласованная воля сторон, то и спорные отношения могут быть решены путем взаимной договоренности, а при недостижении соглашения – судом или третейским судом. Эти судебные органы не связаны какой-либо зависимостью ни с одной, ни с другой стороной. Следовательно, при решении спорных вопросов, возникших между сторонами, будет соблюден принцип юридического равенства.

На основании изложенного можно сделать вывод, что *гражданско-правовому методу регулирования присущи следующие особенности:*

– равенство участников гражданских правоотношений;

– основу договорных отношений составляет согласованная воля сторон;

– диспозитивность (в ГК больше диспозитивных норм, чем императивных);

– предусмотрены специфические способы защиты гражданских прав;

– особый порядок защиты гражданских прав – при недостижении соглашения спорные отношения рассматриваются в судебном порядке.

Таким образом, если предмет гражданского права определяет, какие отношения регулируются гражданским правом, то метод – каким образом они регулируются, и в этом их различие. Но предмет и метод гражданского права содержат в себе существенные признаки, на основании которых можно дать определение гражданского права.

Гражданское право – это совокупность правовых норм, регулирующих на началах юридического равенства сторон имущественные (товарно-денежные) отношения, связанные с имущественными личные неимущественные отношения и личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными.

§ 2. Отграничение гражданского права от смежных отраслей права

Отграничение гражданского права от смежных отраслей права производится по предмету правового регулирования и обусловленного предметом методу правового регулирования. Методом правового регулирования гражданского права является юридическое равенство сторон, исключающее подчиненность их друг другу.

Если проводить отграничение от административного (в том числе финансового, налогового, бюджетного) права, то для отношений, являющихся предметом административного права, характерно властное подчинение одной

стороны другой, т. е. исключается юридическое равенство этих отношений. Суть изложенного можно проследить на примере, когда государство в лице Министерства промышленности обязывает подведомственный ему автомобильный завод изготовить для нужд народного хозяйства несколько тысяч автобусов повышенной комфортабельности. Правда, возникающие в данном случае организационные отношения тесно связаны с имущественно-стоимостными отношениями, в которые вступает автомобильный завод по выпуску автомобилей. В частности, тот же заказ, выданный автомобильному заводу на изготовление указанных автобусов, как административный акт влечет гражданско-правовую обязанность автомобильного завода в качестве поставщика заключить договор поставки с потребителями (покупателями). Хотя организационные отношения в данном примере и тесно связаны с имущественно-стоимостными, они регулируются нормами административного права, поскольку возникающие отношения регулируются посредством обязывающих предписаний, основанных на методе власти и подчинения.

Отличие гражданского права от трудового состоит в том, что процесс труда работника регламентирован правилами внутреннего трудового распорядка (временем прибытия на работу и убытия с работы, изготовлением установленного количества деталей и т. д.).

При выполнении работы по гражданско-правовому договору подряда подрядчик сохраняет положение самостоятельного субъекта хозяйствования. На него не распространяются Правила внутреннего трудового распорядка и т. п. Важным моментом здесь является оговоренный результат труда, представляемый к обозначенному сторонами сроку.

Иными словами, если содержанием трудового договора является выполнение работником определенной трудовой функции (функций) с включением его в трудовой коллектив предприятия (организации), подчинение внутреннему трудовому распорядку, то в гражданском договоре стороны сохраняют самостоятельность и принимают на себя обязанность представления результатов своей работы.

В условиях рыночных отношений рабочая сила также является товаром, т. е. приобретает стоимостный характер. Поэтому все больше гражданско-правовых элементов используется при регулировании трудовых отношений.

Имеются ***отличия между гражданским правом и семейным***. Предметом семейного права выступают отношения, вытекающие из брака, родства, усыновления (удочерения) и т. д. Так, при вступлении в брак выбор фамилии, места жительства, работы зависит от воли каждого из вступающих в брак. Поэтому здесь личные отношения являются решающими, а имущественные – подчиненными. Что касается вопроса о соотношении личных неимущественных и имущественных отношений, то в семейном праве он является дискуссионным. Такие ученые, как В.А. Рясенцев, Г.К. Матвеев, Е.М. Ворожейкин, И.М. Кузнецова, указывают на приоритет личных отношений.

По мнению же М.В. Антокольской[1], такое представление о соотношении личных и имущественных правоотношений не соответствует действительности, поскольку большинство личных отношений в семье семейным правом не регулируется и вообще не подвластно правовому регулированию.

Разумеется, между некоторыми членами семьи также складываются имущественные отношения. Однако в силу специфики этих отношений они не носят стоимостного характера. Так, при разделе имущества между супругами независимо от того, кто какую часть в него внес при совместной жизни, доли их предполагаются равными. Поэтому и регулируются эти отношения нормами семейного, а не гражданского права.

Имеются ***отличия гражданского права и от других отраслей права***. Например, предметом конституционного права является правовое регулирование отношений, связанных с национально-государственным устройством, осуществлением функций власти в области политической, экономической и социальной жизни общества. Кооперативные отношения базируются на членстве в кооперативной организации. Предметом регулирования аграрного права являются отношения сельскохозяйственных предприятий, связанные с выращиванием (производством) и реализацией сельскохозяйственной продукции.

§ 3. Функции гражданского права

Переход к рыночным, товарно-денежным отношениям требует формирования четкой правовой системы.

Формирование отлаженной правовой системы предполагает и выявление функций, присущих той или иной отрасли права. Суть их заключается в отражении своеобразия отрасли, осуществлении правового назначения.

При выделении функций гражданского права необходимо исходить из тех задач, которые им осуществляются. Известно, что гражданским правом регулируется широкий круг отношений, связанных, в частности, с реализацией таких важнейших задач, как повышение материального уровня жизни народа, обеспечение защиты прав и законных интересов участников гражданского оборота, развитие и совершенствование рыночных отношений, исключение противоправных действий, создание благоприятных условий в сфере творческой деятельности, направленной на удовлетворение духовных, культурных потребностей граждан, и др. Иными словами, *нормы гражданского права применяются для регулирования разнообразных отношений*, и в первую очередь *имущественно-стоимостных*, что и является главной задачей гражданского права.

[1] См.: Антокольская М.В. Семейное право. М., 1996. С. 10.

Назначение функций гражданского права, как и любой отрасли права, заключается в достижении определенного результата, материализации поставленной задачи. Функции гражданского права характеризуют его способность оказывать воздействие на содержание регулируемых им отношений, вызывать в них те или иные изменения в соответствии с поставленной задачей, непосредственно вытекают из них, что влияет и на их классификацию.

Выступая в качестве регулятора общественных отношений, гражданское право выполняет ряд функций с характерными признаками. Это, как правило, функции воспитательного характера. С их помощью осуществляется регулирование поведения участников гражданского оборота. К функциям общего направления, присущим всем отраслям права, в том числе и гражданскому, относятся также функции предупреждения правонарушений, формирования нужного поведения субъектов правоотношений, а в случае нарушения правовых норм осуществляется функция, касающаяся мер принудительного характера, применительно к нарушителям установленных предписаний.

Среди функций права особо выделяют **регулятивную и охранительную (защитную)**.

Регулятивная функция гражданского права реализуется посредством конкретных правовых установок, регулирующих поведение участников гражданского оборота. Наиболее характерные способы осуществления регулятивной функции – предписания, дозволения, а также обязывания. Основной гарантией указанной функции являются нормы, устанавливающие запреты, в частности, на одностороннее изменение гражданских правоотношений, за исключением случаев, установленных законом.

Переход к новой системе хозяйствования требует наделения субъектов свободой в их хозяйственной деятельности, т. е. возникает необходимость в расширении свободы договорных отношений. В свою очередь, расширение сферы договорного регулирования между субъектами гражданского оборота повышает роль регулятивной функции гражданского права.

В период активного реформирования экономики и увеличения самостоятельности субъектов хозяйствования, расширения договорного регулирования повышается значение и ***охранительной функции***. Она реализуется с помощью приемлемых средств и мер воздействия на правонарушителя (например, согласно п. 3 ст. 481 ГК покупатель вправе, уведомив поставщика, отказаться от принятия товаров, поставка которых просрочена, если в договоре поставки не предусмотрено иное), в том числе и путем обеспечения всесторонней защиты нарушенных прав участников гражданского оборота (в соответствии со ст. 491 ГК за недопоставку или просрочку поставки товаров с поставщика взыскивается неустойка, установленная законодательством или договором поставки), а также другими охранительными предписаниями. Охранительная функция гражданского права направлена на обеспечение прав и законных интересов участников гражданского оборота посредством принуждения

виновной стороны к выполнению возложенных на нее в ходе реализации регулятивной функции обязанностей перед другой стороной.

В силу принципа эквивалентности товарно-денежных отношений охранительная функция в гражданском праве носит компенсационный характер.

Охранительная функция гражданского права способствует реализации регулятивной (осуществляет дополнительное регулирование поведения субъектов гражданских правоотношений при нарушении ими гражданского законодательства в целях восстановления нарушенных прав и применения определенных санкций к виновной стороне).

Осуществляя на практике регулятивную и охранительную функции, нормы гражданского права указывают на необходимость четкого выполнения требований действующего законодательства, добросовестного выполнения принятых обязательств, недопущения недобросовестной конкуренции и др. Другими словами, в силу вступает и свойственная гражданскому праву ***превентивно-воспитательная функция***.

§ 4. Принципы гражданского права

Принципы (принцип от лат. principium – начало, основа) в целом и гражданского права в частности имеют весьма важную как теоретическую, так и практическую значимость[1]. Это объясняется тем, что:

– во-первых, правильное понимание и применение норм гражданского законодательства возможно только с учетом общеотраслевых принципов вообще и принципов гражданского права в частности;

– во-вторых, практически невозможно предусмотреть в законе все варианты развития общественных отношений не только в обозримом будущем, но и на момент принятия закона.

Это подтверждает и ныне существующая практика нормотворчества. Другими словами, гражданско-правовое регулирование общественных отношений в ходе становления рынка не ограничено рамками типичных ситуаций, получивших правовое обоснование и закрепление в нормах права. Скорее наоборот: развитие различного рода отношений постоянно приводит к тому, что

[1] Ограничительного перечня принципов гражданского права не существует. Отсутствует и единство взглядов в науке гражданского права о количественном составе и конкретном установлении их содержания.

См., например: Гражданское право : учеб. для вузов : в 2 ч. / под общ. ред. Т.И. Илларионовой, Б.М. Гонгало, В.А. Плетнева. М., 1998. Ч. 1. С. 12–14 ; Гражданское право : учебник : в 2 т. / отв. ред. Е.А. Суханов. 2-е изд., перераб. и доп. М., 1998. Т. 1. С. 37–42 ; Гражданское право : учебник : в 2 ч. / под ред. Ю.К. Толстого и А.П. Сергеева. СПб., 1996. Ч. 1. С. 14–20 ; Толстой Ю.К. Принципы гражданского права // Правоведение. 1992. № 2. С. 49–53.

в обществе появляются отличные от других, не предусмотренные в законе ситуации. Появляющиеся новые отношения как раз и разрешаются с помощью норм права, базирующихся на принципах применительно к каждой отрасли права, т. е. принципы права свойственны всем его отраслям и институтам. Разумеется, в каждой отрасли права они проявляются по-разному. Что касается принципов гражданского права, они могут быть применены при регулировании общественных отношений, входящих в предмет гражданского права.

Принципы гражданского права применяются не только для решения возникших проблем в гражданском законодательстве, но и для большего уяснения сущности действующего законодательства, а при необходимости и его совершенствования. Важнейшие из них нашли закрепление в ст. 2 ГК.

К таким **принципам гражданского права** относятся:

1. Принцип верховенства права. Закон (ч. 2 ст. 2 ГК) определяет, что все участники гражданских отношений, в том числе государство, его органы и должностные лица, действуют в пределах Конституции Республики Беларусь и принятых в соответствии с ней актов законодательства. В случае расхождения закона и иных правовых актов с Конституцией действует Конституция.

2. Принцип социальной направленности регулирования экономической деятельности. Развитие рыночных отношений тесно связано с проявлением предприимчивости, инициативы и активности в сфере гражданского оборота. Содержащиеся в гражданском законодательстве нормы способствуют совершенствованию и развитию этой деятельности. Участникам гражданского оборота предоставлено право совершать любые действия, не запрещенные законодательством. В частности, в соответствии со ст. 17 и 45 ГК граждане и юридические лица вправе заниматься предпринимательской и иной деятельностью, не запрещенной законодательством.

Следует отметить, что гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законодательством, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены им, но в силу основных начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности (ст. 7 ГК). Иными словами, участники гражданского оборота вправе по своему усмотрению регулировать гражданские правоотношения, осуществлять экономическую деятельность.

Изложенное ориентирует участников гражданского оборота и на выпуск необходимых товаров, возрастание разного рода услуг применительно к различному кругу лиц. Непосредственным регулятором такого рода отношений выступает государство. Оно, как следует из ст. 13 Конституции Республики Беларусь, осуществляет регулирование экономической деятельности в интересах человека и общества, обеспечивает направление и координацию государственной и частной экономической деятельности в социальных целях. Другими словами, принцип социальной направленности регулирования

экономической деятельности требует учета интересов участников экономической деятельности, интересов страны и всех слоев ее населения, т. е. должно быть разумное сочетание целесообразности с необходимостью.

Государство в социальных целях направляет и координирует как государственную, так и частную экономическую деятельность, не допускает ее монополизации, способствует развитию конкуренции, защищает интересы потребителей. Свидетельством тому являются, в частности, Законы Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции», от 9 января 2002 г. № 90-З «О защите прав потребителей».

3. Принцип приоритета общественных интересов. Этот принцип имеет особое значение. Его нельзя рассматривать в отрыве от сочетания личных и общественных интересов (интересов других лиц). Разумеется, определение границ такого сочетания в условиях рыночных отношений процесс довольно сложный. Вместе с тем эти границы есть. И залогом этому является строгое следование нормам права. При принятии нормативного правового акта и при его исполнении следует исходить не из целесообразности, а из необходимости его выполнения. На основании действующих правовых установок удовлетворение интересов личности должно быть разумным, не должно противоречить общественным интересам, но это не означает, что надо всеми способами противодействовать ведению дела в ущерб личным интересам. Ведь в конечном итоге возобладает формула: чем богаче в общей массе граждане страны, а не отдельные лица, тем богаче и страна. В то же время личные интересы, противоречащие общественным, должны подвергаться запрету. Равным образом это касается всех участников гражданских правоотношений при осуществлении ими гражданских прав. Осуществление гражданских прав не должно противоречить общественной пользе и безопасности, моральным ценностям, ущемлять права и защищаемые законом интересы других лиц.

Выполнение этого принципа должно обеспечиваться нормами гражданского права и вести по такому пути, который бы способствовал созданию и развитию приоритета общественных интересов при осуществлении гражданских прав субъектами гражданского права.

4. Принцип равенства участников гражданских отношений. Суть этого принципа в том, что ни один субъект гражданского права, в том числе и государство, не вправе оказывать давление, произвольно вмешиваться в дела других субъектов гражданского права. В частности, государство не вправе обязывать предпринимателя производить товары без учета интересов этого участника гражданского оборота, равным образом, как и запрещать заниматься предпринимательской деятельностью, если она не противоречит законодательству. Должно соблюдаться юридическое равенство сторон. Юридическое равенство означает также недопущение административного

вмешательства при выработке условий участниками гражданского оборота заключаемого соглашения. Это в равной степени касается как физических лиц (граждан), так и юридических (организаций).

Юридическим лицам как субъектам хозяйствования предоставлена равная возможность для участия в гражданском обороте на основании действующего законодательства (устава, положения). Равенство сторон проявляется в заключении договоров, их исполнении и имущественной ответственности в случае их невыполнения.

Для того чтобы участники гражданского права могли проявлять деловитость, предприимчивость в сфере гражданского оборота, они должны быть самостоятельными и независимыми. Определение их взаимоотношений должно складываться на основе свободного согласования своих интересов и потребностей и юридического равенства. В случае нарушения этих прав участники гражданского оборота имеют право без всякой дискриминации на равную защиту и восстановление своих прав и законных интересов. В частности, согласно п. 3 ст. 9 ГК лицо, злоупотребляющее правом, обязано восстановить положение лица, потерпевшего от злоупотребления, возместить причиненный ущерб.

5. Принцип неприкосновенности собственности. Этот принцип предусматривает равенство всех форм собственности (ст. 13 Конституции), всемерную их охрану и неприкосновенность. Поскольку материальную основу гражданско-правового регулирования составляют отношения собственности, то данный принцип относится к числу основополагающих принципов гражданского права. С его помощью обеспечивается возможность собственника свободно и независимо владеть, пользоваться и распоряжаться своим имуществом в пределах, установленных законом. Направленность данного принципа заключается в правовой охране собственности, закреплении многообразия ее форм, становлении стабильности и порядка в сфере имущественных отношений.

Право собственности, приобретенной законным способом, защищается нормами гражданского права от посягательств со стороны других лиц. Неприкосновенность собственности, как установлено ст. 44 Конституции Республики Беларусь, гарантируется государством.

Ни один субъект гражданского права не может быть лишен права собственности, кроме как по мотивам общественной необходимости, при соблюдении условий и порядка, определенных законом, со своевременным и полным компенсированием стоимости отчужденного имущества либо согласно постановлению суда.

6. Принцип свободы договора. Этим принципом предусматривается свобода сторон как в заключении договора и выборе контрагента (партнера), так и в выборе вида условий, на которых он может быть заключен.

Не допускается понуждение субъектов гражданского права к заключению договора. Обязанность заключать договор возникает лишь тогда, когда она предусмотрена законодательством или добровольно принятым обязательством.

7. Принцип добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений. Значение этого принципа в условиях рыночных отношений довольно велико. Ведь в конечном итоге не все можно предусмотреть в законе. И существенную роль в этом могут сыграть такие категории, как добросовестность (в заключении и исполнении договорных отношений), разумность (например, в установлении цены и определении сроков совершения сделки). Согласно п. 4 ст. 9 ГК в случаях, когда законодательство ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права добросовестно и разумно, добросовестность и разумность участников гражданских правоотношений предполагается.

Что же касается сделки, в заключении которой лицо действовало недобросовестно, то она признается недействительной. Так, согласно ст. 180 ГК сделка, совершенная под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, а также сделка, которую лицо было вынуждено совершить вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась (кабальная сделка), может быть признана судом недействительной по иску любого заинтересованного лица.

Различие понятий добросовестности и недобросовестности проявляется не только в терминологическом плане. Они заключают в себе и различные правовые последствия. В соответствии с п. 1 ст. 283 ГК собственник может потребовать свое имущество и от добросовестного приобретателя в случае, когда имущество утеряно собственником или лицом, которому имущество было передано собственником во владение, либо похищено у того или другого, либо выбыло из их владения иным путем помимо их воли.

Наличие данного принципа способствует развитию и совершенствованию гражданско-правовых отношений.

8. Принцип недопустимости и произвольного вмешательства в частные дела. Этот принцип предусматривает свободу проявления частных интересов субъектов гражданского права. Содержащиеся в гражданском законодательстве нормы права выражают в первую очередь имущественные отношения, свободное распоряжение принадлежащим собственнику имуществом с целью получения соответствующего дохода. В этом плане заметную роль играет реальная заинтересованность, тесно связанная с личной свободой, что способствует развитию деловитости, предприимчивости и активности в сфере гражданского оборота. Органы власти и управления и другие лица не должны вмешиваться в частные дела участников гражданских правоотношений. Например, лицу, занимающемуся предпринимательской деятельностью, нельзя навязывать, какие товары производить, какую работу выполнять, какие услуги оказывать.

К числу конституционных запретов относится и недопустимость вмешательства в личную жизнь гражданина. В случае нарушения этого принципа ст. 28 Конституции Республики Беларусь каждому предоставлено право

на защиту от незаконного вмешательства в его личную жизнь, в том числе от посягательства на тайну его корреспонденции, телефонных и иных сообщений, на его честь и достоинство.

Нельзя забывать и о том, что свобода не должна сочетаться с произволом, ибо она может превратиться в свою противоположность: например, незаконная предпринимательская деятельность – в стяжательство, «рвачество», что несовместимо с интересами общества, государства. Поэтому законодательство должно контролировать всякие отступления от установленных границ. Если же частные интересы вступают в противоречие с общеустановленными нормами права, то закон допускает вмешательство в частные дела, и к нарушителям гражданских правоотношений должны применяться строгие меры воздействия. Недопустимость злоупотребления предоставленными правами и свободами со стороны граждан и юридических лиц – неотъемлемое требование гражданского права.

9. Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты. Законодательством участникам гражданского оборота предоставлены равные права для беспрепятственного осуществления своих гражданских прав, в частности в осуществлении хозяйственной и иной деятельности, не запрещенной законом. При осуществлении этой деятельности гарантируется равная защита и равные условия для развития всех форм собственности, в том числе и право принимать участие в управлении предприятиями, организациями и учреждениями с целью повышения эффективности их работы и улучшения социально-экономического уровня жизни (ст. 13 Конституции).

В случае нарушения осуществления предоставленных законом гражданских прав лицо, чье право нарушено, вправе потребовать обеспечения восстановления нарушенных прав вплоть до обращения в суд. При нарушении прав субъектов гражданского права закон предоставляет право осуществлять защиту гражданских прав в суде и иными способами, предусмотренными законодательством, а также самозащиту гражданских прав в пределах, определенных гражданско-правовыми нормами.

Никто не вправе устанавливать правила, противоречащие воле законодателя, ограничивающие осуществление гражданских прав и не допускающие обеспечения восстановления нарушенных прав, а также совершать действия, устанавливающие запреты на оспаривание допущенных участниками гражданских правоотношений нарушений в суде.

Перечисленные принципы не являются исчерпывающими. В их числе могут быть и другие, например ***обеспечение развития товарно-денежных отношений***. В условиях рыночной экономики, товарно-денежных отношений значение данного принципа чрезвычайно велико. Суть его в том, что имущественные отношения в гражданском праве связаны с такими категориями, как товар, деньги, стоимость, кредит, торговля и т. д. В свою очередь, эти категории

являются составной частью товарно-денежных отношений. Условия рынка настоятельно требуют их развития и совершенствования.

Если говорить о систематизации изложенных принципов, то следует отметить, что первые три принципа (верховенства права, социальной направленности регулирования экономической деятельности, приоритета общественных интересов) относятся не только к гражданскому праву, но и ко всей системе права в целом. Все остальные принципы по отношению к гражданскому праву являются основными.

В литературе, в частности в работе В. Витушко[1], принципы гражданского права представляют собой систему, состоящую из совокупности принципов: национального и интернационального характера (принципы свободы, добросовестности, разумности); общесоциального характера (принцип гуманизации отношений в обществе и в гражданском обороте); общеправового (например, конституционные принципы равенства); гражданско-правового отраслевого (принципы полной и самостоятельной имущественной ответственности субъектов гражданского оборота по своим обязательствам, диспозитивности гражданско-правового регулирования).

§ 5. Система гражданского права

Предмет гражданского права составляют имущественно-стоимостные и личные неимущественные отношения, входящие в соответствующие институты, которые расположены в определенной последовательности и регулируются нормами гражданского права на основе юридического равенства сторон. Это составляет их единство. Поскольку нормами гражданского права регулируются различные виды общественных отношений, то необходимо проводить их разграничение по способу действия.

В условиях формирующихся рыночных отношений роль гражданского права как регулятора такого рода отношений возрастает. Это связано с расширением сферы действия гражданского права, необходимостью выработки норм, направленных на регулирование отношений в области предпринимательства, борьбу с монополизмом товаропроизводителей, защиту интересов потребителей и т. д. Каждая такая группа норм, направленных на регулирование соответствующих отношений, имеет свою специфику, а следовательно, должна быть расположена в определенной последовательности.

Единство и разграничение взаимосвязанных групп норм являются составными элементами системы гражданского права. Системное построение

[1] Об этом подробнее см.: Витушко В. Принципы в системе гражданского права Беларуси // Суд. весн. 2000. № 1. С. 59.

норм права имеет значение не только для теории, но и для нормотворческой деятельности (принятие новых нормативных правовых актов) и правоприменительной практики. В частности, в случае принятия нового нормативного правового акта системность помогает отыскать соответствующую норму и выяснить, насколько содержание этого нормативного правового акта согласуется с имеющимися правовыми нормами. Используя системное расположение конкретных правовых институтов, несложно отыскать соответствующую норму и для разрешения вопросов, возникающих в правоприменительной практике.

Таким образом, **система гражданского права** – это совокупность взаимосвязанных групп норм, расположенных в определенной последовательности.

Она представляет собой множество элементов, тесно связанных друг с другом. Такая связь образует структуру, состоящую из правовых норм, институтов, подотраслей.

Все эти группы норм сконцентрированы в Общей и Особенной частях гражданского права[1].

Общая часть содержит общие положения, характерные в целом для всей системы гражданского права. В нее входят нормы, которые определяют предмет и метод гражданско-правового регулирования, порядок осуществления и способы защиты гражданских прав, нормы относительно участников гражданских правоотношений: граждан (физических лиц) и предприятий (юридических лиц), а также нормы, направленные на возникновение, изменение и прекращение сделок.

В свою очередь, совершение сделок может осуществляться на основании представительства. Поэтому многие нормы посвящены институту представительства и его распространенному основанию совершения сделок – доверенности, а также другим институтам, составляющим общую часть гражданского права: основаниям возникновения и видам гражданско-правовой ответственности, в том числе и за невыполнение договорных обязательств.

Особенная часть включает в себя такие гражданско-правовые институты, как купля-продажа, мена, дарение, поставка, аренда, наем жилого помещения, контрактация, подряд, перевозка, страхование, заем, поручение, комиссия, хранение и др. Отношения, возникающие на базе этих институтов, регулируются нормами гражданского права. Среди них значительное количество норм, регулирующих основания возникновения, порядок осуществления, прекращения и защиты права собственности.

---

[1] В общей теории права традиционно принято делить различные отрасли права на Общую часть и Особенную часть. Однако следуя Типовой учебной программе по учебной дисциплине «Гражданское право» для специальностей 1-24 01 02 «Правоведение», 1-24 01 03 «Экономическое право», 1-23 01 06 «Политология (по направлениям)», а также учитывая современные подходы, данный учебник состоит из двух частей, в котором Общая часть именуется часть 1, а Особенная – часть 2.

В Особенную часть входят также нормы отдельных видов обязательств, регулирующие отношения по поводу передачи имущества (уплаты денег, договор купли-продажи, договор поставки и др.), выполнения работ (договор подряда), оказания услуг (договор поручения).

Важное место в Особенной части занимают правовые институты, регулирующие имущественные и личные неимущественные отношения, связанные с интеллектуальной деятельностью (авторское право и смежные права, право на изобретение, полезную модель, промышленный образец). Нормы права, регулирующие отношения, связанные с интеллектуальной деятельностью, направлены на охрану прав авторов, изобретателей, разработчиков полезных моделей, промышленных образцов, использование результатов их труда и т. д.

В самостоятельный раздел Особенной части гражданского права выделено наследственное право, регулирующее вопросы перехода прав и обязанностей от наследодателей (завещателей) к наследникам.

Не менее важную подотрасль Особенной части занимают нормы, регламентирующие вопросы интеллектуальной собственности (понятие, объекты, субъекты, права на объекты интеллектуальной собственности и др.).

Таким образом, **гражданское право** начинается с изучения наиболее общих положений, затрагивающих вопросы, характерные для всех видов гражданско-правовых отношений, которые затем раскрываются в составляющих его конкретных правовых нормах гражданско-правовых институтов, подотраслей.

Литература

Бондаренко, Н.Л. О соотношении конституционных и гражданско-правовых принципов / Н.Л. Бондаренко // Весн. Канстытуц. Суда Рэсп. Беларусь. 2005. № 3.

Бондаренко, Н.Л. Принципы гражданского права Республики Беларусь / Н.Л. Бондаренко. Минск, 2007.

Бондаренко, Н.Л. Реализация принципов гражданского права в процессе совершенствования правосудия по хозяйственным делам / Н.Л. Бондаренко // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2007. № 2.

Василевич, Г.А. Источники белорусского права: принципы, нормативные акты, обычаи, прецеденты, доктрина / Г.А. Василевич. Минск, 2008.

Василевич, Г.А. Конституционное право Республики Беларусь : учеб. для студентов юрид. вузов / Г.А. Василевич. Минск, 2003.

Каменков, В. О принципе диспозитивности в хозяйственном процессе. О принципе гласности в хозяйственном правосудии / В. Каменков // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2007. № 10.

Карнаушенко, В.Г. Реализация законов Республики Беларусь / В.Г. Карнаушенко, А.Ю. Чернолевский // Право Беларуси. 2004. № 14.

Толстой, Ю.К. Принципы гражданского права / Ю.К. Толстой // Правоведение. 1992. № 2.

ГЛАВА 2. Гражданское законодательство

§ 1. Понятие и виды источников гражданского законодательства.
§ 2. Система гражданского законодательства.
§ 3. Действие гражданского законодательства во времени, в пространстве и по кругу лиц.
§ 4. Аналогия закона и аналогия права.
§ 5. Императивные и диспозитивные нормы.

§ 1. Понятие и виды источников гражданского законодательства

Правовое регулирование всего механизма страны базируется на источниках права. Термин «источники права» употребляется в различных значениях. Принято различать источники права в материальном, идеальном и юридическом (формальном) смысле.

В материальном смысле источники права означают совокупность социальных факторов, которые, по сути, и создают право. К числу такого рода социальных факторов относятся: государство, классы, материальные условия жизни классового общества с его классовой борьбой и т. д. На защите этих материальных устоев стоит государственная власть. С помощью ее воли, выраженной в правовых актах, обеспечивается охрана интересов общества от нарушений.

Если речь идет об источниках права в **идеальном смысле**, то под ними понимается правовое сознание. Уровень правовой осведомленности общества свидетельствует о знании гражданами тех или иных норм права, а следовательно, и готовности их исполнения, т. е. правовая культура общества способствует обеспечению выполнения принятых норм права.

Под источниками права в **юридическом (формальном) смысле** понимается форма выражения государственной воли, при которой содержащиеся в ней правила приобретают значение норм права. Иными словами, в юридическом смысле источниками права признаются формы выражения правовых норм, т. е. нормативные правовые акты.

Часто вместо термина «источники права» в юридической литературе упоминаются формы права. Это характерно именно при рассмотрении источников права в юридическом (формальном) смысле. В данном случае речь идет не об отделении какой-то гранью одного понятия от другого, а скорее об их аналогии.

Если рассматривать вопрос применительно ко всем странам, то к источникам права относят нормативные правовые акты, судебные прецеденты, некоторые договоры, обычаи, доктрину.

Для стран, относящихся к романо-германской системе права (система частного права), в которую входят страны континентальной Европы (СНГ, Япония и др.), включая и Республику Беларусь, первичным источником гражданского права является нормативный правовой акт.

В англо-американской системе права (система общего права), к которой относятся Англия, США, Австралия и др., первичным источником права является судебный прецедент, под которым понимается решение суда по конкретному делу, санкционированное государством в качестве обязательного для его применения при рассмотрении иными судебными и административными органами такого же рода споров, определения правил поведения субъектов гражданского оборота. В этих же странах получил распространение и такой источник права, как доктрина – авторитетное мнение специалистов и ученых в области права. В этой связи упоминается и такая терминология, как доктринальное толкование нормы права.

В литературе по этому поводу существуют различные мнения. В частности, С.С. Алексеев полагает, что нормативный правовой акт можно считать единственным источником норм права[1]. Есть мнение, что нельзя игнорировать и обычаи. Описывая обычаи некоторых стран, раскрывая их целевой характер, В.М. Баранов отмечает, что можно сомневаться в рациональности существующих обычаев, но отрицать их реальные действия невозможно[2]. Представляется, что в тех странах, в которых обычай занимает доминирующее место, т. е. выступает, по сути, в качестве «нормы права», с этим нельзя не согласиться. Ведь при применении обычаев в конечном итоге учитываются как процесс формирования и существования общеобязательных правил поведения, так и житейские требования. Разумеется, других норм, регламентирующих конкретное событие, нет. В подобного рода случаях обычай выступает в качестве нормы права.

Следует отметить, что в число источников права Республики Беларусь доктрина официально не входит, но она иногда применяется. Не назван в числе источников гражданского законодательства Республики Беларусь и обычай, хотя его существование и применение в законе обозначено. Так, согласно ст. 222 ГК право собственности на собранные ягоды, выловленную рыбу, собранные или добытые другие общедоступные вещи и животных приобретает лицо, осуществившее их сбор, вылов или добычу в соответствии с законодательством, общим разрешением, данным собственником, или в соответствии с местным обычаем.

Изменения в хозяйственном механизме страны требуют и совершенствования правового механизма регулирования, т. е. принятия гражданско-правовых норм, отвечающих требованиям времени. Выполнение этих норм обеспечивается государством.

---

[1] См.: Проблемы теории государства / под ред. С.С. Алексеева. М., 1987. С. 330.

[2] См.: Баранов В.М. Формы (источники) права : Общая теория / под ред. С.С. Алексеева. М., 1987. С. 251.

Гражданское законодательство затрагивает все сферы жизни общества. С его помощью расширяются и закрепляются субъективные права граждан, совершенствуются различные формы обслуживания населения, основа которых – конкретные гражданско-правовые институты: договоры найма жилого помещения, бытового заказа, аренды, проката, хранения, перевозки, подряда, кредита и т. д.

Важное место в гражданском законодательстве отведено интеллектуальной деятельности и появлению на этой основе интеллектуальной собственности, а также нормам международного права.

Значительное развитие получило гражданское законодательство, относящееся к охране таких личных неимущественных прав, как честь, достоинство гражданина, применяемое в отличие от уголовного законодательства даже в тех случаях, когда лицо, распространившее порочащие, не соответствующие действительности сведения, добросовестно заблуждалось, т. е. было уверено в том, что эти сведения соответствуют действительности. Согласно гражданскому законодательству гражданин вправе требовать не только опровержения порочащих сведений, но и компенсации морального вреда в денежном выражении (ст. 970 ГК). Основанием для этого является ст. 969 ГК, в которой сказано, что компенсация морального вреда осуществляется независимо от вины причинителя вреда в случаях, когда вред причинен распространением сведений, не соответствующих действительности и порочащих честь, достоинство или деловую репутацию гражданина

Иными словами, значимость гражданского законодательства, как и гражданского права в целом, значительно повышается. Ведя речь о категориях *«гражданское право»* и *«гражданское законодательство»* необходимо четко их различать. Если под термином «гражданское право» понимается система правовых норм, то термином «гражданское законодательство» обозначают систему законодательных актов соответствующих государственных органов, в которых закреплены нормы гражданского права. При этом, как уже было отмечено, если гражданское право обслуживает товарную экономику и поэтому должно соответствовать специфике экономической системы, то гражданское законодательство, в свою очередь, обеспечивает правовое регулирование такого рода отношений.

Таким образом, гражданское законодательство определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения их прав и обязанностей, порядок осуществления права собственности, творческой деятельности, регулирует договорные, другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, а также личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными.

Участниками гражданского оборота являются граждане (физические лица), предприятия, организации (юридические лица) Республики Беларусь, административно-территориальные единицы Республики Беларусь, Республика Беларусь в целом, а также иностранные граждане, юридические лица, государства.

Гражданско-правовые нормы содержатся в различных по юридической силе законодательных (нормативных правовых) актах, которые выражаются в определенных формах. Формы, в которых выражаются, закрепляются нормативные правовые акты, являются источниками права (в формальном смысле слова), образующими систему законодательства, в том числе и гражданского.

§ 2. Система гражданского законодательства

Гражданское законодательство (ст. 3 ГК) – это система нормативных правовых актов, которая включает в себя содержащие нормы гражданского права:

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

– распоряжения Президента Республики Беларусь;

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

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

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

Высший источник гражданского законодательства – ***Конституция Республики Беларусь***. Она обладает высшей юридической силой и является базой для развития всех отраслей законодательства, в том числе и гражданского. Законы, декреты, указы и иные акты государственных органов издаются на основе и в соответствии с Конституцией. Как Основной закон страны Конституция регламентирует права, свободы и обязанности граждан. В ней изложены все важнейшие принципы развития общества, определены основные задачи и функции государства, закреплено юридическое равенство развития всех форм собственности.

Следующим по важности источником гражданского законодательства является ***закон***. Это нормативный правовой акт высшего органа государственной власти страны, принятый в установленном порядке. В систему гражданского законодательства входит такой основополагающий законодательный акт, как ***ГК***. Поскольку гражданское законодательство непосредственно связано с жилищным, то сюда следует отнести и ***Жилищный кодекс Республики Беларусь***.

ГК – это кодифицированный законодательный акт, который является общим законодательным актом гражданского права, отражающим и закрепляющим наиболее важные положения. Он состоит из разделов, подразделов, глав и параграфов.

В целом ГК состоит из восьми разделов:

1) общие положения;
2) право собственности и другие вещные права;
3) общая часть обязательственного права;
4) отдельные виды обязательств;
5) интеллектуальная собственность;
6) наследственное право;
7) международное частное право;
8) заключительные положения.

Высшая юридическая сила закона состоит еще и в том, что акты всех государственных органов должны ему соответствовать, издаваться на основании и во исполнение его предписаний.

Важность закона обусловлена и особой процедурой его принятия, включающей ряд последовательных стадий: законодательная инициатива, обсуждение законопроекта, принятие его и опубликование закона.

За законами согласно п. 1 ст. 3 ГК следуют ***декреты и указы Президента Республики Беларусь***. В случаях, предусмотренных Конституцией, Президент издает декреты, имеющие силу закона.

Согласно ч. 1 ст. 101 Конституции по предложению Президента Палата представителей и Совет Республики законом, принятым большинством голосов от полного состава палат, могут делегировать ему законодательные полномочия на издание декретов, имеющих силу закона. Этот закон должен определять предмет регулирования и срок полномочий Президента на издание декретов. В ч. 2 ст. 101 Конституции указаны вопросы, по которым не допускается делегирование полномочий Президенту на издание декретов, предусматривающих изменение и дополнение Конституции, ее толкование; изменение и дополнение программных законов; изменение порядка выборов Президента и др.

Конституцией Республики Беларусь (ч. 3 ст. 101) предусмотрено, что в силу особой необходимости Президент по своей инициативе либо по предложению Правительства может издавать ***временные декреты, имеющие силу закона***. Эти декреты сохраняют силу, если они не отменены большинством не менее двух третей голосов от полного состава каждой из палат.

На основании ч. 1 ст. 85 Конституции Президент в соответствии с Конституцией издает указы и распоряжения, имеющие обязательную силу на всей территории Республики Беларусь.

Что касается определенности, верховенства отмеченных законодательных актов, то согласно п. 2 ст. 3 ГК в случае расхождения акта законодательства с Конституцией Республики Беларусь действует Конституция.

При расхождении декрета или указа Президента Республики Беларусь с ГК или другим законом ГК или другой закон имеют верховенство лишь тогда, когда полномочия на издание декрета или указа были предоставлены законом.

Следующими по важности в системе нормативных правовых актов гражданского законодательства являются ***постановления Совета Министров Республики Беларусь, касающиеся различных сфер деятельности***.

С помощью этих нормативных документов регулируются также вопросы гражданско-правового характера. В частности, согласно Конституции Совет Министров выступает от имени собственника в отношении имущества, являющегося собственностью Республики Беларусь, организует управление государственной собственностью, т. е. регулирует вопросы, относящиеся к сфере имущественных отношений.

В систему нормативных правовых актов входят ***акты Конституционного Суда Республики Беларусь, Верховного Суда и Национального банка***, изданные в пределах их компетенции по регулированию гражданских отношений, установленных Конституцией и принятыми в соответствии с ней иными законодательными актами.

Для единообразного и правильного применения нормативных правовых актов важное значение имеют разъяснения Пленума Верховного Суда Республики Беларусь. Верховный Суд Республики Беларусь на основе анализа *судебной практики***,** сложившихся подходов при разрешении конкретных гражданских дел дает разъяснения (постановления Пленума Верховного Суда обязательны для исполнения соответствующими органами судов). Результаты судебной практики по гражданским делам публикуются в журнале «Судовы веснік». Они имеют практическую значимость, способствуют соответствующим компетентным органам совершенствовать гражданское законодательство путем внесения в него изменений и дополнений.

Министерства, иные республиканские органы государственного управления также вправе издавать нормативные правовые акты, содержащие нормы гражданского права, в пределах предоставленных им полномочий. Например, Министерству транспорта Республики Беларусь предоставлено право принимать правила перевозки пассажиров, грузов и багажа, которые обязательны к исполнению. Многие вопросы работы министерств, ведомств регламентируются уставами, кодексами и т. д. Такие нормативные правовые акты относятся к числу ведомственных.

Систему гражданского законодательства составляют также ***нормы, содержащиеся в решениях местных органов управления и самоуправления***, например, по вопросам торговли, бытового обслуживания, охраны окружающей среды, развития и обустройства территории и т. д.

В целом же органы исполнительной власти, местные органы управления и самоуправления имеют право принимать акты, содержащие нормы гражданского права, лишь в случаях и в пределах, установленных законодательством.

Акты гражданского законодательства должны соответствовать нормам международного права. Нормы гражданского права, содержащиеся в международных договорах Республики Беларусь, которые вступили в силу, являются частью действующего на территории Республики Беларусь гражданского законодательства и подлежат непосредственному применению.

Не подлежат непосредственному применению нормы гражданского права, содержащиеся в международных договорах, когда из международного договора следует необходимость издания внутригосударственного акта для применения таких норм на территории Республики Беларусь. Применение указанных норм возможно и тогда, когда они имеют силу того правового акта, которым выражено согласие Республики Беларусь на обязательность для нее соответствующего международного договора.

Нормы гражданского права, содержащиеся в международных договорах Республики Беларусь, не вступивших в силу, могут применяться Республикой Беларусь временно в порядке, установленном законодательством о международных договорах Республики Беларусь (ст. 6 ГК).

§ 3. Действие гражданского законодательства во времени, в пространстве и по кругу лиц

Помимо того что нормативные правовые акты принимаются для регулирования конкретных отношений, они имеют и определенные временны́е, пространственные и субъективные пределы действия. Правильное применение нормативных правовых актов требует знания обозначенных в них параметров и порядка их действия.

Под действием нормативного правового акта понимается применимость установленных в нем норм в предусмотренных законодательством случаях. Акты, входящие в систему гражданского законодательства, действуют во времени, в пространстве и по кругу лиц.

Действие гражданского законодательства во времени. Время действия нормативного правового акта имеет чрезвычайно важное значение для правильного применения законодательства при регулировании гражданско-правовых отношений. Этот период ограничивается рамками начала и окончания действия гражданско-правового акта. Момент, с которым связано начало действия нормативного правового акта, принято называть **временем вступления его в силу**. Определение времени, с которого он введен в действие, позволяет также определить, подпадают ли под его действие ранее возникшие правоотношения.

Существуют различные с***роки вступления нормативного правового акта в силу***:

– со времени указанного в самом нормативном правовом акте или в специальном акте о введении его в действие;

– с момента подписания или с момента опубликования, т. е. в зависимости от того, что будет указано в самом нормативном правовом акте;

– в результате применения общих правил. Так, законы, декреты Президента Республики Беларусь публикуются не позднее 10 дней после их принятия и вступают в силу по истечении 10 дней после их опубликования официальным органом. Время вступления законов в силу может быть оговорено в самом законе, декрете. Для изучения вновь принятого нормативного правового акта предназначен 10-дневный срок.

Принятые и введенные в действие нормативные правовые акты действуют бессрочно, если в них не предусмотрено иное.

Опубликование нормативных правовых актов осуществляется в средствах массовой информации, а также в специальных изданиях.

Законы, как правило, обратной силы не имеют. Придание обратной силы гражданско-правовым актам, т. е. распространение их действия на отношения, сложившиеся до издания соответствующей нормы права, допускается только в случаях, прямо предусмотренных законом. Так, согласно ч. 6 ст. 104 Конституции Республики Беларусь закон не имеет обратной силы, за исключением случаев, когда он смягчает или отменяет ответственность граждан. Иными словами, это происходит в тех случаях, когда новый нормативный правовой акт значительно расширяет права по сравнению с ранее принятым. Например, устраняются ранее имевшие место ограничения, которые в настоящее время неприемлемы и в них отпала необходимость, либо если ранее какие-то отношения не были урегулированы нормой права и возникла необходимость распространить их на ранее возникшие гражданские правоотношения, что составляет исключение из общих правил. Исключения установлены законодательством. Об этом, в частности, речь идет в ст. 4 и 392 ГК. Так, согласно п. 2 ст. 392 ГК, если после заключения и до прекращения действия договора принят акт законодательства, устанавливающий обязательные для сторон правила, иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора должны быть приведены в соответствие с законодательством, если иное не предусмотрено законодательством.

Когда речь идет о недопустимости придания обратной силы закону, за исключением случаев, установленных законом, необходимо иметь в виду, что и любой нормативный правовой акт не имеет обратной силы. Это следует из Закона Республики Беларусь от 10 января 2000 г. № 361-З «О нормативных правовых актах Республики Беларусь». Так, в ч. 3 ст. 67 сказано, что не допускается придание обратной силы нормативному правовому акту, если он предусматривает введение или усиление ответственности за действия, которые на момент их совершения не влекли указанную ответственность или влекли более мягкую ответственность.

Действие гражданско-правовых норм прекращается их отменой или изменением в установленном законом порядке, либо по истечении срока действия нормы при условии, что такой срок был оговорен, либо в случае принятия нового аналогичного акта без его официальной отмены.

Действие гражданского законодательства в пространстве. Действие гражданско-правовых норм распространяется на определенную территорию. Законы Республики Беларусь имеют одинаковую силу на всей ее территории. Что же касается органов местного управления и самоуправления, то принятые ими нормативные правовые акты действуют в пределах административно-территориальной единицы, принявшей нормативный правовой акт гражданско-правового характера. Иными словами, гражданско-правовые нормы разграничиваются по виду государственного или административно-территориального образования, высшими органами которого принят нормативный правовой акт.

Если при принятии гражданско-правовых актов появились расхождения, то применению подлежит тот акт, который обладает высшей юридической силой.

Так, нормативные правовые акты, принятые Национальным собранием Республики Беларусь, а также гражданско-правовые акты республиканских органов государственного управления действуют, как правило, на территории всей страны. Акты, принятые местными органами власти, действуют на территории только того органа управления и самоуправления, который этот акт принял.

Действие гражданского законодательства по кругу лиц. По общему правилу гражданско-правовые нормы распространяют свое действие на всех граждан и все организации Республики Беларусь, если иное не вытекает из закона. Однако гражданское законодательство не может наделять одинаковыми правами граждан и организации, поскольку сфера применения закона может определяться также исходя из возраста, родственных отношений, гражданства, рода деятельности и т. д. Поэтому многие нормы действуют по отношению только к гражданам либо только к организациям. Конкретно к кому применяются те или другие гражданско-правовые нормы, может быть указано в самом законе. В частности, может быть указано, что данный нормативный правовой акт действует применительно к гражданам (например, в гл. 3 ГК изложены нормы, касающиеся граждан), юридическим лицам (например, согласно ст. 1141 ГК гл. 4 «Юридические лица» вступает в силу со дня официального опубликования ГК), должностным лицам (например, Указ Президента Республики Беларусь от 9 января 2006 г. № 15 «О риэлтерской деятельности в Республике Беларусь»). В ряде случаев нормы гражданского законодательства распространяются лишь на определенную группу лиц (например, ст. 1064 ГК закрепляет обязательную долю в наследстве несовершеннолетних и нетрудоспособных детей наследодателя в случае лишения их наследства завещателем). Гражданское законодательство регулирует также действия иностранных граждан, лиц без гражданства (например, ст. 1104 и 1112 ГК регламентируют правоспособность и дееспособность физического лица и правоспособность иностранного юридического лица).

§ 4. Аналогия закона и аналогия права

Гражданское законодательство регулирует имущественные и личные неимущественные отношения. Часть тех вопросов, которые не могут остаться в стороне от воздействия государства, регламентируются законодательством, другая часть, наиболее значительная, регулируется участниками гражданского оборота путем заключения договоров, сделок.

В этой связи на практике в случае обращения сторон в суды иногда возникают отношения, которые не урегулированы нормами гражданского права. Кроме того, возникают такие (новые) отношения, которые в гражданском законодательстве трудно предусмотреть заранее. Чтобы устранить имеющиеся пробелы в гражданском праве и внести определенность во взаимоотношения участников спорных правоотношений, применяются аналогия закона и аналогия права.

Аналогия закона. Применение закона по аналогии допускается при наличии следующих условий:

– гражданско-правовое отношение, по поводу которого возник спор, имеет юридическое значение;

– гражданско-правовое отношение не урегулировано конкретными нормами гражданского права, а также соглашением сторон;

– имеются нормы, регулирующие сходные отношения, которые могут быть применены к спорному случаю.

Таким образом, аналогия закона означает, что при отсутствии закона, непосредственно регулирующего возникшее отношение, применяется имеющийся закон, который регулирует данное отношение с помощью сходных отношений. Например, при отсутствии норм, регулирующих перевозку груза по договору транспортной экспедиции, применяются нормы, относящиеся к договору перевозки.

Аналогия права. На практике имеют место случаи, когда отсутствуют нормы, а также соглашение сторон, регулирующие не только спорные, но и сходные отношения. Разрешение споров при таких обстоятельствах производится на основании общих начал и смысла гражданского законодательства. Из изложенного следует, что аналогия права – это восполнение пробелов путем применения к данным отношениям, т. е. не предусмотренным нормами гражданского права, общих начал и смысла гражданского законодательства. Это связано в основном с применением судебного прецедента. Иными словами, речь идет о решении суда по какому-то конкретному спору, которое было ранее санкционировано государством в качестве обязательного при рассмотрении аналогичных споров другими судебными и административными органами. Процедура применения судебного прецедента получила широкое распространение в Англии, США и некоторых других странах.

В соответствии с п. 3 ст. 5 ГК не допускается применение по аналогии норм, ограничивающих гражданские права и устанавливающих ответственность.

§ 5. Императивные и диспозитивные нормы

Регулирование имущественных и личных неимущественных отношений осуществляется с помощью актов гражданского законодательства, которые включают различные гражданско-правовые нормы. В этих нормах содержатся различные по правовому основанию предписания, т. е. условия их обязательности разные. Одни нормы права содержат предписания, обязательные к выполнению независимо от воли участников, и они не могут быть изменены по их соглашению. В других случаях гражданско-правовые нормы подлежат применению лишь тогда, когда стороны не выразили своей воли по тому или иному вопросу. В этой связи нормы гражданского права делятся на императивные (обязательные) и диспозитивные (восполнительные).

Необходимость в императивных нормах возникает в случаях, когда требуется общегосударственные интересы и интересы участников имущественных и личных неимущественных отношений вместить в рамки таких норм, которые бы участники гражданских правоотношений не могли изменить по своей воле.

Таким образом, **императивные (обязательные)** нормы права – это такие гражданско-правовые нормы, которые содержат приказ или запрет и изменение которых не допускается по воле участников данного отношения. Например, сделки, направленные на ограничение праводееспособности граждан, а также внеуставные сделки предприятий (организаций) не имеют юридической силы.

Что касается **диспозитивных (восполнительных) норм**, то они являются обязательными для участников гражданских правоотношений, если они сами, по взаимному волеизъявлению, не договорились о каком-то ином обязательном условии. Например, по договору аренды здания его капитальный ремонт возлагается, согласно действующим нормам, на арендодателя, но стороны могут договориться о том, что он может производиться арендатором в счет арендной платы.

Следовательно, **диспозитивные (восполнительные)** нормы – это такие нормы, которые вступают в силу лишь при условии, если стороны не урегулировали данный вопрос иначе. Они обычно сопровождаются словами: «...если иное не установлено...», «...при отсутствии иного соглашения...» (например, односторонний отказ от исполнения обязательства не допускается, если иное не вытекает из закона, договора или существа обязательства).

Деление гражданско-правовых норм на императивные и диспозитивные дает возможность участникам гражданских правоотношений полнее реализовать свои интересы, в большей степени обеспечивает развертывание собственной инициативы, особенно в условиях перехода к рыночным отношениям.

На основании изложенного можно сделать вывод, что гражданское законодательство затрагивает различные сферы жизни общества: определяет правовое

положение участников гражданского оборота; регулирует отношения различных организаций (учреждений) между собой, граждан с организациями (учреждениями) и граждан между собой, основания возникновения их прав и обязанностей; порядок осуществления права собственности, творческой деятельности. С его помощью осуществляется регулирование поведения участников гражданского оборота, предупреждение правонарушений, формирование нужного поведения субъектов правоотношений; совершенствуются различные формы обслуживания населения, основой которых являются конкретные гражданско-правовые институты, такие как договоры найма жилого помещения, аренды, подряда и т. д.

Литература

Абрамович, А.М. Основные направления совершенствования гражданского и хозяйственного законодательства / А.М. Абрамович // Весн. БДЭУ. 2005. № 5.

Андреев, И.С. Совершенствование законотворческого процесса в Республике Беларусь / И.С. Андреев // Юстиция Беларуси. 1998. № 2.

Василевич, Г.А. Источники белорусского права: принципы, нормативные акты, обычаи, прецеденты, доктрина / Г.А. Василевич. Минск, 2005.

Василевич, Г.А. Нормативные правовые акты государственных органов Республики Беларусь / Г.А. Василевич. Минск, 1999.

Витушко, В.А. Проблемы современного гражданского законодательства Республики Беларусь / В.А. Витушко // Вестн. БГУ. 1998. № 1.

Каменков, В. О принципе диспозитивности в хозяйственном процессе. О принципе гласности в хозяйственном правосудии / В. Каменков // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2007. № 10.

Корочкин, А. Применение императивных норм при рассмотрении хозяйственных (экономических) споров / А. Корочкин // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2007. № 10.

Мадудин, Н. О некоторых вопросах применения коллизионных норм / Н. Мадудин // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2002. № 1.

Реут, В. Акты Президента в иерархии правовых актов Республики Беларусь / В. Реут // Юстиция Беларуси. 1999. № 1.

Реут, В. Классификация законов Республики Беларусь и особенности процедуры их принятия / В. Реут // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2005. № 18.

Таранова, Т. О роли прецедента и судебной практики / Т. Таранова // Суд. весн. 2003. № 4.

Чигир, В.Ф. Новый Гражданский кодекс Республики Беларусь / В.Ф. Чигир // Юстиция Беларуси. 1999. № 1.

ГЛАВА 3. Гражданское право как наука. Гражданское право в системе права. Гражданское и торговое право зарубежных государств. Общая характеристика

§ 1. Понятие и предмет науки гражданского права.
§ 2. Методология науки гражданского права.
§ 3. Общая характеристика гражданского и торгового права зарубежных государств.

§ 1. Понятие и предмет науки гражданского права

Гражданское право – одна из основных отраслей права, а также фундаментальных учебных дисциплин, изучаемых в учреждениях высшего образования юридического профиля, на правоведческих факультетах. Подтверждением является то, что предметом гражданского права является широкий круг общественных отношений. Так, **гражданское право**:

– регламентирует отношения, связанные с решением задач хозяйственного строительства;

– регулирует отношения по удовлетворению материальных и культурных потребностей граждан, а также отношения, связанные с развитием их творческой деятельности;

– играет важную роль в регулировании отношений между гражданами в связи с осуществлением ими права частной собственности, наследственных и других прав.

Присущие гражданско-правовому регулированию начала юридического равенства и взаимной имущественной ответственности сторон повышают социальную ценность гражданского права и влекут расширение сферы его применения в формирующемся правовом государстве. В частности, гражданское право, по сути, составляет основу организации и правового регулирования предпринимательской деятельности, заключения различного рода сделок, включая и биржевые, и т. д. Нормы этой отрасли охватывают наиболее широкий круг общественных отношений, связанных в первую очередь с материальными благами, т. е. имущественных отношений, а также некоторых отношений личного неимущественного характера, вступая в которые лица даже не задумываются об этом. Так, рождение ребенка, смерть человека, наследование, защита права собственности и многое другое регулируются гражданским

правом. Находясь в торговом предприятии и совершая в нем покупки, мало кто задумывается, что вступает в гражданско-правовую сделку путем заключения договора купли-продажи.

Таким образом, можно отметить, что гражданское право охраняет интересы покупателя в магазине, заказчика – в ателье, пассажира – на транспорте, нанимателя, заключившего договор найма жилья, – в жилом помещении и т. д. В равной степени это касается отношений и с участием юридических лиц. Субъекты хозяйствования не могут нормально осуществлять свою деятельность, не получая систематически сырья и оборудования, не прибегая к услугам транспортной организации для перевозки грузов. При удовлетворении такого рода потребностей они становятся участниками отношений, которые регулируются гражданским правом. При этом гражданское право одновременно содержит и разнообразные правовые средства их защиты.

Термин «гражданское право» известен в правоведении со времен Древнего Рима и происходит от латинского выражения «jus civile» – «право гражданское». Права, обозначенные этим термином, принадлежали исключительно гражданам Рима. По форме обозначение «гражданское право» сохранилось и по настоящее время. Однако гражданское право в настоящее время не следует понимать как комплекс прав граждан, обозначенных Конституцией Республики Беларусь и другими нормативными правовыми актами. Разумеется, гражданское право не находится в стороне от этих понятий, но вместе с тем не следует понимать его так узко, поскольку оно относится не только к гражданам (физическим лицам), но и к организациям (юридическим лицам), а в известных случаях регулирует отношения и с участием государства. Иными словами, этот термин получил всеобщее распространение и в настоящее время имеет другой смысл. Он употребляется во всех системах права, хотя его содержание в определенной мере меняется с изменением экономических, политических и культурных условий жизни того или иного общества. Наряду с этим некоторые обстоятельства определяют его «живучесть» во всех системах права. Например, в любом цивилизованном обществе существуют те или иные отношения собственности и основанные на них товарно-денежные отношения, с которыми гражданское право связано непосредственно. Так, типичной гражданско-правовой формой сделки является купля-продажа. Сказанным и определяется известная преемственность не только самого термина «гражданское право», но и многих фундаментальных категорий науки гражданского права, таких, например, как право собственности, договор, деликт и т. п.

Гражданское право рассматривается и как отрасль права, и как часть юридической науки, а отсюда и многозначность термина «гражданское право». В юридической литературе под ним понимают науку, учение о гражданском праве, т. е. систему категорий, выводов и суждений о гражданско-правовых явлениях, знаний о них.

Что касается **гражданского права как отрасли права**, то здесь оно выступает как система правовых норм, направленных на регулирование отно-

шений именно гражданско-правового характера, участниками которых выступают самостоятельно хозяйствующие и отличающиеся независимостью друг от друга субъекты. Современное гражданское право как отрасль права регламентирует в качестве такого рода отношений в первую очередь те, которые направлены на обслуживание экономики, т. е. товарно-денежные отношения с целью последовательного расширения их содержания и сферы деятельности. Следовательно, значимость гражданского права повышается, оно становится отраслью, определяющей экономические и личностные отношения в обществе и осуществляющей их защиту. В свою очередь, это влечет необходимость кардинального изменения содержания и сферы деятельности гражданского права, системы гражданского законодательства.

Многозначность термина «гражданское право» заключается и в том, что им также называют учебную дисциплину как систему знаний о гражданско-правовых явлениях, т. е. как курс гражданского права. Несмотря на общие признаки, эти понятия имеют и отличительные особенности: если речь идет о науке гражданского права, подразумевается постижение и расширение знаний о предмете, методе ее познания. Обновление и расширение знаний о гражданском праве приводит к соответствующим умозаключениям, выводам, которые воплощаются в гражданско-правовых нормах. При этом как не все выводы науки гражданского права могут быть воплощены в гражданско-правовые нормы, точно так же и эти нормы не всегда возможно сосредоточить в едином нормативном правовом акте, т. е. возникает необходимость в разветвленной системе нормативных правовых актов.

Наука гражданского права изучает общественные процессы, связанные с регулированием экономических отношений общества нормами гражданского права, а также отношений отдельных граждан и их коллективных образований. Развитие товарно-денежных отношений требует усиленного изучения новых процессов и явлений, четкого реагирования на быстро меняющиеся жизненные ситуации. В этой связи, опираясь на объективные закономерности и тенденции развития общества, конкретные жизненные реалии, главное внимание в науке гражданского права обращается на изучение общественных процессов, способствующих выработке фундаментальных гражданско-правовых категорий и понятий. Это вызвано необходимостью придания стабильности законодательству, решения практических задач по совершенствованию социально-экономических отношений в обществе.

Таким образом, наука гражданского права изучает созидательную роль гражданского права, его происхождение и развитие, систему гражданского права и составляющих его норм, а также их роль в решении практических задач радикального преобразования общества. Это систематизированная совокупность знаний о гражданско-правовом регулировании общественных отношений, его познании, развитии и совершенствовании, способах достижения эффективности гражданско-правовых норм.

Важная сфера деятельности науки гражданского – исследование и выработка нормативных правовых актов, их систематизация в зависимости от верховенства, изучение практики их применения и разработка на этой основе научно обоснованных предложений по совершенствованию гражданского законодательства.

Поскольку важное место в науке гражданского права занимает изучение общественных отношений, регулируемых гражданским правом, требуется наиболее полное выявление их специфических особенностей и свойств с целью разработки научно обоснованных предложений по совершенствованию гражданского законодательства. Эти предложения должны быть направлены на совершенствование договорных отношений, закрепление различных форм собственности, повышение заинтересованности в развитии хозяйственной активности и деловой предприимчивости, укрепление правовой защищенности имущественных и личных неимущественных прав граждан.

При этом следует помнить, что новые явления общественной жизни, практика развития отношений, регулируемых гражданским правом, сложность и многогранность законодательства требуют соблюдения принципа преемственности, предполагающего постоянную опору на лучшие прогрессивные традиции и дальнейшее развитие их с учетом новых социальных условий.

§ 2. Методология науки гражданского права

Метод научного исследования – приемы, средства и способы, с помощью которых в науке ведется познание ее предмета и получение научного результата. Само учение о методах научного познания принято называть **методологией**.

Многообразные формы собственности, широкое использование товарно-денежных отношений, расширение самостоятельности субъектов хозяйствования, свобода договора требуют более широкого применения методов научного познания в законотворческой практике. Новая система хозяйствования требует от юриста, чтобы он хорошо владел навыками научного исследования, был творчески мыслящей личностью, умел с точки зрения науки анализировать ситуации, давать рекомендации и вносить предложения применительно к рассмотрению каждого конкретного вопроса.

В свою очередь, чтобы овладеть навыками научного исследования, уметь анализировать ситуации, необходимо знание **методов научного познания**. В их числе принято различать общенаучный, включающий философский и общеметодологический подходы к исследуемым процессам и явлениям, и частно-научный метод исследования.

Опираясь на ***общенаучный метод***, наука гражданского права изучает явления, исследует закономерности и тенденции их развития во всем многообразии

их взаимосвязей, исходя из конкретной исторической обстановки. В ходе исследования вскрываются противоречия, вырабатываются точки зрения, выносятся суждения, на основании которых в конечном итоге делаются выводы, разрабатываются и вносятся предложения по принятию новых нормативных правовых актов и совершенствованию действующего законодательства.

Наряду с общенаучными в науке гражданского права используются так называемые частно-научные методы исследования: метод сравнительного анализа, сравнительного правоведения, комплексного анализа, системного подхода, метод конкретных социологических исследований и др. С их помощью ведется решение задач, поставленных перед наукой гражданского права. Следует отметить, что среди указанных методов особую роль играет ***метод сравнительного анализа***. Он получил широкое распространение, в особенности при разработке нового законодательства, связанного с рыночными преобразованиями в стране. С помощью этого метода проводятся оценки, сравниваются результаты, обобщаются выводы и в конечном итоге даются заключения, как и почему решался тот или иной вопрос раньше и как он решен в действующем законодательстве, и вносятся предложения по его совершенствованию.

Метод сравнительного правоведения позволяет сравнить правовое регулирование каких-то конкретных общественных отношений в Беларуси и других странах, учесть его и отобрать из него все, что может помочь в совершенствовании национального законодательства.

Например, исследуя проблему страхования грузов при перевозке, можно проанализировать и провести сравнение. Можно учесть все лучшее, что накоплено мировой практикой в области правового регулирования такого рода отношений, и использовать это для совершенствования национального законодательства.

Метод комплексного исследования играет особую роль в настоящее время, когда возникает необходимость в совершенствовании гражданско-правовых норм, т. е. в случае проведения активной законотворческой деятельности. Комплексный подход позволяет охватить исследованием не только основные проблемы, но и производные от нее задачи. Так, при заключении договора подряда на строительство жилого дома, дачи, квартиры речь идет не только о постройке и передаче, цене и сроках, но и о хранении, страховании при необходимости материалов. Необходимость страхования в данном случае объясняется тем, что риск случайной гибели или порчи предмета подряда лежит на собственнике этих материалов. Изложенное подчеркивает необходимость комплексного подхода к охвату разного рода договоров, нацеленных в конечном итоге на оговоренный сторонами результат.

Важное место в науке гражданского права занимает ***системный анализ***. При изучении гражданского права довольно часто приходится встречаться с такими категориями, как «система гражданского права», «система гражданского законодательства». Что касается общественных наук, то под системой здесь понимается социальное образование, состоящее из многих взаимосвязанных элементов (частей), но взаимодействующее с внешней средой как

единое целое. Сущность ***системного метода*** и состоит в исследовании различного рода связей, выявлении неточностей с целью устранения недостатков в функционировании системы.

В качестве системы рассматриваются также социальные образования различного уровня. Например, таковыми являются местные органы власти, министерства, общества, товарищества, различные ассоциации, организации и т. д.

Говоря о методах, следует помнить о важности для научной работы и таких из них, как ***метод конкретных социологических исследований, анализ статистических данных***, особенно в гражданских делах, рассматриваемых органами суда.

Существуют и ***другие методы***: анкетирование определенных групп граждан, категорий работников и анализ полученных данных, а также метод экспертных оценок, базирующийся на анализе мнений специалистов в соответствующей области, и др.

Гражданское право – одна из фундаментальных наук права. Но это не означает, что она находится в отрыве от других общественных наук. Скорее наоборот, с целью создания прочной правовой системы, единства правового регулирования общественных отношений она тесно взаимодействует с другими общественными науками. В частности, гражданское право очень тесно связано с экономикой белорусского общества. Следовательно, оно не может быть в стороне от объективных экономических законов и прогрессивных идей экономической теории. Непосредственное взаимодействие наука гражданского права имеет с такими правовыми науками, как теория и история государства и права. Поскольку теория государства и права несет в себе методологическое значение для всех отраслевых наук, гражданское право опирается на разработанные ею понятия о происхождении, сущности и развитии государства и права, структуре норм права, на учение о системе права и др.

Что же касается истории государства и права, то она обогащает науку гражданского права учением о происхождении и развитии различных правовых институтов, в том числе и гражданского права в различных общественно-экономических формациях.

Нельзя не указать на неразрывную связь науки гражданского права с наукой гражданского процессуального права, которая разрабатывает правовой механизм применения норм гражданского права судом, прокуратурой и другими органами, связанными с применением норм права.

Гражданское право тесно связано и с другими отраслями. Так, трудно провести грань между гражданским и брачно-семейным правом. Переплетение личных имущественных и личных неимущественных отношений говорит о том, что правильное их понимание и решение возникающих проблем возможно лишь путем детального изучения обеих наук.

Тесная связь наблюдается и с трудовым правом, что подразумевает договорные отношения работника и нанимателя, а в конечном итоге и формы собственности, которые, в свою очередь, регулируются гражданским правом.

Связь с административным и уголовным правом заключается в том, что гражданско-правовая ответственность может наступить за правонарушения по одному и тому же делу вне зависимости от наступления уголовной или административной ответственности.

Аграрное право имеет предметом своего регулирования отношения сельскохозяйственных предприятий, которые являются юридическими лицами.

Анализ правового регулирования отношений, участниками которых являются организации или граждане, помогает науке гражданского права решать возникающие проблемы.

§ 3. Общая характеристика гражданского и торгового права зарубежных государств

Как известно, нормы любой отрасли права регулировали и регулируют в настоящее время отношения между его субъектами. И поскольку формирование общественных отношений, развитие общества в целом, его структурные изменения – процесс необратимый и постоянно действующий, то возникает необходимость и в совершенствовании отраслевого права, в частности гражданского, которое бы надежно сохраняло и сопровождало этот процесс.

Достаточно хорошим примером в этом плане является история развития римского частного права. Правовые установки римского гражданского права, как свидетельствуют источники, регулировали отношения только между римскими гражданами. Их называли квиритами, т. е. существовало так называемое квиритское право, которое распространялось только на исконных римских граждан, проживающих в этом городе, что означало право государства-города. Но расширение торговли, развитие сельского хозяйства, ремесел и т. п. требовали дальнейшего развития частного права. Поэтому наряду с нормами, регулирующими отношения между римскими гражданами, появились нормы, отражающие принципы справедливости, совести, гуманности, а в конечном итоге все это привело к равенству римских граждан перед законом.

Легализация такого рода подходов к формированию и развитию правовых установок на реагирование изменяющейся обстановки во всех сферах жизни общества, по сути, никогда не отрицалась и продолжает свое существование и в настоящее время. Установление, расширение и совершенствование внешнеэкономических связей, торговли, углубление культурных связей, разработка и совершенствование инновационных технологий, образование совместных предприятий, нуждаемость в инвестициях, регулирование развития товарно-денежных и торговых отношений настоятельно требуют приведения имеющихся норм в соответствие возникающим потребностям общества.

При приведении национального законодательства в соответствие новым жизненным реалиям, как правило, изучается и учитывается в этом направлении и опыт зарубежных стран. Применительно к гражданскому праву представляется необходимым согласовывать нормы национального законодательства с нормами гражданского и торгового права зарубежных стран, особенно в том случае, если они являются приоритетными для лучшего взаимодействия и обустройства внешнеэкономических связей с зарубежными странами.

Речь не идет о том, что нормы национального законодательства являются застывшими, не подвергавшимися совершенствованию, и поэтому возникает необходимость в полном обновлении национального гражданского законодательства вообще, в том числе и применительно к гражданскому и торговому праву зарубежных стран в частности. Это не значит, что гражданско-правовые нормы национального законодательства должны «утонуть» в нормах законодательства зарубежных стран. Формирование законодательства каждой страны адаптируется к существующему строю, организационно-правовым формам собственности и т. п.

Сегодня наиболее значимое влияние на совершенствование гражданского права оказывают такие правовые системы, как романо-германская (континентальная) и англосаксонская. Они составляют основу гражданского и торгового права зарубежных государств. Но это не значит, что не следует изучать системы других правовых семей. В каждой из них есть что-то необычное, которое может способствовать формированию и совершенствованию гражданского права Беларуси. В то же время нельзя не отметить, что романо-германская и англосаксонская правовые системы оказывали и оказывают наибольшее влияние на продвижение вперед в регулировании общественных отношений и в целом на совершенствование понятийного аппарата современного гражданского права. Примером, как указывает историография и отмечают литературные источники, является римское (хотя и древнее) право, которое имеет довольно большую значимость и оказывает влияние на совершенствование норм гражданского права и в настоящее время. Именно с помощью норм римского права, с изложенными в нем четкими и совершенными формулировками создалась возможность справиться с задачей по урегулированию развивающихся отношений в период развития торгового и промышленного оборота Европы.

Ведя речь об этом, не утверждается вообще, что применяемые ныне гражданско-правовые нормы находятся в состоянии покоя, т. е. работает по отношении к ним статика и отсутствует их динамика. Нормы гражданского законодательства, как и нормы других отраслей права Беларуси, находятся в постоянном движении по линии их совершенствования. Они регулировали и регулируют как отношения между различными субъектами гражданского права, так и их предметные связи, возникающие между участниками согласованных между ними обязательств.

Однако, как это уже было отмечено, развитие доминирующих для страны связей с другими государствами требует унификации правовых норм, необходимой их согласованности, а в конечном итоге и должной применимости определяющих в этом направлении норм. Речь идет о том, что крепнущие связующие звенья между государствами начиная от культурно-бытовых, брачно-семейных и продолжающимися и возникающими другими в случае возникновения конфликтных ситуаций требуют не только их надлежащего рассмотрения с применением гражданско-правовых норм нашей страны, но и употребления при необходимости национального законодательства других стран. Применительно к изложенному важной составляющей в этом направлении является сотрудничество с другими странами не только в сфере экономических и иных взаимовыгодных для Беларуси отношений, но и в области совершенствования правовых установок для необходимого и должного «обслуживания» этих отношений. В свою очередь, требуется сверка правовых норм, образно говоря, поиск связующих звеньев для совершенствования применимости возникающих отношений с участием иностранных физических и юридических лиц. Разумеется, все это должно базироваться на принципах добросовестности, справедливости, гуманного отношения, в том числе и при возникновении возможных споров.

В этом направлении прокладывают заметный путь изучение гражданского и торгового права других государств, а также конвенции, международные договоры. В некоторых мусульманских странах господствующим и ныне является религиозное (мусульманское) право.

Собранная и архивная информация свидетельствует, что современное понятие гражданского права, его система регулирования общественных отношений и в целом понятийный аппарат впервые более детальное отражение получили в таких основополагающих правовых документах, как Французский гражданский кодекс 1804 г., Итальянский гражданский кодекс 1865 г., Испанский гражданский кодекс 1889 г., Германское гражданское уложение 1896 г. и др. Следует отметить, несмотря на то что названные и подобного рода базовые нормативные правовые документы других стран, раскрывающие законодательную сущность гражданского права, были приняты в XIX в., они являются источниками унификации гражданско-правовых норм и в настоящее время.

Поскольку система гражданского права нашей страны в целом формировалась, развивалась и продолжает свою жизнь в рамках романо-германской правовой системы, то исторически сложилось так, что при проработке новейших тенденций развития гражданского права в первую очередь обращается внимание на опыт развития и систематизации гражданского права европейских стран. В этом плане особый интерес вызывает и свойственный данной системе так называемый *дуализм*. Суть его (дуализма) заключается в том, что в странах, составляющих романо-германскую правовую семью, наряду с гражданским кодексом существует и торговый кодекс, который, как утверждается, дополняет гражданский кодекс, т. е. для данной правовой

системы свойственно наличие двух кодификационных законов. При этом гражданский и торговый кодексы относятся к публичным источникам права.

Ведя речь о гражданском и торговом кодексах, следует отметить, что их совместное присутствие не всегда было свойственно романо-германской правовой системе. Торговый кодекс как отдельно взятый кодифицированный закон отсутствовал, а торговое право являлось составной частью гражданского права. Рост внешнеэкономических связей, возрастающая значимость имущественных отношений внутри стран привели к росту торговли, а следовательно, и к реформированию правовых установок. В этом плане особенным ростом торговли выделялся XIX в. В свою очередь, с ростом торговли возникла потребность в правовой регламентации отношений, связанных с ней, т. е. требовалась самостоятельная система законодательства. Откликом в этом направлении явились впервые принятие в XIX в. торговые кодексы во Франции и Италии. Но жизненность была их непродолжительной. Поскольку гражданское законодательство в целом отражало и вехи торгового законодательства, то после Второй мировой войны процесс пошел по пути их объединения, как это было и в прежние времена. Италия, хотя и относится к числу стран, которые первыми внедрили торговые кодексы, вообще отказалась от торгового кодекса и руководствуется только гражданским.

В Республике Беларусь в настоящее время также отсутствует торговый кодекс, и руководствуются ГК, в котором в общем плане отражена специфика торговых отношений и предпринимательской деятельности, а также в целом регулируются отношения между субъектами хозяйствования.

Изучение гражданского и торгового права государств, относящихся к романо-германской и англосаксонской правовым семьям, показывает, что как базовые документы, так и источники их правового регулирования различны. Не совпадают они и по содержательной части. Так, известно, в странах романо-германской правовой семьи наряду с гражданским кодексом наличествует и торговый кодекс. Что же касается англосаксонской правовой системы, то в ней отсутствует применимость указанных кодификационных законов, а доминирует судебный прецедент, который базируется на местных обычаях. Судебный прецедент, или так называемое прецедентное право, присущ англосаксонской правовой семье, применяется и настоящее время, в частности в Англии и США.

Если конкретизировать источники права каждой из затронутых правовых систем, то применительно к романо-германской правовой системе таким источником является нормативный правовой акт, в то время как англосаксонской правовой семье присущ судебный прецедент (судебная практика). В целом же основными источниками гражданского права являются законы, судебные прецеденты, обычаи, международные договоры, административные акты.

Изучение исторического и правового опыта зарубежных государств, исследование имеющихся новаций в их национальном законодательстве – все это во многом способствовало при подготовке как базовых нормативных правовых документов, в частности ГК, так и специальных законодательных актов, на-

пример Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах». Так, при подготовке ГК изучались и были задействованы некоторые доктрины, законоположения Германского гражданского уложения 1896 г., Французского гражданского кодекса, который именовался в период первой и второй империй Кодексом Наполеона. Более совершенный вариант получил Закон Республики Беларусь от 17 мая 2011 г. № 262-З «Об авторском праве и смежных правах», при подготовке которого были использованы: Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений 1886 г., Всемирная конвенция об авторском праве 1952 г., Договор Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) по авторскому праву 1996 г., Соглашение о сотрудничестве в области охраны авторского права и смежных прав 1993 г. и др.

В настоящее время современное гражданское право Беларуси значительно преуспело в принятии и совершенствовании имеющихся норм применительно к развивающимся рыночным отношениям. Его нормы применительно к сегодняшним условиям облегчают путь в приобретении навыков в области юриспруденции, способствуют более четкому отграничению и формулированию юридических категорий.

Литература

Абрамович, А.М. Основные направления совершенствования гражданского и хозяйственного законодательства / А.М. Абрамович // Весн. БДЭУ. 2005. № 5.

Богатых, Е.А. Гражданское и торговое право : учеб. пособие / Е.А. Богатых. 3-е изд., перераб. и доп. М., 2004.

Бородянский, В.И. Гносеологический аспект исследования механизма взаимодействия принципов и норм гражданского права / В.И. Бородянский // Государство и право. 2002. № 5.

Василевич, Г.А. Источники белорусского права: принципы, нормативные акты, обычаи, прецеденты, доктрина / Г.А. Василевич. Минск, 2005.

Дождев, Д.В. Римское частное право : учебник / Д.В. Дождев. М., 2003.

Калмыков, Ю.Х. Структура советского гражданского права и перспектива его развития / Ю.Х. Калмыков // Совет. государство и право. 1998. № 7.

Пиляева, В.В. Гражданское и торговое право зарубежных стран : учеб. пособие / В.В. Пиляева. М., 2008.

Римское частное право : учебник / под ред. И.Б. Новицкого, И.С. Петерского. М., 2004.

Станкевич, Н.Г. Торговое право : учеб. пособие / Н.Г. Станкевич. Минск, 2005.

Черниловский, З.М. Римское частное право : учебник / З.М. Черниловский. М., 2004.

Шершеневич, Г.Ф. Учебник торгового права (по изданию 1914 г.) / Г.Ф. Шершеневич. М., 1994.

Шершеневич, Г.Ф. Учебник русского гражданского права / Г.Ф. Шершеневич. М, 1995.

ГЛАВА 4. Гражданское правоотношение. Общие положения

§ 1. Понятие гражданского правоотношения и его особенности.
§ 2. Структура гражданского правоотношения.
§ 3. Классификация гражданских правоотношений.
§ 4. Возникновение, изменение и прекращение гражданских правоотношений. Юридические факты.

§ 1. Понятие гражданского правоотношения и его особенности

Граждане, предприятия и организации для удовлетворения своих потребностей нуждаются в отчуждении и приобретении вещей (товаров), получении их в пользование, оказании различного рода услуг, выполнении работ и т. п. В процессе такого рода деятельности они постоянно вступают между собой в разнообразные отношения, без которых немыслимо никакое производство, реализация, обмен. На рынке, например, без проявления воли продавца и покупателя ничего не реализуется. Результатом проявления их воли является заключенный договор купли-продажи, на основании которого возникают правоотношения между продавцом и покупателем.

Любые гражданские правоотношения представляют определенные факты, направленные на правовой результат, охраняемый соответствующими нормами права и уполномоченными на то органами.

Граждане и юридические лица, осуществляя, например, предпринимательскую деятельность, постоянно вступают в отношения, регулируемые нормами гражданского права. В повседневной жизни граждане, пользуясь услугами различных организаций, вступают в отношения, регулируемые гражданским правом. Следуя на работу в общественном транспорте, люди вступают в отношения с транспортной организацией, которые регламентируются договором перевозки. Проживая в квартире, принадлежащей по праву собственности местным органам власти, граждане вступают в отношения с организацией жилищно-коммунального хозяйства на основании договора найма жилого помещения государственного жилищного фонда (договора социального найма жилого помещения).

Отношения, которые регулируются нормами гражданского права, возникают и между самими гражданами (это хорошо прослеживается при заключении договоров дарения, займа, хранения, имущественного найма и др.), а также между предприятиями, организациями в процессе различных видов де-

ятельности (сбыт продукции, закупка сырья, осуществление расчетов по ним и т. д.). В конечном итоге они перерастают в гражданские правоотношения.

Гражданско-правовыми нормами регулируются не только имущественные, но и личные неимущественные отношения: право на имя, авторство, честь, достоинство, деловую репутацию.

Итак, круг общественных отношений, регулируемых гражданским правом, обширен. Государство, регулируя эти отношения, воздействует на них путем подчинения их участников государственной воле, выраженной в нормах права. Подвергаясь воздействию гражданско-правовых норм, эти общественные отношения приобретают юридический характер, становятся гражданско-правовыми, т. е. участники гражданских правоотношений выступают как носители определенных прав и обязанностей. Поскольку в гражданско-правовых нормах выражена воля государства, то гражданские правоотношения воспроизводят эту волю. Вместе с тем в большинстве случаев они возникают по воле их участников (например, при заключении договора) либо по воле одного из них (например, при выдаче доверенности, наследовании). Регулирование этих отношений приобретает, таким образом, характер правового отношения.

Следовательно, **гражданские правоотношения** – это общественные отношения, урегулированные нормами гражданского права.

Гражданское правоотношение – один из видов правоотношений, обладающий общими и специфическими чертами по отношению к последним. К числу общих черт, присущих в равной степени всем правоотношениям, общая теория права относит общественный характер правоотношений, их основанность на законе, то, что общественное правоотношение есть связь конкретных лиц, и ряд других признаков[1], которые присущи и гражданским правоотношениям.

Вместе с тем гражданское право имеет и ряд особенностей, позволяющих выделить гражданские правоотношения из общей совокупности всех правоотношений. Известно, что гражданские правоотношения приобретают правовую форму и становятся таковыми в результате урегулирования нормами гражданского права, но поскольку в гражданском праве отдается приоритет имущественным правоотношениям, то одна из важнейших особенностей гражданского имущественного правоотношения – специфическая связь между правовой надстройкой и экономическим базисом общества.

Иными словами, именно гражданские имущественные правоотношения позволяют выделить то звено в общей связи и взаимодействии, в котором соприкасаются элементы надстроечного и базисного характера. Как следует из теории права, правоотношение производно от правовой нормы. Принудительный характер нормы передается правовому отношению и только через правоотношение реализуется. Это вытекает и из определений, данных в теоретических разработках. В частности, из формулировки правоотношения, данной С.С. Алексеевым, следует,

[1] Об этом подробнее см.: Алексеев С.С. Общая теория права : в 2 т. М., 1982. Т. 2. С. 82.

что правовое отношение – возникающая на основе норм права общественная связь, участники которой имеют субъективные права и юридические обязанности, обеспеченные государством[1]. Это что касается правоотношений в целом. Специфика же гражданских правоотношений заключается в том, что они представляют собой результат правового регулирования особого вида имущественных, а также личных неимущественных отношений, которые в результате правового регулирования становятся одним из видов гражданских правоотношений.

Анализируя признаки, отграничивающие одни правоотношения от других, О.С. Иоффе отмечал, что гражданские правоотношения обладают определенными типичными чертами, являясь правоотношениями особого структурного типа как по общему характеру их построения, так и по специфике их основных элементов[2]. В дальнейшем он писал, что гражданское правоотношение является отношением особого структурного типа, так как отношения между субъектами строятся на началах равенства. В общем же плане О.С. Иоффе определял гражданское правоотношение как общественное отношение, урегулированное нормами гражданского права, или как отношение, участники которого выступают в качестве носителей гражданских прав и обязанностей[3].

В литературе изложены и другие определения гражданского правоотношения. Так, В.И. Корецкий пишет, что гражданскими правоотношениями являются такие правовые отношения, которые возникают в результате регулирования нормами гражданского права и присущим ему методом тех имущественных и личных неимущественных отношений, которые являются предметом гражданского права[4]. Данное определение носит обобщающий характер.

В целом же, исходя из литературных источников, одним из важнейших признаков гражданского правоотношения признается равенство сторон. Конечно, этот признак свойственен и другим (например, трудовым, семейным) правоотношениям, однако особенность гражданского правоотношения именно в том, что по сравнению с другими отраслями права только в гражданском правоотношении предусматривается полное равенство сторон и их юридическая независимость друг от друга. Ни одна из сторон в гражданском правоотношении не может повелевать другой только в силу занимаемого ею положения. Иными словами, юридическое равенство субъектов гражданских правоотношений проявляется конкретно в том, что уполномоченная в этих отношениях сторона выступает не в качестве органа, наделенного властными полномочиями, а в качестве лица, осуществляющего свою деятельность в силу существующего между ними договора или прямого указания закона.

---

[1] См.: Алексеев С.С. Теория государства и права. М., 1987. С. 232.

[2] См.: Иоффе О.С. Правоотношения по советскому гражданскому праву. М., 1949. С. 30–36.

[3] См.: Советское гражданское право. М., 1958. С. 67–68.

[4] См.: Корецкий В.И. Гражданское право и гражданские правоотношения в СССР. Душанбе, 1967. С. 95.

С утратой юридического равенства сторон гражданское правоотношение превращается в иное правоотношение, свойственное административному, налоговому, финансовому праву и т. п. Например, по договору аренды с местной администрацией предприниматель использует здание под офис и находится в юридически равном с этой администрацией положении. Однако, если здание изымается до окончания срока аренды местной администрацией для срочного размещения лиц, пострадавших, например, от пожара, администрация выступает по отношению к предпринимателю как орган, обладающий властными полномочиями, которые исключают юридическое равенство.

К числу особенностей гражданских правоотношений следует отнести и то, что им присущ и широкий круг субъектов, множественность объектов, возможность установления содержания ряда правоотношений по соглашению сторон, разнообразные основания возникновения, изменения и прекращения гражданских прав и обязанностей, возможность воздействия специфическими способами, применение в качестве правовых гарантий реального осуществления предоставленных прав и обязанностей, главным образом мер имущественного характера.

К числу важнейших особенностей гражданского правоотношения относится и наличие у сторон субъективных юридических прав и обязанностей, которые обеспечены возможностью государственного принуждения.

Гражданские правоотношения не всегда возникают по воле людей, но в силу гражданско-правовых норм, возлагающих на одних субъектов определенные обязанности, предоставляя другим соответствующие права.

Таким образом, **гражданские правоотношения** – это урегулированные нормами гражданского права общественные отношения, которые возникают из волевых действий юридически независимых субъектов (физических и юридических лиц), а также из фактов и событий, не зависящих от воли этих субъектов, но в силу гражданско-правовых норм, возлагающих на одних субъектов правоотношений определенные обязанности, предоставляющие другим соответствующие права, которые обеспечены возможностью государственного принуждения в виде принудительных мер имущественного характера.

§ 2. Структура гражданского правоотношения

Любое гражданское правоотношение представляет собой сложное правовое явление, имеет свою структуру и состоит из **трех взаимосвязанных элементов**: субъектов правоотношения, объекта правоотношения и содержания (права и обязанности сторон).

Субъекты – это участники гражданских правоотношений. Ими могут быть граждане, организации, являющиеся юридическими лицами, Республика

Беларусь, административно-территориальные единицы, а также лица без гражданства, иностранные граждане, иностранные государства.

В отличие от граждан юридические лица представляют организованные коллективы, поэтому являются коллективными субъектами гражданских правоотношений.

Особым субъектом гражданских правоотношений является государство. Оно может выступать в качестве стороны гражданского правоотношения (например, при наследовании имущества, причем государство ни при каких обстоятельствах не может отказаться от наследства как по закону, так и по завещанию).

Субъект гражданского правоотношения, обладающий правомочием, именуется уполномоченным, лицо, которое несет обязанность, – обязанным.

В обязательственном правоотношении уполномоченное лицо называется кредитором, а обязанное – должником (например, наймодатель в части взимания платы за коммунальные услуги является кредитором, а наниматель жилого помещения – должником). Уполномоченный и обязанный в правоотношении противостоят друг другу и не могут существовать один без другого. Нередко одно лицо является и уполномоченным, и обязанным (например, покупатель и продавец в договоре купли-продажи).

Субъект гражданского правоотношения в законодательстве и в науке называется *лицом*. Этот термин применяется для обозначения как физических, так и юридических лиц.

Поскольку под субъектами понимаются носители прав и обязанностей, то основной предпосылкой участия физических и юридических лиц в гражданских правоотношениях служит наделение их гражданской *правоспособностью, т. е. способностью иметь гражданские права и нести обязанности*. Из ст. 16 ГК следует, что способность иметь гражданские права и нести обязанности (гражданская правоспособность) признается в равной мере за всеми гражданами Республики Беларусь независимо от пола, национальности, вероисповедания, социального положения и происхождения. Возникает она в момент рождения гражданина и прекращается с его смертью.

Субъекты гражданских правоотношений должны также обладать и *дееспособностью, т. е. способностью своими действиями приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности*. В ст. 20 ГК сказано, что способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность) возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т. е. по достижении 18-летнего возраста.

Что касается правоспособности юридических лиц, то она не совпадает по содержанию с правоспособностью граждан, поэтому граждане и организации могут быть участниками не всех гражданских правоотношений. Так, сторонами договора строительного подряда (например, по строительству Национальной библиотеки) могут быть только организации, в то время как

на произведения литературы, искусства субъектом авторского права (лицом, подготовившим произведение, изваявшим статую, нарисовавшим картину) может быть только гражданин (граждане).

Наряду с физическими и юридическими лицами Республики Беларусь субъектами гражданских правоотношений могут быть иностранные граждане, лица без гражданства, иностранные предприятия, государства. Отдельные изъятия по отношению к некоторым иностранным объектам гражданских правоотношений могут быть установлены законодательством Республики Беларусь.

Гражданское законодательство допускает возможность замены одних субъектов правоотношений другими в связи с переходом к ним прав и обязанностей от правопредшественников, т. е. в силу **правопреемства**. При этом правопреемство может быть универсальным (общим) или сингулярным (частным).

При ***универсальном (общем) правопреемстве*** происходит замена правопредшественника правопреемником в группе правоотношений или во всех правоотношениях (например, при наследовании все права и обязанности в случае смерти наследодателя (завещателя) могут переходить к наследникам в какой-то части или полностью, т. е. исходя из тех правоотношений, в которых участвовал умерший).

Что касается ***сингулярного (частного) правопреемства***, то здесь происходит смена стороны в каком-то одном или в нескольких правоотношениях (Иванов уступает право истребования денег Петрову у третьего лица – Сидорова, взявшего их взаймы).

Не допускается правопреемство в отношении личных неимущественных прав, не связанных с имущественными (права на имя, авторство и т. п.).

Под ***объектом*** гражданского правоотношения понимается все то, на что направлены для оказания воздействия права и обязанности его субъектов с целью удовлетворения их потребностей. В качестве объектов гражданских правоотношений выступают:

– вещи, дом (квартира), деньги и т. д.;

– действия (перемещение грузов по договору перевозки, отправка товаров по договору поставки и т. д.);

– результаты духовного и интеллектуального творчества (произведения литературы, науки, искусства и т. д.);

– личные неимущественные блага (имя, честь, достоинство, деловая репутация).

Эти указанные группы объектов называют видами объектов.

Различные по своему характеру права и обязанности участников гражданского правоотношения имеют и различную направленность.

Под вещами понимаются предметы материального мира, которые имеют свою форму и содержание (костюм имеет конкретное название (мужской,

женский), размер, цвет и т. п.). Вещи, как правило, отражают правоотношения собственности, т. е. в правоотношениях собственности субъективные права и обязанности участников гражданского правоотношения направлены на установление, изменение или прекращение права собственности на вещь (например, покупка дома в установленном законом порядке и приобретение права собственности на него).

Действия являются объектами правоотношений, предусматриваемых нормами обязательственного права. В обязательственных правоотношениях субъективные права и обязанности направлены на определенное действие: передачу вещей, выполнение работ, оказание услуг. В такого рода правоотношениях объект составляет поведение участников, которое направлено на какие-либо материальные блага, способные удовлетворить потребности человека, т. е. необходим определенный материальный результат труда обязанного лица (например, по договору подряда отремонтировать дом). Таким образом, действия направлены на возникновение, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей.

Результаты духовного и интеллектуального творчества служат объектом правоотношений, охраняемых нормами авторского и изобретательского права (изобретения, промышленные образцы, полезные модели).

В правоотношениях же неимущественного характера такие личные неимущественные блага, как имя, честь, достоинство, деловая репутация (ст. 153 ГК) и др., выступают в качестве объектов правоотношений, обеспечивающих удовлетворение нематериальных благ уполномоченных лиц.

Таким образом, в любом гражданском правоотношении объект представлен поведением его участников, направленным на различного рода материальные и нематериальные блага, способные удовлетворять потребности человека.

С возникновением гражданских правоотношений их участники наделяются субъективными правами и обязанностями, с помощью которых они достигают поставленной цели. Следовательно, взаимодействие лиц в каждом правоотношении осуществляется в соответствии с принадлежащими им субъективными правами и обязанностями. Наличие субъективных прав и обязанностей и составляет содержание гражданского правоотношения[1]. Эти права и обязанности называются субъективными потому, что принадлежат субъекту правоотношения.

---

[1] В целях конкретизации и определения, из чего состоит правоотношение, О.С. Иоффе предложил различать в правоотношении три содержания: *материальное*, под которым понимается то общественное отношение, которое закреплено нормой права, *идеологическое*, т. е. воля государства, выраженная в нормах права, и *юридическое,* к которому относятся субъективные права и обязанности. При этом он отмечает, что материальные, идеологические и правовые элементы не выступают здесь как механически соединенные самостоятельные «содержания». Все эти элементы выражены уже в самих субъективных правах и обязанностях, которые и составляют содержание гражданского правоотношения (см., например: Советское гражданское право. М., 1967. С. 83–85).

Субъективное гражданское право – это предоставленная и обеспеченная законом возможность самому субъекту совершать определенные действия и требовать определенного поведения от другого лица (лиц). Субъекты гражданских правоотношений в соответствии с этими правами могут требовать от другой стороны передачи денег, вещей, выполнения работ, оказания услуг и т. д. Имея субъективное право, например право собственности на жилой дом, лицо может владеть, пользоваться и распоряжаться им в пределах, установленных законом, и требовать от других лиц не препятствовать этому, а в случае противодействия использовать меры государственного принуждения. Иными словами, субъективному праву лица (лиц) соответствует обязанность как мера должного поведения другого участника (участников) гражданского правоотношения.

Необходимо отличать *субъективное право от права в объективном смысле*. Под правом в объективном смысле понимается совокупность правовых норм, регулирующих данную область общественных отношений. Так, нормами обязательственного права предусмотрено, что причинитель вреда должен возместить его в полном объеме. Право же в субъективном смысле – это право конкретного лица в соответствующем гражданском правоотношении. В частности, Иванов как лицо, виновное в причинении вреда, обязан возместить Петрову ущерб в полном объеме за повреждение его автомобиля.

Субъективная гражданско-правовая обязанность – это обусловленная законом мера должного поведения другой стороны в гражданском правоотношении. Под мерой должного поведения применительно к субъективной обязанности понимается либо совершение определенных действий, либо воздержание от таковых.

Обязанности устанавливаются в интересах уполномоченной стороны, но не произвольно, а в соответствии с требованиями законодательных актов. Выделяют *общеохранительные и общерегулятивные обязанности*. Общеохранительные обязанности составляют запретительные нормы, определяющие обязанности участников гражданских правоотношений (например, не допускается одностороннее изменение условий договора поставки). Что же касается общерегулятивных обязанностей, то они возникают из предписывающих норм гражданского законодательства (согласно ст. 2 ГК все участники гражданских правоотношений действуют в пределах Конституции Республики Беларусь и принятых в соответствии с ней актов законодательства).

Права и обязанности в правоотношении, являясь противоположными по содержанию, направлены на достижение одной и той же цели (по договору подряда праву заказчика соответствует обязанность подрядчика выполнить обусловленную договором работу).

Хотя субъективные права и обязанности возникают одновременно, гражданское правоотношение в дальнейшем может изменяться, могут появляться новые права и обязанности. Так, за недопоставку или несвоевременную

поставку товаров по договору поставки у виновной стороны возникает обязанность уплатить установленные законом или договором штрафные санкции.

Обязанность – особое состояние субъекта, когда он должен что-то совершить или не совершить в интересах уполномоченного лица. Субъективное право существует до тех пор, пока сохраняется соответствующая обязанность другого лица, так как нет субъективного гражданского права без противостоящей ему обязанности. Например, заемщик в договоре займа является обязанной стороной до тех пор, пока не возвратит заимодателю сумму долга, после чего не остается ни уполномоченного, ни обязанного лица и правоотношение прекратится.

Говоря о различии субъективных прав и обязанностей, нельзя не указать и на их единство: если у одной стороны имеются права, то у другой возникают обязанности, и наоборот.

Изложенная в литературных источниках по гражданскому праву характеристика субъективных прав и обязанностей в концептуальном плане не отличается от определений, данных, например, в теории права. Так субъективное право определяется как принадлежащая уполномоченному лицу для удовлетворения его интересов мера возможного поведения, обеспеченная юридическими обязанностями других лиц[1]. В свою очередь, обязанность – это предписанная обязанному лицу и обеспеченная возможностью государственного принуждения мера необходимого поведения, которому лицо должно следовать в интересах уполномоченного лица.

§ 3. Классификация гражданских правоотношений

Гражданские правоотношения, как и права, подразделяются на несколько видов групп:

– имущественные и неимущественные;

– абсолютные и относительные;

– вещные и обязательственные;

– корпоративные правоотношения и правоотношения, которые включают преимущественные права;

– другие.

В основе деления правоотношений на имущественные и неимущественные лежат особенности тех общественных отношений (благ), по поводу которых возникают эти отношения (по предмету правового регулирования).

Имущественные правоотношения имеют экономическое содержание. Это такие отношения, которые поддаются денежной оценке и могут выступать в качестве товаров, возникать по поводу денег. Они, как правило, переда-

[1] См.: Теория государства и права / под ред. С.С. Алексеева. М., 1985. С. 233–234.

ваемы, т. е. могут быть уступлены другому лицу либо могут перейти к нему в порядке правопреемства.

Так как гражданское право регулирует в основном имущественные отношения, которые носят материальный (имущественно-стоимостный) характер, участники этих отношений являются носителями имущественных прав, и такого рода отношения служат удовлетворению их потребностей. В случае нарушения имущественных прав они защищаются посредством возмещения убытков.

Если имущественные правоотношения устанавливаются в результате урегулирования нормами гражданского законодательства имущественно-стоимостных отношений, то ***личные неимущественные*** – в результате урегулирования гражданским законодательством личных неимущественных отношений. Иными словами, неимущественные права (имя, честь, достоинство, авторство) являются личными. Они в отличие от имущественных непередаваемы, не могут перейти по наследству, их невозможно продать, подарить, передать в залог, т. е. неотделимы от их носителя. Так, право на авторство нельзя ни подарить, ни продать, ни передать в порядке правопреемства другому лицу.

Личные неимущественные права по своим классификационным характеристикам разнообразны: права, способствующие формированию индивидуальности личности (право на имя, честь, достоинство, деловую репутацию); права, обеспечивающие физическое благополучие личности (право на здоровье, право на жизнь, право на благоприятную окружающую среду); права, обеспечивающие автономию личности в обществе (право на тайну переписки, телефонных переговоров, право на личную свободу, право на неприкосновенность жилища и др.).

Защита личных неимущественных прав в отличие от имущественных осуществляется не путем возмещения убытков, а посредством опровержения тех ложных сведений, которые были распространены в отношении законопослушного, добропорядочного гражданина или юридического лица, действовавшего в соответствии с уставом. В частности, в случае опубликования в газете или распространения по радио, телевидению сведений, порочащих имя, честь, достоинство гражданина или деловую репутацию лица, выплата требуемой им компенсации не восстанавливает его доброе имя. Оно может быть в полной мере восстановлено в средствах массовой информации по решению суда опровержением ложных, порочащих его сведений.

По характеру взаимосвязи участников гражданского правоотношения (уполномоченного и обязанного субъектов), различают абсолютные и относительные правоотношения.

Абсолютные – такие правоотношения, в которых уполномоченному лицу противостоит неопределенный круг обязанных субъектов. Роль обязанных лиц в абсолютном правоотношении заключается в несовершении действий, которые могут нарушить субъективное право уполномоченного лица.

Например, абсолютным правом гражданина будет право собственности на дом, принадлежащий ему на законных основаниях, которым он вправе владеть, пользоваться и распоряжаться. Все обязанные лица не должны мешать пользоваться собственнику его домом. Нарушителем права в такого рода случаях может быть любое лицо, которое так или иначе соприкасается с предметом собственности.

В абсолютных правоотношениях нарушаются права конкретных субъектов в лице граждан и организаций, поскольку они являются собственниками предмета посягательства.

Само уполномоченное лицо связано с обязанностями, вытекающими из запретов, устанавливающих пределы осуществления абсолютного права. Так, Иванов, давший деньги взаймы Петрову, может требовать возврата этой суммы непосредственно от заемщика, а не от другого лица (например, его брата), если иное не установлено законом или договором.

К числу абсолютных гражданских правоотношений относятся как некоторые имущественные права, так и все личные неимущественные права.

Относительными называют такие гражданские правоотношения, в которых уполномоченному лицу (лицам) противостоит одно или несколько строго определенных (уполномоченных) лиц. Круг относительных гражданских правоотношений широк. Его составной частью являются обязательственные правоотношения (например, восстановление лицом причиненного вреда); правоотношения, возникающие в результате использования произведений литературы, искусства и т. д. (переработка художественного произведения и воспроизведение его на сцене без согласия автора); правоотношения по реализации мер гражданско-правовой защиты (истребование имущества из чужого незаконного владения, защита чести, достоинства, деловой репутации) и т. п. Иными словами, число относительных составляют прежде всего правоотношения, которые возникают из договоров и направлены на восстановление нарушенной имущественной или личной неимущественной сферы субъекта. При этом круг субъектов, как уполномоченных, так и обязанных, строго определен, заранее известны задачи обязанной стороны, определена мера должного поведения уполномоченного лица.

Деление гражданских правоотношений на абсолютные и относительные имеет практическое значение: право уполномоченного лица в абсолютном правоотношении защищается от нарушений со стороны любого лица, а право уполномоченного лица в относительном правоотношении защищается от нарушений строго определенных лиц (лица). Но такое деление носит условный характер, поскольку во многих гражданских правоотношениях сочетаются как абсолютные, так и относительные элементы гражданских прав. Например, арендное отношение, с одной стороны, является относительным, но право арендатора может быть нарушено и он может защищаться от нарушений не только со стороны арендодателя, но и от всех других лиц, его окружающих.

Следующую группу составляют вещные и обязательственные правоотношения. Это деление основано на зависимости от *способа удовлетворения интересов уполномоченного лица*.

В ***вещных правоотношениях*** способ удовлетворения носителя права всегда связан с конкретной вещью и ограничивается его собственными действиями в отношении этой вещи, а все другие лица обязаны лишь воздерживаться от совершения действий, препятствующих осуществлению его субъективного права. Вещные правоотношения связаны с непосредственным вещным правом владения, пользования и распоряжения, т. е. они реализуются непосредственно уполномоченным лицом. Наиболее важным вещным субъективным правом является право собственности. К нему примыкают право оперативного управления, право залога (при передаче заложенной вещи во владение залогодержателя).

Обязательственные правоотношения характеризуются тем, что для удовлетворения интереса уполномоченного лица (лиц) необходимо совершение положительных действий обязанным лицом. Другими словами, обязательственными являются такие правоотношения, которые связаны с правом предъявления требований одного лица другому. Примером может быть право продавца требовать от покупателя уплаты цены товара и право покупателя требовать передачи вещи или возмещения ущерба в случае недоброкачественности вещи либо покупатель товара по договору поставки получит его, если обязанное лицо (поставщик) совершит определенные действия: изготовит товар, отгрузит его, т. е. возникают обязательственные правоотношения в результате событий или действий участников гражданского оборота. Обязательственные правоотношения многочисленны и разнообразны.

Если сравнивать вещные и обязательственные правоотношения, то в вещных обязанные лица выполняют пассивную роль, а в обязательственных они реализуются путем совершения определенных действий обязанным лицом. Кроме того, вещные правоотношения, как правило, абсолютны, а обязательственные – относительны.

Перечень указанных трех групп правоотношений считается основным, но в то же время не является исчерпывающим. В связи с появлением новых организационно-правовых образований в виде корпораций (хозяйственные товарищества, общества, кооперативы), обладающих признаками юридического лица, возникли и так называемые ***корпоративные отношения***. Основаниями возникновения этих отношений являются вступление в кооператив, приобретение акции в хозяйственном обществе и т. п. В свою очередь, между участниками этих образований проявляют свою сущность корпоративные связи (отношения). На базе данных отношений возникает корпоративное право, которое позволяет его участникам принимать непосредственное участие в управлении корпорацией, ее имуществом. Так, реализовать корпоративные права участник той ли иной корпорации может путем принятия решения общим собранием о совершении необходимой для корпорации

сделки, заключении договора и т. д. Иными словами, осуществление корпоративных прав непосредственно связано с управлением корпорацией и ее имуществом, что в конечном итоге означает удовлетворение имущественных интересов участников корпоративных образований. Поэтому корпоративные права, возникшие на базе корпоративных правоотношений, относят к числу особых имущественных прав.

В число гражданских правоотношений входят также ***правоотношения, включающие в свое содержания преимущественные права***. Так, согласно ст. 253 ГК участник общей долевой собственности при продаже доли в праве общей собственности постороннему лицу имеет преимущественное право покупки продаваемой доли. Но такая «индульгенция» относительно правоотношений, включающих в свое содержание преимущественные права, не отвечает одному из важнейших признаков и основополагающих принципов гражданского права – принципу равенства субъектов гражданских правоотношений.

Такое же правило присутствует и при возникновении залоговых правоотношений. В соответствии с п.1 ст. 335 ГК залогодержатель приобретает право преимущественного удовлетворения своего требования за счет стоимости заложенного имущества.

На статусе преимущественного права возникают и некоторые другие гражданские правоотношения. Но поскольку они обходят принцип равенства субъектов гражданских правоотношений, то их относят к особому виду гражданских правоотношений, которые могут возникнуть только в случаях, предусмотренных законом[1].

К числу гражданских правоотношений относятся также простые и сложные, срочные и бессрочные и т. д.

§ 4. Возникновение, изменение и прекращение гражданских правоотношений. Юридические факты

Гражданские права и обязанности, равно как и правоотношения, содержание которых они составляют, не возникают лишь в силу того, что они предусмотрены или допускаются нормами гражданского права. Для их возникновения, изменения или прекращения необходимы соответствующие обстоятельства. Например, для перехода имущества от арендодателя к арендатору необходимо, чтобы произошла такая передача на основании договора аренды. Для

[1] Более подробно о правоотношениях, включающих в свое содержание преимущественные права см.: Гражданское право : учебник в 3 т. / А.В. Каравай [и др.] ; под ред. В.Ф. Чигира. Минск, 2008. Т. 1. С. 145 ; Гражданское право : учебник в 2 т. / отв. ред. Е.А. Суханов. 2-е изд., перераб. и доп. Т. 1. С. 100, 103.

прекращения права собственности на какую-то вещь необходимы соответствующие правоустанавливающие документы: договоры купли-продажи, дарения, завещание. Но чтобы получить имущество, например, в порядке наследования, должна наступить смерть наследодателя, т. е. необходимы основания.

Таким образом, **под основаниями возникновения, изменения и прекращения гражданского правоотношения** понимается определенный комплекс взаимосвязанных юридических явлений, которые и порождают указанные процессы в гражданском правоотношении. Такой комплекс взаимосвязанных юридических явлений составляют:

1) соответствующие нормы права, которые регулируют определенный вид общественных отношений;

2) праводееспособность субъектов, вступающих в эти правоотношения;

3) наличие определенных фактов реальной действительности, с которыми закон связывает первое со вторым, т. е. действия правовых норм в отношении определенных субъектов.

Такие факты, с которыми закон связывает действие правовых норм в отношении определенных субъектов, называются **юридическими фактами**. Юридические факты лежат в основе гражданских правоотношений и влекут их возникновение, изменение или прекращение. Например, приобретение имущества по договору купли- продажи влечет возникновение права собственности на него, раздел имущества приводит к изменению права собственности, продажа имущества (дарение) ведет к прекращению права собственности на это имущество. Поскольку юридические факты необходимы для возникновения, изменения или прекращения гражданских правоотношений, их называют **основаниями для возникновения, изменения или прекращения конкретных правоотношений**.

Такими основаниями, как это следует из ст. 7 ГК, являются:

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

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

– судебные решения, установившие гражданские права и обязанности;

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

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

– причинение вреда другому лицу;

– неосновательное обогащение;

– иные действия граждан и юридических лиц;

– события, с которыми законодательство связывает наступление гражданско-правовых последствий.

В зависимости от волевого или не волевого характера юридические факты подразделяются на две группы[1]:

1. Действия – это осознанное волевое поведение лица, которое проявляется в фактических отношениях, способствующих удовлетворению интересов граждан и организаций (например, совершение покупки, составление завещания, выдача доверенности и т. д.).

Иногда лицо знает, что надо действовать, но проявляет пассивность при возгорании дома, не принимает активных действий, препятствующих распространению огня. Такое, образно говоря, проявление воли лица называется бездействием, что часто причиняет значительный ущерб тому, по отношению к чему лицо проявляет пассивность.

В зависимости от того, какие правовые последствия повлекли действия, они подразделяются на правомерные (не нарушающие закон) и противоправные (нарушающие закон).

Правомерные действия, в свою очередь, делятся:

– на сделки;
– административные акты;
– юридические поступки.

Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, которые специально направлены на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 154 ГК), т. е. здесь проявляется желание (воля) участников правоотношения на достижение определенного результата. Сделками могут быть различные договоры (купли-продажи, дарения, поставки, подряда, хранения и т. д.), а также другие правомерные действия, вызывающие определенные гражданско-правовые последствия.

Административные акты представляют собой властные распоряжения государственных органов, адресованные конкретным лицам. Они специально направлены на возникновение, изменение или прекращение правоотношений и исходят не от субъектов гражданского права, а от органов государственного управления. Хотя по своей сути в большинстве случаев такого рода правоотношения являются административными, они одновременно выступают и в качестве правомерных юридических фактов, порождающих гражданское правоотношение. Например, решение о выделении жилья порождает требование заключить между нанимателем (гражданином) и наймодателем (ЖЭС, домоуправлением и т. п.) договор социального найма жилого помещения, на основании которого возникает гражданское правоотношение.

Таким образом, сделки и административные акты относятся к числу правомерных действий, порождающих соответствующие юридические последс-

[1] По вопросу классификации юридических фактов как оснований возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений см. также: Теория государства и права / под ред. С.С. Алексеева. С. 23

твия, лишь тогда, когда они совершаются со специальным намерением вызвать эти последствия, т. е. возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений связано с волевым действием сторон. Их именуют юридическими актами.

В отличие от юридических актов ***юридические поступки*** – это действия, которые приводят к возникновению, изменению либо прекращению конкретных правоотношений независимо от желания людей, совершающих эти действия, т. е. в силу закона. Например, находка вещи порождает у нашедшего обязанность возвратить ее потерявшему или заявить о ней и сдать на хранение в орган внутренних дел, орган местного управления и самоуправления или указанному ими лицу (если не желает или не представляется возможным хранить ее у себя) (ст. 228 ГК). В такого рода случаях отношения регулируются соответствующими нормами права.

Для возникновения, изменения или прекращения гражданского правоотношения достаточно одного юридического факта, однако иногда требуется их комплекс (сочетание). Например, право автора на получение вознаграждения за литературное произведение возникает из ряда юридических фактов, именуемых юридическим составом, а именно:

юридического поступка (создание произведения); сделки (договора об использовании произведения); действия, направленного на использование произведения (реализация в кино путем подготовки сценария, исполнение на сцене и т. д.).

В качестве юридических фактов могут быть и решения судов по гражданским делам, которые влекут за собой возникновение, изменение и прекращение гражданских правоотношений. Так, решение суда о признании права собственности на дом влечет возникновение гражданского правоотношения в виде появления права частной собственности на этот дом.

Что касается совершения неправомерных действий, то они влекут за собой применение к лицу соответствующего наказания за нарушение действующего законодательства. В частности, причинение вреда другому лицу влечет за собой возмещение его в полном объеме причинившим вред.

2. События – юридически значимые факты, возникающие независимо от сознания и воли людей вообще и от участников конкретного правоотношения в частности. Это могут быть стихийные бедствия (ураган, землетрясение, наводнение), смерть, истечение времени и т. п. Но события служат юридическими фактами лишь тогда, когда закон связывает с ними возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений. Например, в результате грозового разряда загорелся дом, который был застрахован. В данном случае возникает правоотношение между страхователем (гражданином или юридическим лицом) и страховщиком (страховой организацией).

Указывая на независимость события от воли людей, следует отметить, что иногда возможность его наступления происходит и по воле лица. Например,

смерть может наступить как в результате активного действия лица (умышленное убийство), так и путем пассивного поведения, т. е. бездействия (неоказание помощи врачом больному, находящемуся в тяжелом состоянии).

Таким образом, гражданское правоотношение представляет собой особую разновидность общественных отношений, основанных на нормах гражданского законодательства. Складываются эти отношения в процессе деятельности граждан и организаций по поводу имущественных и неимущественных отношений. Основанием возникновения такого рода правоотношений являются определенные факты, направленные на правовой результат (возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений). Участники складывающихся отношений независимы и самостоятельны в выборе контрагента, выступают в качестве юридически равных носителей прав и обязанностей на этом довольном широком правовом поле.

Литература

Василевич, Г.А. Источники белорусского права: принципы, нормативные акты, обычаи, прецеденты, доктрина / Г.А. Василевич. Минск, 2008.

Витушко, В.А. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений / В.А. Витушко // Гражданское право : учеб. для вузов / В.А. Витушко ; под ред. В.В. Залесского, М.М. Россолова. М., 2002.

Грибанов, В.П. Гражданско-правовые обязанности: содержание и факторы, их определяющие / В.П. Грибанов, В.С. Ем // Вестн. МГУ. Сер. II, Право. 1984. № 6.

Завидов, Б.Д. Общие положения и отдельные особенности обязательственных правоотношений / Б.Д. Завидов // Юрист. 2003. № 1.

Малиновский, А.А. Злоупотребление субъективным правом: теоретико-правовое исследование / А.А. Малиновский. М., 2007.

Пятков, Д.В. Акты государственных органов и органов местного самоуправления как основание возникновения гражданских правоотношений / Д.В. Пятков // Государство и право. 2004. № 8.

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

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

ГЛАВА 5. Осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей. Защита гражданских прав

§ 1. Понятие, принципы, способы и пределы осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей.
§ 2. Понятие и содержание защиты гражданских прав.
§ 3. Порядок и способы защиты гражданских прав.

§ 1. Понятие, принципы, способы и пределы осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей

Для достижения конкретных целей недостаточно лишь одного возникшего права, требуется его осуществление. Для раскрытия понятия осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей следует исходить из основных признаков субъективного права и юридической обязанности.

Субъективное право (как принадлежащее конкретному лицу право) включает в себя: меру возможного (дозволенного) поведения уполномоченного лица осуществить свое право собственными действиями или через представителя; возможность требовать от обязанного лица определенного поведения; возможность использовать уполномоченным лицом предоставленные законом меры правоохранительного характера (в том числе государственного принуждения соответствующими органами).

Граждане и организации при осуществлении ими субъективных прав (имущественных и неимущественных) пользуются всеми правами и свободами граждан Республики Беларусь. В ст. 21 Конституции сказано, что государство гарантирует права и свободы граждан Беларуси, закрепленные в Конституции, законах и предусмотренные международными обязательствами государства.

Юридическая обязанность – мера должного поведения, которой следует обязанное лицо в соответствии с требованием уполномоченного лица.

Следовательно, осуществление права предполагает реализацию возможностей, предоставленных уполномоченному лицу, или реализацию заключенных в субъективном праве возможностей определенного поведения, либо это поведение субъектов, соответствующее содержанию этого права.

Таким образом, лицо по своему усмотрению и в своих интересах избирает порядок осуществления предоставленных ему гражданских прав. При этом, как следует из п. 2 ст. 8 ГК, отказ лица от осуществления принадлежащего ему

права не влечет прекращения этого права, за исключением случаев, предусмотренных законодательством. Так, согласно ст. 915 ГК каждый товарищ по договору простого товарищества вправе знакомиться со всей документацией по ведению дела. Отказ от этого права или его ограничение, в том числе и по соглашению товарищей, ничтожны.

В то же время всякое субъективное право по своему содержанию, а равно и та свобода, которая гарантируется законом в целях реального осуществления права уполномоченным лицом, не могут быть безграничными. Ведь субъективное право, будучи мерой возможного поведения уполномоченного лица, имеет границы как по своему содержанию, так и по характеру его осуществления. Эти границы – неотъемлемое свойство всякого субъективного права, ибо при отсутствии таких границ право превращается в произвол.

Осуществление гражданского права представляет собой реализацию заключенных в нем возможностей определенного поведения, т. е. возможность реализовать свое поведение в соответствии с нормой права (возможность определенного поведения в рамках закона, мера возможного поведения субъекта в рамках субъективного права)[1].

Принципы осуществления прав. Осуществление гражданских прав базируется на присущих им принципах, к которым относятся следующие:

– принцип свободного распоряжения своими правами и их защитой (граждане и юридические лица по своему усмотрению распоряжаются своими правами, в том числе и правом на защиту);

– принцип соблюдения прав и интересов других лиц (осуществление субъектами своих прав не должно нарушать права и охраняемые законом интересы других лиц);

– принцип уважения морали и правил деловой этики (все участники гражданских правоотношений должны уважать моральные принципы общества и правила деловой этики).

Способы осуществления гражданских прав. Граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права (ст. 8 ГК). Выбор осуществления гражданских прав в первую очередь зависит от самого уполномоченного субъекта. Именно его поведение, осуществление им юридически значимых действий говорит о выборе уполномоченным лицом способа осуществления гражданских прав. Например, собственник дома может проживать в нем, а может его продать, подарить, завещать, сдать по договору найма, т. е. речь идет о возможности фактического и юридического осуществления гражданских прав.

---

[1] Имеющиеся в цивилистической литературе определения, касающиеся определения гражданских прав, в целом идентичны. Ключевым моментом в них является поведение лица, направленное на реализацию содержания принадлежащего ему субъективного права (см., например: Гражданское право : учебник : в 2 ч. / под ред. А.Г. Калпина, А.Н. Масляева. М., 1997. Ч. 1. С. 215).

Следует, однако, отметить, что способы осуществления принадлежащего гражданину или организации права зависят не только от субъекта, его действий, но и от содержания субъективного права. Так, право собственности осуществляется собственником путем непосредственного воздействия на вещь (имеет право продать, извлечь полезные свойства из этой вещи и т. д.), а обязательственные права осуществляются путем предъявления соответствующих требований к обязанным лицам (передать вещь, оказать услуги, уплатить деньги и т. д.).

Некоторые права осуществляются не только лично, по своему усмотрению, но и подчиняясь указаниям определенных лиц, органов (собственников). Например, осуществление права хозяйственного ведения или оперативного управления имуществом зависит от того, кто является его собственником.

Законодательство допускает осуществление прав и через представителя (например, получение заработной платы за другое лицо по доверенности).

Осуществление субъективных прав гражданами и организациями может заключаться в требовании выполнения работ, передачи денег, оказания услуг. Например, заказчик вправе требовать передачи от подрядчика предмета заказа.

Таким образом, **способы осуществления гражданских прав** подразделяются:

– **на фактическое осуществление гражданских прав**, например, фактическим осуществлением права собственности на автомобиль будет его использование для удовлетворения личных потребностей;

– **юридическое осуществление гражданских прав** – осуществление гражданских прав по своему усмотрению юридически значимыми действиями как самим уполномоченным лицом, так и через представителя; осуществление права уполномоченным лицом путем предъявления требования определенного поведения к обязанному лицу; осуществление права путем использования предусмотренных законом способов защиты нарушенных прав.

Пределы осуществления гражданских прав. Различают специальные и общие пределы осуществления гражданских прав.

Специальные пределы отражают конкретные права, которые выражаются во временны́х границах (например, максимальный срок, на который может быть выдана доверенность, – три года) либо в субъективных правах (например, несовершеннолетние в возрасте до 14 лет (малолетние) могут совершать только мелкие бытовые сделки).

Что касается ***общих пределов осуществления права***, то они распространяются на все субъективные права. Однако их действие возможно, когда нет специальных пределов осуществления права. Принято считать, что осуществление права в соответствии с его назначением относится к общим пределам, означает употребление его с той целью, «достижение которой должно быть им обеспечено»[1]. Исходя из общих установок закона, гражданские права охраняются законодательством, если предусмотрены правом и если не противоречат назначению этих прав.

[1] См.: Гражданское право : учебник : в 2 ч. / под общ. ред. В.Ф. Чигира. Минск, 2000. Ч. 1. С. 538.

Не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах.

Под злоупотреблением правом понимается такой вид правового поведения, который представляет собой использование лицом предоставленных ему прав недозволенными способами, противоречащими назначению права, в результате чего причиняется вред как конкретному лицу, так в целом обществу, государству. Со времени вхождения в рынок, появления рыночных отношений законодательством установлен запрет на использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребления своим доминирующим положением на рынке. Так, согласно Закону Республики Беларусь от 12 декабря 2013 г. № 94-З «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции» запрещается деятельность субъекта хозяйствования, занимающего доминирующее положение на рынке, если эта деятельность имеет или может иметь своим результатом ограничение конкуренции либо ущемление законных интересов других субъектов хозяйствования посредством запрещенных действий. Несоблюдение указанных требований дает право суду отказать лицу в защите принадлежащего ему права, а при злоупотреблении правом лицо, виновное в этом, обязано восстановить положение лица, потерпевшего от злоупотребления правом (возместить причиненный ущерб).

При осуществлении гражданских прав физические и юридические лица должны действовать разумно и добросовестно, т. е. соблюдать честь, достоинство других лиц, правила деловой этики, уважать мораль, не допускать обмана, злоупотребления доверием других лиц. В тех случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права добросовестно и разумно, добросовестность и разумность участников гражданских правоотношений предполагается (п. 4 ст. 9 ГК).

Осуществление гражданских прав должно быть подчинено их назначению, т. е. той цели, для достижения которой и предоставлено право лицу[1].

Назначение же гражданских прав может быть определено непосредственно в законе, либо устанавливаться самими участниками гражданских правоотношений и закрепляться в договоре, либо следовать из существа данного права. Так, по договору социального найма жилого помещения жилье предоставляется нанимателю и членам его семьи для постоянного проживания, т. е. для удовлетворения потребности в жилье. В том случае, если жилое помещение будет самовольно использоваться для других целей, на-

[1] Об этом подробнее см.: Гражданское право : учебник: в 2 ч. / под ред. А.Г. Калпина, А.Н. Масляева. М., 1997. Ч. 1. С. 221 ; Гражданское право : учебник : в 2 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. Ч. 1. С. 225 ; Иоффе О.С., Грибанов В.П. Пределы осуществления субъективного гражданского права // Совет. государство и право. 1964. № 7. С. 78.

пример для организации в нем производственной мастерской, это означает, что право осуществляется в противоречии с его конкретным назначением. Поэтому осуществление гражданских прав, вступающее в противоречие с общеустановленным порядком, не подпадает под защиту закона и считается злоупотреблением правом. Злоупотребление правом – это особый тип гражданского правонарушения, совершаемого уполномоченным лицом при осуществлении принадлежащего ему права, связанный с использованием недозволенных конкретных форм в рамках дозволенного ему законом общего типа поведения[1].

Последствия злоупотребления правом в зависимости от конкретных обстоятельств, результатом которых они явились, признаются недействительными, следует запрет их действий и др.

Исполнение обязанностей. Осуществление гражданских прав неразрывно связано с исполнением обязанностей. Как известно, нет обязанностей без прав, как и прав без обязанностей. Например, в обязательственном правоотношении уполномоченная сторона вправе требовать от обязанного субъекта выполнения передачи имущества, соответствующих этому обязательству действий (выполнения работ, оказания услуг и т. п.), а обязанная сторона должна их исполнить. Исполнение обязанности предполагает не только выполнение определенных активных действий, но и в некоторых случаях воздержание от них, т. е. бездействие. Так, все лица должны воздерживаться от действий, препятствующих собственнику вещи совершать дозволенные ему действия по владению, пользованию и распоряжению этой вещью.

§ 2. Понятие и содержание защиты гражданских прав

Защита гражданских прав обеспечивается мерами правового, экономического, политического и иного характера, которые направлены на создание необходимых условий для нормального осуществления гражданских прав. В данном параграфе будут рассмотрены только правовые меры.

Правовые меры обеспечивают как развитие гражданских прав путем правоустанавливающих норм (признание права собственности на жилой дом), так и восстановление нарушенных или оспариваемых прав (в случае причинения вреда здоровью или создания помех для пользования домом). Иными словами, уполномоченному лицу предоставляется возможность применения мер правоохранительного характера для защиты своих прав. Здесь проявляет себя такое правило, как возможность уполномоченного лица совершать действия положительного характера (например, необходимая оборона при защите своих прав), и право

[1] См.: Грибанов, В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. М., 1972. С. 68.

требования от обязанного лица определенного поведения (например, меры воздействия, применяемые соответствующими органами, к которым потерпевший обращается за защитой нарушенных прав).

Таким образом, понятие и содержание защиты гражданских прав составляют право на защиту. С одной стороны, оно включает в себя, как это следует из законодательства, предоставленную уполномоченному лицу возможность применения мер правоохранительного характера для восстановления его нарушенного или оспариваемого права. С другой стороны, право требования определенного поведения от обязанного лица включает в себя при несовершении действий, предусмотренных законом или соглашением сторон, меры воздействия, применяемые к нарушителям компетентными государственными органами при обращении к ним потерпевшего за защитой его нарушенных прав.

Таким образом, **защита гражданских прав** – это действия уполномоченных государственных органов по предупреждению нарушения, а также восстановлению нарушенных или оспариваемых прав.

§ 3. Порядок и способы защиты гражданских прав

Порядок защиты гражданских прав. Защита гражданских прав может осуществляться уполномоченными на то органами: судом в соответствии с подведомственностью, установленной процессуальным законодательством. Эти судебные органы уполномочены принимать необходимые меры для восстановления нарушенного права. Поскольку защита гражданских прав и охраняемых законом интересов производится в судебном порядке, его и принято называть ***общим порядком*** защиты гражданских прав.

В делах, в которых хотя бы одной из сторон является гражданин, споры рассматриваются районными, городскими и иными судами общей компетенции.

Суды общей компетенции рассматривают гражданские, судебные, трудовые и другие исковые дела, а также дела, возникающие из административно-правовых отношений, дела особого производства, дела приказного производства и иные дела в рамках гражданского процесса.

Споры между субъектами хозяйствования (предприятиями, организациями) разрешают экономические суды. В их компетенцию входит разрешение экономических споров, возникающих из гражданских, административных и иных правоотношений в рамках хозяйственного процесса. По согласованию сторон спор между ними может быть передан на рассмотрение третейского суда. Это независимые от спорящих между собой сторон, но компетентные в своей области лица, уровень теоретических знаний и практических навыков которых позволяет разрешить спор по существу. Вынесенное ими решение является обязательным для исполнения.

Третейские суды создаются для рассмотрения особо сложных и крупных дел по соглашению всех участвующих в споре юридических лиц либо споров между гражданами, вытекающих из гражданских правоотношений.

Поскольку основным средством защиты является иск, то *общий (судебный) порядок еще называют исковым*. Он применяется во всех случаях, за исключением предусмотренных законом.

Защита нарушенных прав осуществляется в предусмотренных законом случаях также в соответствии с договором ***(договорной порядок)***.

Законом или договором может быть предусмотрено урегулирование спора между сторонами до обращения в суд, так называемое *досудебное урегулирование спора*. Оно осуществляется путем предъявления претензии. Досудебное урегулирование спора может быть установлено законодательством (например, до предъявления к перевозчику иска, вытекающего из перевозки груза, ему вначале обязательно должна быть предъявлена претензия (п. 1 ст. 751 ГК)) или определено соглашением сторон.

Защита гражданских прав и охраняемых законом интересов может осуществляться и в ***административном порядке*** (лишь в случаях, предусмотренных законодательством (п. 3 ст. 10 ГК)). Поэтому в отличие от общего и договорного порядка его называют исключительным ***юрисдикционным***. В таком порядке осуществляется защита прав организаций и граждан от неправомерных действий. Основанием для проведения такого действия является жалоба, поданная в соответствующий орган, сущность которой характеризует предъявление к нарушителю санкций административного порядка. В таком порядке разрешаются, например, споры о признании новаторского предложения изобретением, открытием и т. д. Если сторона считает решение, принятое в административном порядке, по отношению к ней неверным, она может обжаловать его в суд.

В качестве мер защиты могут быть избраны и такие, как отказ изготовителя от поставки товара, если он своевременно не оплачивается покупателем (потребителем), отказ от приобретения вещи покупателем, если она не соответствует предъявляемым требованиям. В отличие, например, от судебного, административного порядка защиты, называемого ***юрисдикционным***, данный порядок, в частности применение санкции, считается ***неюрисдикционным***. К последнему также относятся крайняя необходимость (ст. 936 ГК), необходимая оборона (ст. 935 ГК).

Иными словами, неюрисдикционный порядок защиты гражданских прав в отличие от юрисдикционного представляет собой возможность защиты нарушенного (оспариваемого) права без обращения к компетентным (юрисдикционным) органам в строго установленных законом случаях. Неюрисдикционный порядок защиты гражданских прав может быть, в частности, осуществлен при *самозащите* гражданских прав (ст. 13 ГК).

Способы защиты гражданских прав. Под способом защиты субъективных гражданских прав понимаются закрепленные законом материально-

правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и воздействие на правонарушителя[1].

Защита субъективных гражданских прав и охраняемых законом интересов осуществляется различными способами. К ним относятся:

1. Признание прав. К этому способу защиты гражданских прав прибегают в том случае, если имеющиеся у лица права оспариваются, подвергаются сомнению, утверждается, что они принадлежат другому лицу, или имеется реальная угроза в совершении таких действий (например, иски о признании права собственности на жилой дом, споры об авторстве и т. д.). Так, если лицо проживает в доме после смерти своих родителей, но не имеет на него правоустанавливающих документов, оно не может его продать, подарить, завещать и т. д.

2. Восстановление положения, существовавшего до нарушения права. Данный способ применяется в тех случаях, когда нарушенные гражданские права не прекращают своего существования и их восстановление связано с устранением последствий совершенного деяния. Например, ремонт должником поврежденной вещи, возврат собственнику имущества, которым незаконно завладело другое лицо, выселение лица, самоуправно занявшего жилое помещение, и другие предусмотренные законом действия.

3. Пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения. Необходимость в данном способе защиты возникает тогда, когда требуется предупредить нежелательные последствия в дальнейшем, пресечь нарушение интересов обладателя субъективного права в будущем или устранить угрозу его нарушения. Пресечение действий, нарушающих право, является распространенным способом защиты гражданского права и может применяться в сочетании с другими способами, например с взысканием убытков, неустойки, или иметь самостоятельное значение. Так, если вещь, переданная по договору, используется не по назначению, ей причиняется вред, ее собственник вправе потребовать прекратить эти действия с возмещением убытков.

4. Признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, установление факта ничтожности сделки и применение последствий недействительности ничтожной сделки. Оспоримость означает доказывание какого-либо факта, имеющего в каждом конкретном случае значение для действительности сделки. К такого рода сделкам относятся сделки, заключенные частично дееспособными и ограниченно дееспособными, если иное не вытекает из законодательства. При признании судом оспоримой сделки недействительной стороны возвращаются в первоначальное положение. Например, собранная родителями коллекция марок была обменена их сыном, которому исполнилось 16 лет, на велосипед. В данном случае, если

[1] См.: Гражданское право : учебник : в 2 т. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 2001. Т. 1. С. 295.

родители потребуют возврата марок, а получившая их сторона не пожелает возвращать, эта сделка может быть оспорена в суде и признана недействительной. Если вещь уничтожена, то должна быть возвращена ее стоимость.

Что же касается ничтожных сделок, то их недействительность настолько очевидна, что для признания их таковыми не требуется решения суда. Например, незаконные операции с валютой, при совершении которых все взимается в доход государства.

Такой способ защиты гражданских прав обеспечивает сохранение и защиту прав малолетних, невменяемых, лиц, заключивших сделки вопреки своей воле (под угрозой насилия, обмана и т. д.), а также соблюдение интересов граждан и государства. Для этого способа характерно то, что здесь имеет место защита не только права, но и интереса.

5. Признание недействительным акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления. При принятии такого рода актов они признаются недействительными судом по требованию лица, права которого нарушены, а в случаях, предусмотренных законом, и иных лиц. Например, незаконным является принятие органом местного управления и самоуправления решения о том, что сбор ягод и грибов на подведомственной ему территории может производиться только теми гражданами, которые проживают на этой территории.

Этот способ защиты гражданских прав направлен на защиту от необоснованных решений и злоупотреблений органов власти и управления интересов тех лиц, чьи права нарушаются.

6. Самозащита права. Гражданское право допускает и самозащиту права. Это один из способов защиты гражданских прав, выражающийся в действиях уполномоченного лица, направленных на предупреждение или пресечение нарушения его прав без обращения за помощью к государственным и иным компетентным органам. При применении такого способа защиты обладатель нарушенного или оспариваемого права может использовать различные способы защиты, но они должны быть соразмерны нарушению и ограничены пределами действий, необходимых для пресечения нарушения.

К числу таких действий в отношениях с участием граждан относится необходимая оборона. Не подлежит возмещению вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, если при этом не были превышены ее пределы (ст. 935 ГК).

Самозащита возможна и при наличии крайней необходимости. Учитывая обстоятельства, при которых был причинен 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 (ч. 2 ст. 936 ГК).

К допускаемым мерам самозащиты относится также применение к нарушителю и так называемого *оперативного воздействия.* Под мерами оперативного воздействия понимаются установленные актами законодательства средства правового характера, которые применяются уполномоченной стороной в одностороннем

порядке к нарушителю за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств без обращения к компетентным органам.

Основания для применения мер оперативного воздействия и их содержание определяются актами законодательства или договором. Это может быть удержание, залог, выполнение договорных обязательств за счет лица, не выполнившего взятого на себя обязательства. Например, если одна сторона неисправно исполняет свои действия, то вторая сторона в таком случае, как правило, отказывается от оплаты, передачи вещи либо передает другому лицу выполнение непроизведенной продукции, несделанной работы за счет неисправного контрагента.

7. Присуждение к исполнению обязанности в натуре. Этот своеобразный способ защиты гражданских прав характеризуется тем, что потерпевший вправе требовать исполнения от нарушителя тех действий, которые он должен выполнить согласно достигнутой договоренности. Например, по истечении срока договора аренды арендатор обязан вернуть арендодателю взятую вещь, а не ее стоимость.

Речь идет о том, что интерес потерпевшего не всегда может выражаться денежной компенсацией. Часто бывает, что переданная по договору имущественного найма вещь представляет для наймодателя только ему присущую ценность, семейную реликвию и т. д. Поэтому закон в такого рода случаях предоставляет право уполномоченной стороне требовать выполнения именно тех действий, которые являются предметом обязательства: реальной передачи определенной вещи, фактического выполнения оговоренной работы и т. п.

8. Возмещение убытков. Данный способ защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов наиболее распространен. Возмещением убытков выражается имущественный интерес потерпевшего, который удовлетворяется за счет денежной компенсации причиненных расходов.

Компенсация как основная форма возмещения причиненного вреда потерпевшему может быть указана в самом договоре. В частности, в договор поставки стороны могут внести пункт, регламентирующий взыскание штрафа за недопоставку товаров на сумму их недопоставки.

Согласно ст. 14 ГК под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, то лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере, не меньшем, чем такие доходы. Такой способ защиты гражданских прав, как возмещение убытков, имеет прямое отношение и к государственным органам, органам местного управления и самоуправления. Убытки, причиненные гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов или должностных лиц этих органов, органов местного управления и самоуправления или должностных лиц

этих органов, в том числе издания не соответствующего законодательству акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления, подлежат возмещению Республикой Беларусь или соответствующей административно-территориальной единицей (ст. 15 ГК).

9. Взыскание неустойки. Взыскание с лица, нарушившего права, неустойки (штрафа, пени), как и возмещение убытков, относится к числу наиболее распространенных способов защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов. При этом взыскание неустойки (возмещение убытков) как способ защиты имущественных интересов применяется как в сфере договорных, так и внедоговорных отношений. Возмещение убытков относится к основной форме компенсации причиненного потерпевшему ущерба, а взыскание неустойки (штрафа, пени) производится в случаях, прямо предусмотренных законом или договором. Согласно ст. 311 ГК неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору, если иное не предусмотрено законодательными актами, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Например, если лицо, взявшее взаймы деньги, своевременно их не возвратит, то последует начисление процентов по установленной ставке рефинансирования Национальным банком Республики Беларусь на день исполнения денежного обязательства или его соответствующей части (ст. 366 ГК).

По выдвинутому требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причиненные ему убытки.

10. Компенсация морального вреда. Применение данного способа защиты гражданских прав возможно, если гражданину причинен моральный вред (физические и нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага, а также в иных случаях, предусмотренных законом. В такой ситуации суд может возложить на нарушителя обязанность по выплате потерпевшему денежной компенсации за физические или нравственные страдания[1] (ч. 1 ст. 152 ГК).

11. Прекращение или изменение правоотношения. Этот способ защиты гражданских прав может иметь своей формой принудительное изменение или прекращение правоотношения, т. е. с помощью компетентных органов, но может быть и самостоятельно применен потерпевшим. Требование о прекращении правоотношения или его изменении может проявляться в случае продажи недоброкачественной вещи, о недостатках которой покупатель не был предупрежден. При таких обстоятельствах покупатель вправе потребовать замены вещи, безвозмездного устранения недостатков, расторгнуть договор и потребовать возврата уплаченной суммы либо требовать уменьшения покупной цены. Прекращение или изменение правоотношения как способ защиты гражданских прав и охраняе-

[1] Подробнее о компенсации морального вреда см. гл. 6 «Защита чести, достоинства, деловой репутации и иных личных неимущественных прав».

мых законом интересов может применяться в случаях как виновных, так и невиновных действий стороны. Например, лицо выселяется в связи с тем, что оно самоуправно заняло жилое помещение, т. е. в связи с его виновными действиями.

12. Неприменение судом акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления, противоречащего законодательству. В законодательстве данная норма является своеобразным способом защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов. Такой способ защиты состоит в признании недействительными и неправомерными актов государственных органов или органов местного управления и самоуправления, в том числе и действий должностных лиц, противоречащих требованиям закона, и неприменении их судом. Это может касаться различных интересов обладателя субъективного права. Например, вопреки ст. 30 Конституции о свободном передвижении граждан Республики Беларусь в пределах страны орган местного управления и самоуправления принимает решение, что сбор ягод и грибов на территории данного органа местного управления и самоуправления может быть осуществлен лишь теми лицами, которые проживают в данной местности.

Данный способ защиты гражданских прав охраняет имущественный и неимущественный интерес граждан и организаций.

13. Иные способы, предусмотренные законодательством. Рассмотренные способы не являются исчерпывающими. Своеобразным способом охраны прав и законных интересов является защита чести, достоинства и деловой репутации.

Литература

Воронович, Т. Моральный вред: определение размера возмещения / Т. Воронович // Суд. весн. 2000. № 3.

Грибанов, В.П. Осуществление и защита гражданских прав / В.П. Грибанов. М., 2001.

Каменков, В.С. Взыскание убытков в хозяйственном процессе / В.С. Каменков // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2007. № 8.

Компенсация морального вреда (по материалам обзора судебной практики) // Суд. весн. 2000. № 4.

Липень, И.М. Конструкция заранее исчисленных убытков в белорусском праве / И.М. Липень // Право Беларуси. 2004. № 1.

Малашко, А.П. Институт возмещения убытков: пути совершенствования / А.П. Малашко // Весн. БДУ. 2004. № 1.

Малиновский, А.А. Злоупотребление субъективным правом: теоретико-правовое исследование / А.А. Малиновский. М., 2007.

Новицкая, М. Нарушение личных неимущественных прав как основание привлечения к ответственности / М. Новицкая // Юрист. 2005. № 6.

Яценко, Т.С. Категория шиканы в гражданском праве: история и современность / Т.С. Яценко. М., 2003.

ГЛАВА 6. Защита чести, достоинства, деловой репутации и иных личных неимущественных прав

§ 1. Понятие чести, достоинства и деловой репутации.
§ 2. Порядок осуществления защиты чести, достоинства и деловой репутации.
§ 3. Защита иных личных неимущественных благ: прав и свобод, жизни и здоровья, частной жизни, личной и семейной тайны, права на имя.

§ 1. Понятие чести, достоинства и деловой репутации

Все субъекты гражданского права наделены определенными правами и соответствующими обязанностями. Субъективные права и обязанности являются важнейшими составляющими любого гражданского правоотношения. В то же время наряду с указанными правами и обязанностями каждый субъект права наделяется и личными неимущественными правами. Они являются неотъемлемыми (нематериальными) правами субъекта, определяющими его правовое положение. К числу таких прав относятся честь, достоинство, деловая репутация гражданина (предпринимателя) и деловая репутация юридического лица.

Честь, достоинство и деловая репутация относятся к числу нравственных оценочных понятий, их необходимость вызвана потребностями жизненного бытия, добропорядочности. Они сформированы отношениями людей и совершенствуются в процессе общественно-трудовой практики, их содержание не является чем-то раз и навсегда данным, а постоянно развивается одновременно с экономическими отношениями общества. Каковы применительно к конкретному времени интересы общества, таковы и оценочные критерии чести, достоинства и деловой репутации.

Именно с помощью понятия ***«честь»*** дается оценка поступков личности с точки зрения интересов общества. Если действие человека сообразуется с требованиями общества, его моральными и правовыми принципами, это делает такому гражданину честь. Иными словами, такая категория выражает оценку обществом поведения человека, его необходимость для общества, определяет нравственную и правовую ценность данного поведения. Таким образом, **честь** – это общественное признание заслуг конкретного лица, оценка обществом его моральных и иных качеств.

Получив общественную оценку своего поведения, человек анализирует ее и на этой основе вырабатывает самооценку. Давая оценку своему поведению,

он осознает свою честь и определяет ее совместимость с требованиями общества. Из этого следует, что честь – сложное по своему составу понятие. В него составной частью входит и необходимость выполнения какой-то услуги, и ответственность за ее невыполнение, и соизмеримость своего поведения в этой связи, и чувство гордости относительно признания заслуг при выполнении каких-то обязанностей, и проявленная при этом тактичность. Сюда же, в зависимости от конкретных обстоятельств, могут входить гнев, недовольство, огорчение и т. п.

Изложенное означает, что оценка лица может повлечь разные последствия. В одних случаях она способствует нравственному совершенствованию, исправлению своих недостатков, в других, наоборот, усугубляет отрицательное поведение. Отсюда обязательное требование – общественная оценка должна быть объективной.

Честь нельзя рассматривать в отрыве от человеческого достоинства. Это понятие среди вышеупомянутых (честь, достоинство, деловая репутация) занимает ведущее положение. Ведь обеспечение необходимых условий для жизни человека и означает охрану и гарантированность человеческого достоинства. Уважение человеческого достоинства – это одновременно и уважение его жизни, основного жизненного права человека, что, конечно, в большой степени зависит от уровня развития общества, его культуры. Следовательно, **человеческое достоинство** заключается в духовных и физических качествах человека, его профессиональной принадлежности. Достоинство включает в себя также обеспечение и охрану жизненных прав человека, признание его высшей ценностью общества. От этого зависят нравственные устои общества, его гуманистическая суть.

Достоинство проявляется через отражение общественной оценки лица в его собственном понимании, т. е. как лицо оценивает сложившееся о нем общественное мнение.

Таким образом, если речь идет о чести, то это означает оценку лица со стороны окружающих, а если о достоинстве, то лицо (исходя из своих индивидуальных особенностей) само оценивает сложившееся о нем общественное мнение.

Под деловой репутацией понимают положительную или отрицательную оценку физического или юридического лица. Имеется в виду, например, оценка деятельности предпринимателя другими участниками гражданского оборота. Деловая репутация означает, что о лице сложилось мнение как о прекрасном предпринимателе, профессионале в своей сфере деятельности либо как о недостаточно компетентном в области совершения такого рода операций.

Определение деловой репутации гражданина и деловой репутации юридического лица дано в постановлении Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 23 декабря 1999 г. № 15 «О практике рассмотрения судами граж-

данских дел о защите чести, достоинства и деловой репутации». Под деловой репутацией гражданина, не являющегося индивидуальным предпринимателем, понимается приобретаемая гражданином общественная оценка его деловых и профессиональных качеств при выполнении им трудовых, служебных и общественных обязанностей.

Под деловой репутацией юридического лица и индивидуального предпринимателя понимается оценка их хозяйственной (экономической) деятельности как участника хозяйственных (экономических) правоотношений другими участниками имущественного оборота и гражданами, таковыми не являющимися.

Иными словами, **деловая репутация** – это признание или непризнание заслуг индивидуального предпринимателя, гражданина или организации другими участниками гражданского оборота, получение с их стороны достаточно устойчивой оценки о предприимчивости и деловитости этого лица. В данном случае это подчеркивает и возможности лица (физического или юридического) ориентироваться в сложном лабиринте экономических явлений (не только выжить в кризисных ситуациях, но и добиться положительных результатов).

Признание того, что право на честь, достоинство, деловую репутацию гражданина и деловую репутацию юридического лица является их неотъемлемым правом, говорит и об обладании ими правомочиями (владения, пользования, распоряжения) по использованию этих прав.

Поскольку право на честь, достоинство и деловую репутацию гражданина и деловую репутацию юридического лица является их неотъемлемым правом, следовательно, должна быть обеспечена надежная защита от посягательств на нарушения этих прав.

§ 2. Порядок осуществления защиты чести, достоинства и деловой репутации

Государство, наделяя субъектов такими личными правами, как честь, достоинство, деловая репутация гражданина, деловая репутация юридического лица, обеспечивает необходимую гарантию их осуществления и защиты. Понятие и порядок этой защиты определены ст. 153 ГК. Согласно п. 1 этой статьи гражданин вправе требовать по суду опровержения сведений, порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности. Из этого следует, что при характеристике гражданина необходимо, чтобы его оценка соответствовала действительности, выражалась с соблюдением норм права и морали.

Для удовлетворения требований гражданина о защите чести, достоинства и деловой репутации необходимы три условия:

1) сведения должны быть порочащими;
2) сведения должны быть ложными;
3) такие сведения должны быть обязательно распространены.

Эти сведения могут касаться поступков, действий, моральных качеств лица.

Слово ***«порочность»*** означает осуждение, обвинение, порицание, признание негодным и т. д. Закон под сведениями, порочащими честь, достоинство и деловую репутацию гражданина либо деловую репутацию юридического лица, как раз и признает такие данные, которые могут умалить, ухудшить, испортить репутацию лица в обществе или в глазах отдельных граждан, юридических лиц с точки зрения соблюдения законов, норм, морали и т. д. (например, сведения о недостойном поведении гражданина в трудовом коллективе, сведения, порочащие производственно-хозяйственную деятельность юридического лица). Разумеется, заранее определить круг сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию, не представляется возможным, т. е. нельзя их ограничить какими-то рамками, вместить в какой-либо перечень. Ведь иногда можно опорочить человека, указав, например, что он совершил преступление, причинив тяжкие телесные повреждения, одновременно умолчав о том, что он действовал в пределах необходимой обороны, или совершил дорожно-транспортное происшествие, действуя в интересах третьего лица, и т. п.

Вторым условием для предъявления иска по ст. 153 ГК является ***несоответствие распространенных сведений действительности (ложные сведения)***. Иными словами, распространение сведений о том, чего на самом деле нет и не было. Лицо, распространяющее их, представляет ложные данные о поступке, событии, которые в действительности не происходили или их описание извращено, т. е. события разворачивались не так, истина искажена.

Под распространением сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию гражданина либо деловую репутацию юридического лица, следует понимать сообщение таковых сведений как любому третьему лицу, так и нескольким лицам, а также неопределенному кругу лиц. Сообщение неопределенному кругу лиц может быть сделано путем опубликования порочащих сведений в печати, сообщения по радио, телевидению, с использованием иных средств массовой информации, изложения в служебных характеристиках и других документах, исходящих от организаций, а также в публичных выступлениях, заявлениях и жалобах, адресованных должностным лицам, и т. д.

Если порочащие лицо сведения содержатся в служебной характеристике и возникает вопрос об их оспаривании, то в качестве ответчиков привлекаются должностные лица, подписавшие характеристику, и та организация, от имени которой она выдана.

Не является распространением порочащих сведений содержание приговоров, постановлений следственных органов и других официальных документов, для обжалования которых существует особый порядок.

По общему правилу не признается распространением сообщение порочащих сведений лишь лицу, которого они касаются. Но подобная точка зрения не является бесспорной. Речь идет о том, что не все одинаково реагируют на происшедшее. Иногда сознание того, что ложная информация стала достоянием хотя бы одного лица, может вызвать у потерпевшего серьезные переживания. В этой связи суждение о возможности предъявления предупредительного иска о запрете распространения такого рода сведений заслуживает внимания.

На практике бывают случаи, когда негативная информация становится предметом рассмотрения общественных организаций и других формирований. К лицу, распространившему такого рода сведения, организация, формирование применяют в соответствии со своим уставом меры воздействия, которые не препятствуют лицу обратиться в суд за опровержением позорящих его сведений.

Если иск содержит требование об опровержении сведений, распространенных в печати, других средствах массовой информации, то в качестве ответчиков привлекаются автор и соответствующий орган средств массовой информации (редакция, информационное агентство, иной орган, осуществляющий выпуск информации). В случае если редакция средства массовой информации не является юридическим лицом, к участию в деле в качестве ответчика должен быть привлечен учредитель данного средства массовой информации (ч. 2 п. 11 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь «О практике рассмотрения судами гражданских дел о защите чести, достоинства и деловой репутации»).

Ответчиками по иску являются лица, распространившие ложные сведения хотя бы одному третьему лицу. Это не означает, что если лицо почерпнуло эти сведения, например, из газеты, и передало их содержание другим лицам, то его надо привлекать к ответственности за распространение порочащих другое лицо сведений. В таких случаях следует привлекать к ответственности то средство массовой информации, которое публично огласило эти сведения. При этом нужно учитывать и тот факт, что лицо, передающее смысл опубликованного, не должно этот текст переделывать по своему усмотрению, насыщать другими личными сведениями. Если такие факты имели место, лицо привлекается по ст. 153 ГК в качестве ответчика за порочащие сведения в той части, которые оно распространило.

Если невозможно установить лицо, распространившее сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, то лицо, в отношении которого такие сведения распространены, вправе обратиться в суд с заявлением о признании распространенных сведений не соответствующими действительности (п. 6 ст. 153 ГК).

Часто возникает вопрос: привлекается ли к ответственности в качестве ответчика по ст. 153 ГК лицо в том случае, если оно распространило ложные сведения, утверждая, что само не является автором этих сведений? В этом случае, если источник порочащих сведений установлен, то по данному основанию привлекается лицо, огласившее ложные сведения впервые. При неустановленном источнике ложной информации должно привлекаться любое другое лицо, распространившее сведения, что в полной мере обеспечивает охрану прав и интересов потерпевшего.

Бывают случаи, когда источник распространения ложных сведений известен, но он прекратил свою деятельность в результате ликвидации или реорганизации. При таком стечении обстоятельств опровержение должно быть возложено на правопреемника.

Если ложные сведения исходят от средств массовой информации, например от печатного органа, то и опровержение должно исходить от этого органа (ст. 153 ГК). Например, если это орган печати, то он обязан опубликовать опровержение либо в специальной рубрике, либо на той же полосе и тем же шрифтом, что и сообщение. В целом же, удовлетворяя иски по ст. 153 ГК, суды могут потребовать опровержения ложной информации, содержащейся в любом сообщении средства массовой информации.

Таким образом, при рассмотрении исков о защите чести, достоинства и деловой репутации суду необходимо установить:

– имело ли место распространение сведений, которые оспаривает истец;
– порочат ли они честь, достоинство и деловую репутацию истца;
– соответствуют ли они действительности.

Стороны данного правоотношения именуются:

– истец – сторона, требующая опровержения ложных сведений;
– ответчик – лицо, распространившее ложные сведения третьим лицам.

При этом на стороне как истца, так и ответчика может быть по нескольку лиц. Например, если защищаются интересы семьи от позорящих ее сведений, то участниками такого правоотношения могут быть дееспособные граждане и юридические лица (члены семьи, учреждение образования и др.). Если же будут затронуты интересы структурного подразделения организации, объединения, то право на защиту в данном случае осуществляет юридическое лицо, в состав которого входит данное подразделение.

Защиту чести и достоинства несовершеннолетних либо лиц, признанных в установленном порядке недееспособными, осуществляют их законные представители (родители, усыновители, опекуны или попечители).

Обращаться в суд за защитой чести, достоинства и деловой репутации, если порочащие сведения распространены в отношении умершего лица, могут члены семьи, родственники и др. Если это касается юридического лица, прекратившего свое существование, то за защитой его деловой репутации могут обращаться правопреемники.

П. 2 ст. 1104 ГК предусматривает, что иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Республике Беларусь гражданской правоспособностью наравне с гражданами Республики Беларусь, если иное не определено Конституцией, законами и международными договорами Республики Беларусь. В равной степени это относится и к лицам без гражданства. Следовательно, эти категории лиц могут обращаться в суд за защитой чести, достоинства и деловой репутации на общих основаниях.

Как следует из ст. 153 ГК, обращаться в суд могут все категории граждан, разумеется, в части, их касающейся. Например, осужденные имеют право на защиту чести и достоинства в той части, в которой спорные сведения способны понизить, по сравнению с полученной по суду оценкой, их репутацию, но не могут обращаться за опровержением той оценки, которую они заслужили как преступники, правонарушители.

При характеристике ответчиков следует учитывать некоторые обстоятельства. В частности, за вред, причиненный несовершеннолетним, не достигшим 14 лет (малолетним), отвечают его родители или лица, их заменяющие, если не докажут, что вред возник не по их вине (ст. 942 ГК). В том случае, если такие сведения распространены несовершеннолетними старше 14 лет, иски следует применять к ним самим, но с участием в деле их родителей или опекунов (ст. 943 ГК).

Наряду с требованием опровержения ложных сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию, лицо, в отношении которого они распространены, *вправе требовать возмещения убытков и морального вреда, причиненных их распространителем.* В частности, истец (гражданин, предприятие) вправе поставить перед судом вопрос о возмещении ему ущерба, причиненного в результате отказа партнера от заключения уже подготовленного договора, последовавшего после распространения ложной информации о некачественной продукции, выпускаемой этим предприятием, т. е. возникает право на материальное возмещение морального вреда (ст. 60 Конституции).

Под моральным вредом следует понимать испытываемые гражданином физические или нравственные страдания (ст. 152 ГК). В постановлении Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 сентября 2000 г. № 7 «О практике применения судами законодательства, регулирующего компенсацию морального вреда» дано разъяснение, что следует понимать под физическими и нравственными страданиями. Так, согласно п. 8 этого постановления 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.

По общему правилу нарушенные права относятся к личным неимущественным и могут быть заявлены только конкретными гражданами. Это объясняется тем, что физические, нравственные страдания предприятия и организации испытывать не могут. Компенсация морального вреда допускается только по требованию, заявленному потерпевшим либо в его интересах иными лицами в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством. Суд по своей инициативе не вправе решать вопрос о компенсации морального вреда.

Граждане имеют право на компенсацию морального вреда, причиненного государственными органами, органами местного управления и самоуправления, а также их должностными лицами, в случае 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 Республики Беларусь от 18 июля 2011 г. № 300-З «Об обращениях граждан и юридических лиц».

Компенсация морального вреда, причиненного нарушением имущественных прав граждан, предусмотрена также Законом Республики Беларусь от 9 января 2002 г. № 90-З «О защите прав потребителей». При наличии вины моральный вред, причиненный потребителю вследствие нарушения его прав, предусмотренных законодательством о защите прав потребителей, подлежит возмещению причинителем ущерба (п. 1 ст. 17).

Согласно ст. 14 Закона «Об обращениях граждан и юридических лиц» гражданам предоставлено право требовать возмещения имущественного и материального ущерба и компенсации морального вреда от органов, организаций или предприятий, должностные лица которых допустили нарушение прав и свобод граждан при рассмотрении их обращений.

Согласно ст. 23 Закона Республики Беларусь от 10 мая 2007 г. № 225-З «О рекламе» лица, права и интересы которых нарушены в результате ненадлежащей рекламы, вправе в установленном порядке обратиться в суд с исками о компенсации морального вреда.

Компенсация морального вреда осуществляется в денежной форме, а размер определяется судом. При определении ее конкретного размера учитываются: характер причиненных потерпевшему физических и (или) нравственных страданий, степень вины причинителя вреда в случаях, когда она является основанием возмещения вреда, фактические обстоятельства, при которых был причинен моральный вред, а также индивидуальные особенности потерпевшего. При определении размера компенсации

вреда должны учитываться требования разумности и справедливости. *Компенсация морального вреда осуществляется независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда, а также от вины причинителя вреда в случаях:*

– причинения вреда жизни и (или) здоровью гражданина источником повышенной опасности;

– причинения вреда гражданину в результате его 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 (психоневрологическое) учреждение, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста, административного ареста, исправительных работ;

– причинения вреда распространением сведений, не соответствующих действительности и порочащих честь, достоинство или деловую репутацию гражданина;

– иных случаях, предусмотренных законодательными актами (ст. 968, 969 ГК).

При рассмотрении дел, связанных с компенсацией морального вреда, суд должен учитывать степень физических и (или) нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями лица, которому причинен вред. При этом в зависимости от характера спорного правоотношения следует учитывать обстоятельства причинения вреда, возраст потерпевшего, состояние его здоровья, материальное положение, бытовые условия.

В случае смерти потерпевшего размер компенсации морального вреда лицам, имеющим право на его возмещение, определяется в зависимости от степени родства с погибшим, от нахождения на иждивении, характера взаимоотношения с ним, других обстоятельств, имеющих значение для оценки степени нравственных переживаний.

В случае если возникновению или увеличению вреда содействовала грубая неосторожность самого потерпевшего, то применительно к ст. 952 ГК размер возмещения должен быть уменьшен в зависимости от степени вины потерпевшего и причинителя вреда. Суд вправе также учесть имущественное (финансовое) положение причинителя вреда.

Что касается лиц, причинивших моральный вред совместными действиями, то в соответствии со ст. 949 ГК они отвечают перед потерпевшим солидарно. Однако по заявлению потерпевшего и в его интересах суд вправе возложить на них долевую ответственность, определив доли применительно к правилам, предусмотренным п. 2 ст. 950 ГК (п. 16, 17 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь «О практике применения судами законодательства, регулирующего компенсацию морального вреда»).

Возмещение ущерба заключается во взыскании в пользу потерпевшего определенной денежной суммы. Истец может указать по своим подсчетам любую сумму, но конкретный размер ее взыскания в пользу потерпевшего по действующему законодательству определяет суд с учетом требований разумности и справедливости[1].

Применительно к п. 21 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь «О практике рассмотрения судами гражданских дел о защите чести, достоинства и деловой репутации» требование о компенсации морального вреда может быть заявлено как совместно с требованием о защите чести, достоинства или деловой репутации, в том числе и в ходе рассмотрения дела в судебном заседании, так и самостоятельно (в частности, после опровержения сведений средством массовой информации добровольно).

В обязанности истца входит представление доказательств того, что порочащие сведения были распространены хотя бы одному лицу.

Материалы об опровержении сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию, подаются в суд по месту жительства ответчика.

На требования, вытекающие из нарушения личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законодательством, исковая давность не распространяется (ст. 209 ГК). Однако если законодательством компенсация морального вреда предусмотрена в сфере нарушения имущественных прав граждан, то исковую давность необходимо применять.

Уголовное законодательство предусматривает ответственность граждан за клевету и оскорбление. Под *клеветой* понимается распространение заведомо ложных, позорящих другое лицо измышлений. Это умышленное преступление, совершенное или с целью мести, или из зависти, или других неблаговидных мотивов. Что касается *оскорбления*, то им признается умышленное унижение чести и достоинства личности, выраженное в неприличной форме (действием (пощечина) или в устной (письменной) форме с явным цинизмом).

Таким образом, клевета и оскорбление предполагают умышленную вину, без чего не может быть уголовной ответственности. Иски же по защите чести, достоинства и деловой репутации подаются в суд независимо от вины лица, распространившего порочащие сведения. При этом дела о привлечении к уголовной ответственности возбуждаются в порядке частного обвинения и только в отношении граждан. Но осуществление гражданско-правовой защиты чести, достоинства и деловой репутации возможно путем подачи искового заявления в отношении не только граждан, но и организаций, а также недееспособных

[1] В настоящее время как таковых общепризнанных единиц определения размера материальной компенсации за причинение морального вреда, связанного с защитой чести, достоинства или деловой репутации, не имеется, но попытки разработать методику определения компенсации морального вреда предпринимаются (см., например: Эрделевский А.М. Критерии и метод оценки размера компенсации морального вреда // Государство и право. 2000. № 4. С. 6–7).

лиц. Отсюда и цели гражданского и уголовного законов разные. Гражданско-правовая защита преследует цель восстановления в первую очередь нарушенного **неимущественного интереса** и вытекающих отсюда последствий. Цель же уголовно-правовой защиты – наказание лица, совершившего преступление против личности в виде умышленного распространения заведомо ложных, позорящих другое лицо измышлений.

Изложенное о защите деловой репутации гражданина в равной мере распространяется и на защиту деловой репутации юридического лица, кроме компенсации морального вреда. В конечном итоге защита чести, достоинства и деловой репутации зависит как от четко подготовленного законодательства, так и от четко отработанного механизма его применения.

§ 3. Защита иных личных неимущественных благ: прав и свобод, жизни и здоровья, частной жизни, личной и семейной тайны, права на имя

Провозглашенная в законе и обеспеченная государственными правоохранительными мерами защита совершается и в отношении иных личных неимущественных прав. К числу таких прав граждан относятся: права и свободы, жизнь и здоровье, частная жизнь, личная и семейная тайна, право на имя и др.

Защита иных личных неимущественных прав, как и в целом гражданских прав, осуществляется в неюрисдикционной и юрисдикционной формах.

Неюрисдикционная форма предполагает возможность лица к самостоятельным действиям по защите своих прав без обращения к компетентным органам. Защита прав без помощи юрисдикционных органов предоставляется лицу, чье право нарушено или может последовать угроза его нарушения, в прямо указанных в законе случаях. Такая форма защиты, в частности, применяется при самозащите гражданских прав и применении уполномоченным лицом мер оперативного воздействия.

Юрисдикционная форма защиты характеризуется тем, что лицам для защиты своих личных неимущественных прав предоставлена возможность обратиться к помощи и содействию уполномоченным государством субъектам, в частности, для рассмотрения дел в судебном, административном порядке.

Гарантиям реальности защиты прав гражданина от нарушений посвящен разд. II Конституции Республики Беларусь.

Права и свободы гражданина Республики Беларусь являются общепризнанными. Признание, соблюдение и защита прав и свобод гражданина является высшей целью государства. В ст. 21 Конституции закреплено: «Государство гарантирует права и свободы граждан Беларуси, закрепленные в Конституции, законах и предусмотренные международными обязательствами государства».

Защита прав и свобод гражданина от незаконного посягательства на них обеспечивается и гражданско-правовыми нормами. Примером выступающей в качестве такой защитительной нормы является ст. 939 ГК. Согласно данной статье должно последовать возмещение вреда, если он 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 (психоневрологическое) учреждение, незаконного наложения административного взыскания в виде административного ареста, исправительных работ. Закрепление и защита прав и свобод гражданина предусмотрена и другими нормами.

Право на жизнь, здоровье гражданина, его неприкосновенность является высшей ценностью. Ни одно государство не должно уходить от решения проблем защиты этого права. В качестве гаранта защиты жизни, здоровья от любых противоправных посягательств выступает государство (ст. 23, 24 Конституции).

Гражданин в пределах законодательства, не посягая на права, жизнь и здоровье других лиц, вправе самостоятельно формировать свои жизненные устои, следовать своим интересам, определять свой внешний вид, не переходя границы общепринятых норм морали и нравственности.

Вред, причиненный жизни и здоровью гражданина, должен быть возмещен в полном объеме[1].

Реальность прав гражданина должна рассматриваться как своего рода показатель достояния данного государственного образования и критерий оценки всех ветвей власти и в отношении права на **неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны**. Обозначенные категории напрямую связаны с неприкосновенностью права на жилище (ст. 29 Конституции), правом на защиту от незаконного посягательства на личную и семейную жизнь.

Никто не имеет права без законного основания войти в жилище и иное законное владение гражданина против его воли. Гражданин имеет право на ограничение доступа в его жилище других лиц без законных на то оснований, которые определены в актах законодательства (например, если в этом жилище готовится преступление или находится преступник).

Гражданин может быть выселен из жилища только по основаниям, предусмотренным законодательством (например, если гражданин систематически причиняет вред инженерному оборудованию, обслуживающему всех проживающих в этом жилище).

Неприкосновенность частной жизни гражданина может быть также связана с данными о его личной жизни, касающимися, в частности, сведений о его здоровье, оставленном завещании и совершении других нотариальных

[1] Обстоятельства и порядок возмещения вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина определены в § 2 гл. 58 ГК.

действий, вкладах в банке, имеющейся переписке и некоторых других сведениях, которые гражданин не считает нужным разглашать. Право на неприкосновенность личной, семейной жизни и иных личных прав закреплено ст. 28 Конституции, согласно которой каждый имеет право на защиту от незаконного вмешательства в его личную жизнь, в том числе от посягательства на тайну его корреспонденции, телефонных и иных сообщений, на его честь и достоинство.

Применительно к гражданскому законодательству **имя гражданина** является основным индивидуализирующим признаком. В числе личных неимущественных прав оно занимает особое место. Имя гражданина приобретается с его рождением, а в случае изменения в обязательном порядке подлежит государственной регистрации. Осуществление прав и исполнение обязанностей, заключение сделок, договоров, возникновение обязательств совершаются гражданином под его именем. В соответствии с Законом Республики Беларусь от 17 мая 2011 г. № 262-З «Об авторском праве и смежных правах» допускается использование псевдонима. Но это не правило, а скорее исключение, поскольку такие случаи и порядок их применения установлены законодательством. По общему правилу не допускается приобретать права и исполнять обязанности под другим именем. Гражданин, если его имя используется другими лицами, умышленно искажается, вправе потребовать возмещения причиненного вреда, в том числе и компенсации морального вреда.

Литература

Вашкевич, В. Защита чести, достоинства, деловой репутации / В. Вашкевич // Суд. весн. 1996. № 2.

Воронович, Т. Моральный вред: теория и практика / Т. Воронович // Юстиция Беларуси. 2004. № 7.

Заяц, Н. Деловая репутация юридического лица / Н. Заяц // Юрист. 2002. № 11.

Каплунова, Е. Моральный вред: основания ответственности и особенности взыскания / Е. Каплунова // Суд. весн. 2004. № 3.

Корень, Т.А. Гражданско-правовые основания компенсации морального вреда / Т.А. Корень // Право Беларуси. 2003. № 35.

Романенко, О.К. Психологические аспекты возмещения морального вреда в правоприменительной практике Республики Беларусь / О.К. Романенко // Юстиция Беларуси. 2002. № 2.

Стальмакова, С. Отдельные вопросы судебной практики по применению законодательства, регулирующего компенсацию морального вреда / С. Стальмакова //Юстиция Беларуси. 2004. № 2.

Фомичева, Л.П. Деловая репутация / Л.П. Фомичева // Консультант. 2002. № 16.

ГЛАВА 7. Граждане (физические лица) как субъекты гражданского права

§ 1. Понятие и содержание правоспособности граждан.
§ 2. Дееспособность граждан. Ограничение дееспособности граждан.
§ 3. Опека и попечительство. Патронаж.
§ 4. Признание гражданина безвестно отсутствующим. Объявление гражданина умершим.
§ 5. Имя гражданина. Место жительства. Акты гражданского состояния.

§ 1. Понятие и содержание правоспособности граждан

Граждане Республики Беларусь являются субъектами гражданского права, носителями гражданских прав и обязанностей. Для обозначения граждан как субъектов гражданского права используется термин **«физические лица»**. Под данный термин подпадают не только граждане Республики Беларусь (*патриды*), но и иностранные граждане (лица, не являющиеся гражданами страны пребывания и имеющие доказательства наличия у них гражданства иностранного государства) и лица без гражданства (*апатриды*). Все они обладают определенными качествами. Для определения, какими конкретно качествами должен обладать тот или иной субъект гражданского права, служит **правосубъектность**. Например, только что родившийся не может вступать в договорные отношения, лично выполнять какие-то обязательства, но он обладает другими качеств (он может быть наследником имущества, стать собственником завещанного вклада и т. п.). В данном случае гражданская правосубъектность определяет возможность субъектов иметь права и нести обязанности. Однако, как уже было отмечено, не все граждане в одинаковой степени могут одновременно приобретать гражданские права и осуществлять их, равным образом, как и создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Речь идет о зависимости субъектов иметь права и нести обязанности от уровня психического развития, т. е. достаточно осознанного волевого действия гражданина и лица, не обладающего должным уровнем психического развития. Для того чтобы определить правовой статус каждого из таких участников гражданского оборота, служат устоявшиеся в гражданском праве категории – **правоспособность и дееспособность**.

Закон определяет **гражданскую правоспособность** как способность иметь гражданские права и нести обязанности и предусматривает, что она признается в равной мере за всеми гражданами (ст. 16 ГК).

Все иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Республике Беларусь гражданской правоспособностью наравне с гражданами

Республики Беларусь, если иное не определено Конституцией, законами и международными договорами Республики Беларусь. Так, иностранные граждане и лица без гражданства вправе наравне с гражданами Республики Беларусь приобретать на территории Республики Беларусь дома (квартиры) в собственность, но лишь в том случае, если постоянно проживают на ее территории и имеют законный источник существования.

Ограничения установлены в исключительных случаях. Применительно к ст. 1104 ГК правоспособность иностранного гражданина определяется его личным законом.

Закон (ст. 1102 ГК) допускает установление ответных ограничений ***(реторсий)*** в отношении прав граждан тех государств, в которых имеются специальные ограничения прав граждан Республики Беларусь.

Решение о том, кто может быть гражданином Республики Беларусь, определено Законом Республики Беларусь от 1 августа 2002 г. № 136-З «О гражданстве Республики Беларусь».

Необходимо отличать правоспособность от субъективного права.

Правоспособность означает возможность каждого гражданина иметь в собственности все то, что не запрещено законом (например, иметь дом (квартиру), автомобиль и т. п.).

Субъективное право есть конкретное право, принадлежащее данному субъекту права (например, Иванов имеет уже в собственности дом (квартиру), автомобиль и т. п.).

Таким образом, **правоспособность –** это способность обладать гражданскими правами и обязанностями, или общая возможность обладать всеми теми правами и обязанностями, которые отражены в законе. Для того чтобы возникло субъективное право, нужно кроме правоспособности еще и наличие юридического факта. Например, в содержание правоспособности гражданина входит возможность иметь в собственности автомобиль. Однако субъективное право на него возникает в результате заключения договора купли-продажи.

Правоспособность граждан характеризуется реальностью прав и гарантиями их осуществления. Характерная черта правоспособности – связь прав и обязанностей. Все граждане обладают равной правоспособностью вне зависимости от национальной принадлежности, пола, языка, религии и т. д. Но это не означает, что имеющиеся права у одного гражданина равны такому же объему прав другого гражданина. Например, лица в возрасте до 14 лет не обладают таким объемом правоспособности, как совершеннолетние, и даже как лица, достигшие 16 лет. В частности, лица в возрасте до 14 лет вправе совершать только мелкие бытовые сделки, в то время как лица, достигшие 18 лет, – все сделки, не запрещенные законом. Другими словами, отсутствие некоторых элементов правоспособности не означает нарушения принципа равенства правоспособности граждан.

Под **содержанием гражданской правоспособности** понимается совокупность гражданских прав и обязанностей, которые может иметь лицо в соответствии с действующим в стране законом.

Так, согласно законодательству содержание гражданской правоспособности предоставляет возможность гражданам иметь имущество на праве собственности, наследовать и завещать его, заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законодательством деятельностью, создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами, совершать не противоречащие законодательству сделки и участвовать в обязательствах, избирать место жительства, иметь права авторов произведений науки, литературы или искусства, изобретений или иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности, иметь имущественные и личные неимущественные права (ст. 17 ГК).

Гарантируя правоспособность, закон (п. 2 ст. 21 ГК) устанавливает, что полный или частичный отказ гражданина от правоспособности и другие сделки, направленные на ограничение правоспособности, ничтожны, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом.

Лишение прав или ограничение правоспособности возможно только в установленных законом случаях. Так, согласно ст. 31 ГК в случаях, предусмотренных законодательными актами, предпринимательская деятельность гражданина может быть ограничена в судебном порядке на срок до трех лет.

Правоспособность возникает с момента рождения. Однако закон охраняет и будущие права еще не родившегося ребенка, т. е. ребенка, который находится еще в эмбриональном состоянии. Так, право наследования имеет ребенок, зачатый при жизни, но родившийся после смерти наследодателя.

Прекращается гражданская правоспособность со смертью гражданина, в том числе и при объявлении лица умершим в судебном порядке. Хотя по своему правовому статусу фактическая смерть отличается от «юридической», т. е. при объявлении судом гражданина умершим, правовые последствия одинаковы (в случаях, установленных законом, прекращаются обязательства, происходит открытие наследства, при необходимости производится расторжение брака в упрощенном порядке и т. д.).

§ 2. Дееспособность граждан. Ограничение дееспособности граждан

Закон определяет **дееспособность** как способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность).

В отличие от правоспособности полная дееспособность означает, что лицо может действовать ***сознательно и самостоятельно***, т. е. лицо может отдавать отчет своим действиям, руководить ими, а следовательно, и нести ответственность за свои действия.

Закон в качестве критерия достижения гражданином возможности собственными действиями приобретать и осуществлять права и нести обязанности предусматривает возраст (п. 1 ст. 20 ГК). Как правило, дееспособность возникает в полном объеме по достижении 18 лет. Однако в виде исключения дееспособность может быть признана за лицом в полном объеме и ранее 18 лет с момента принятия решения об эмансипации (ст. 26 ГК) или со времени вступления лица в брак до достижения этого возраста.

Вступление лица в брак до достижения 18 лет возможно при рождении совместного ребенка или при наличии справки о постановке на учет по беременности, а также в случае объявления несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) и при сохранении других условий, предусмотренных законодательством. Государственный орган, регистрирующий акты гражданского состояния, может снизить 18-летний брачный возраст, но не более чем на три года. Лиц, вступивших в брак до совершеннолетия, называют еще диспенсированные несовершеннолетние граждане[1].

Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака. Однако, если брак будет признан недействительным, суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом (п. 2 ст. 20 ГК).

Не допускается ограничение дееспособности, за исключением случаев, установленных законом. Отказ (полный или частичный) от дееспособности и другие сделки, направленные на ограничение дееспособности, являются ничтожными, за исключением тех случаев, когда такие сделки допускаются законом.

Важнейшими элементами гражданской дееспособности являются:

1) ***сделкоспособность*** – возможность гражданина самостоятельно заключать сделки;

2) ***деликтоспособность*** – возможность нести самостоятельную имущественную ответственность в случаях, установленных законодательством.

В качестве одного из элементов гражданской дееспособности гражданина закон выделяет возможность гражданина заниматься ***предпринимательской деятельностью,*** под которой понимается самостоятельная деятельность юридических и физических лиц, осуществляемая ими в гражданском обороте от своего имени, на свой риск и под свою имущественную

[1] См.: Белов В.А. Гражданское право : Общая часть : учебник. М., 2002. С. 81.

ответственность и направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи вещей, произведенных, переработанных или приобретенных указанными лицами для продажи, а также от выполнения работ или оказания услуг, если эти работы или услуги предназначаются для реализации другим лицам и не используются для собственного потребления (ч. 2 п. 1 ст. 1 ГК).

Согласно ст. 22 ГК гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. В случае невыполнения своих обязательств гражданин отвечает перед контрагентом всем своим имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание.

Если индивидуальный предприниматель не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением его предпринимательской деятельности, то он может быть признан в судебном порядке несостоятельным (банкротом) (ст. 24 ГК). С момента вступления в силу решения суда о признании банкротом утрачивает силу и его регистрация в качестве индивидуального предпринимателя со всеми вытекающими последствиями.

Законодательством предусмотрено и ограничение предпринимательской деятельности гражданина. Так, согласно ст. 31 ГК в случаях, предусмотренных законодательными актами, предпринимательская деятельность гражданина (индивидуального предпринимателя, учредителя, участника, собственника имущества или руководителя юридического лица и др.) может быть ограничена в судебном порядке на срок до трех лет.

В течение этого срока ограничения гражданин не вправе:

– осуществлять предпринимательскую деятельность без образования юридического лица;

– своими действиями приобретать и осуществлять права, создавать для себя и исполнять обязанности собственника имущества (учредителя, участника) юридического лица;

– занимать должности в исполнительных органах юридических лиц;

– выступать в качестве управляющего предприятиями и иным имуществом, которое используется для предпринимательской деятельности.

Из правила, установленного ст. 31 ГК, закон допускает исключения в отношении имущества гражданина, предпринимательская деятельность которого ограничена: предприятие и иное имущество, находящееся в собственности указанного гражданина, может быть использовано им в период действия ограничения для предпринимательской деятельности исключительно путем передачи этого имущества в доверительное управление.

Гражданское законодательство подразделяет **дееспособность граждан** на следующие **виды**:

1. Полностью недееспособные[1]. К этой категории относятся лица, которые страдают психическими расстройствами (душевной болезнью или слабоумием).

Согласно ст. 29 ГК гражданин, который вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия) не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным. Порядок признания гражданина судом недееспособным установлен ст. 373–376 Гражданского процессуального кодекса Республики Беларусь (далее – ГПК).

При признании гражданина недееспособным такое лицо не вправе совершать вообще никакие сделки, включая и мелкие бытовые. В этом случае над гражданином устанавливается опека и от его имени все сделки совершает опекун. Если лицо, признанное судом недееспособным, совершит какую-то сделку, она может быть по требованию опекуна признана недействительной.

Если основания, в силу которых гражданин был признан недееспособным, отпали, суд выносит решение о признании его дееспособным, и ранее установленная над таким лицом опека отменяется.

2. Частично дееспособные. Ими являются несовершеннолетние, не достигшие 14 лет (малолетние).

По вопросу о дееспособности этой категории лиц в юридической литературе существуют различные точки зрения. Одни считают лиц в таком возрасте полностью недееспособными[2]. Другие наделяют их частичной недееспособностью[3]. Последнее мнение поддержано и В.Ф. Чигиром[4]. Правда, им сделана оговорка о необходимости установления в Гражданском кодексе Республики Беларусь, как и в Гражданском кодексе Российской Федерации, нижнего возрастного рубежа, с которого малолетние приобретают частичную дееспособность. С подобным суждением нельзя не согласиться. Уже сам факт в предоставлении законом лицам до 14 лет (малолетним) совершать мелкие бытовые сделки подчеркивает их частичную дееспособность. Эти лица самостоятельно посещают школу, и, разумеется, им никак не обойтись без того, чтобы они сами осуществляли покупку школьно-письменных принадлежностей,

---

[1] Лиц, страдающих психическими расстройствами, вызванными сильным душевным волнением или наркотическим опьянением, называют также адеекспособными.

[2] Об этом подробнее см.: Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. М., 1950. С. 68 ; Иоффе О.С. Гражданское право. М., 1958. С. 95 ; Гражданское право : учебник : в 3 т. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. 4-е изд., перераб. и доп. М., 1999. Т. 1. С. 106 ; Паварс А.Я. О проблеме гражданского правового регулирования частичной дееспособности несовершеннолетних // Правоведение. 1967. № 4. С. 68.

[3] Об этом подробнее см.: Гражданское право : учебник : в 2 т. / отв. ред. Е.А. Суханов. 2-е изд., перераб. и доп. Т. 1. С. 137 ; Гражданское право России : курс лекций : в 2 ч. М., 1996. Ч. 1. С. 44.

[4] См.: Гражданское право : учебник : в 2 ч. / под общ. ред. В.Ф. Чигира. Ч. 1. С.166–169.

самостоятельно расплачивались за конфеты, булочки, школьные обеды и т. д. Родители (усыновители, опекуны), в свою очередь, выделяя в распоряжение малолетних деньги на эти покупки, тем самым делегируют им право на вступление в такого рода сделки.

Законодательство не дает определения понятия мелкой бытовой сделки. В виде общего правила к ним относят сделки, обладающие тремя признаками:

1) направленность их на удовлетворение обычных потребностей несовершеннолетних;

2) совпадение моментов заключения и исполнения сделки;

3) незначительность ее суммы.

Эти признаки конкретизируются применительно к каждому отдельному случаю с учетом таких факторов, как возраст несовершеннолетнего, содержание сделки, назначение приобретаемых вещей и т. п.

Законные представители несут имущественную ответственность за причинение вреда лицами, не достигшими 14 лет. На совершение сделок, которые выходят за рамки бытовых (договоры, подлежащие нотариальному удостоверению, обмен и продажа жилых помещений, сделки по отчуждению имущества и др.), опекунами должно быть получено предварительное разрешение органов опеки и попечительства. Банковскими вкладами (депозитами), внесенными кем-либо на имя малолетних, распоряжаются их родители, усыновители или опекуны с соблюдением правил, предусмотренных ст. 35 ГК, а также вкладчик (в случаях, предусмотренных законодательством или договором) (ст. 28 ГК).

3. Частично недееспособные – несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет. В некоторой литературе по гражданскому праву лиц от 14 до 18 лет называют частично дееспособными[1], но правильным было бы все же название «частично недееспособные», поскольку эти лица с письменного согласия законных представителей (родителей, усыновителей, попечителей) вправе совершать любые сделки, а некоторые права они и вовсе осуществляют самостоятельно и ответственность несут на общих основаниях.

В отличие от лиц, не достигших 14 лет, граждане в возрасте от 14 до 18 лет сами совершают все необходимые действия по заключению сделки, которая приобретает правовое значение только при наличии письменного согласия родителей, усыновителей или попечителей (за исключением мелких бытовых сделок). Такой правовой контроль за юридическими действиями несовершеннолетних устанавливается исключительно в их интересах. Согласие на сделку должно быть изъявлено, как правило, предварительно или в момент ее совершения. Но сделка будет действительной и в том случае, когда она одобрена уже после заключения.

[1] См., например: Гражданское право : учебник : в 2 ч. / под общ. ред. В.Ф. Чигира. Ч. 1. С. 170–171.

В случае несогласия родителей, усыновителей или попечителей они имеют право обратиться с иском в суд о признании сделки, совершенной без их согласия, недействительной. При признании сделки недействительной последствием ее является двусторонняя реституция. При этом и сама недействительность сделки, и ее последствия (возврат другой стороне всего полученного по сделке) наступают независимо от того, знала (а если не знала, то должна ли была знать) дееспособная сторона о том, что другая сторона является недееспособной.

Несовершеннолетние от 14 до 18 лет вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки, предусмотренные законодательством (п. 2 ст. 27 ГК), распоряжаться своим заработком, стипендией или иными собственными доходами, осуществлять авторские и изобретательские права на свои произведения, изобретения, рационализаторские предложения и промышленные образцы, права на свои открытия, вносить денежные средства в банк или небанковские кредитно-финансовые организации и распоряжаться ими в соответствии с законодательством (п. 2 ст. 25 ГК).

Поскольку из п. 2 ст. 25 ГК не следует, вправе ли несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно без согласия законных представителей отчуждать вещи, приобретенные на свой заработок, стипендию или иные доходы, равно как и распоряжаться еще не полученными деньгами (приобретать, например, что-то в кредит), это дает право некоторым ученым-правоведам считать, что в таких случаях требуется согласие законных представителей несовершеннолетнего. Исключение составляют только работающие лица в возрасте от 16 лет и старше, которым предоставлено право вступать в сделки купли-продажи товаров в кредит с магазинами розничной торговли.

Несовершеннолетние лица имеют право вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими.

По достижении 16 лет несовершеннолетний также вправе быть членом кооператива в соответствии с законодательством о них (ч. 2. п. 2 ст. 25 ГК).

Если несовершеннолетний неумело распоряжается своим заработком, например систематически тратит заработок на спиртные напитки, азартные игры и т. д., чем ставит себя в тяжелое материальное положение и лишает семью средств к существованию, то суд по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства может ограничить или лишить несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами, за исключением случаев, установленных законом (п. 4 ст. 25 ГК), когда несовершеннолетний приобрел полную дееспособность в связи со вступлением в брак до достижения 18-летнего возраста или был эмансипирован (п. 2 ст. 20 ГК).

Несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет отвечает за причиненный им вред на общих основаниях. Если же у него нет имущества или заработка, суд может обязать родителей (усыновителей, попечителей) возместить вред,

если они не докажут отсутствие своей вины, независимо от того, проживают они совместно с причинившим вред или отдельно. Иными словами, имущественную ответственность по сделкам, совершенным в соответствии с законодательством, несет несовершеннолетний от 14 до 18 лет, а субсидиарную ответственность – лицо, давшее письменное согласие на совершение соответствующей сделки (п. 3 ст. 25 ГК). Эта обязанность лица, давшего письменное согласие на совершение сделки, прекращается с наступлением совершеннолетия лица, причинившего вред.

4. Полностью дееспособные. Возможности граждан Республики Беларусь иметь права и обязанности в имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношениях равны. Однако преобразовать эти возможности в конкретные субъективные права своими личными действиями может только дееспособное лицо, обладающее осознанной волей.

Физическое развитие и формирование воли человека – это единый процесс его постепенного развития, начинающийся с рождения и заканчивающийся смертью. Определенные моменты последовательного развития личности имеют большое как политическое, так и правовое значение. Самый важный из них – это достижение 18-летнего возраста, т. е. когда лицо становится полностью дееспособным. В этом возрасте лицо в основном правильно ориентируется в окружающей обстановке, его оценка происходящих событий является в известной степени разумной, осознанной. По достижении 18 лет лицо может совершать юридически значимые действия, не запрещенные законом.

Дееспособность согласно законодательству возникает в полном объеме также в случае вступления лицом в брак до достижения 18 лет (п. 2 ст. 20 ГК). Брачный возраст в Беларуси установлен – 18 лет. Однако, в определенных случаях, допускается снижение брачного возраста, но не более чем на три года. Приобретенная в результате вступления в брак в 15 лет дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака.

В таких случаях на содержание дееспособности более не влияют возрастные факторы.

Полностью дееспособным ***(эмансипированным)*** может быть объявлен также и несовершеннолетний, достигший 16 лет, если он работает по трудовому договору, в том числе и по контракту, или с согласия родителей, усыновителей, попечителей занимается предпринимательской деятельностью. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипированным) осуществляется по решению органов опеки и попечительства при согласии обоих родителей, усыновителей или попечителя, а если такое согласие отсутствует – по решению суда на основании ст. 377 и 378 ГПК.

По возникшим обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего, в том числе и по обязательствам, возникшим вследствие причинения вреда, родители, усыновители и попечитель ответственности не несут (ст. 26 ГК).

Законодательством определенны условия и порядок осуществления **предпринимательской деятельности гражданами**. Граждане свободны в выборе предпринимательской деятельности. Проявление такой свободы заключается в возможности выбора вида и организационно-правовой формы предпринимательства, территории осуществления деятельности.

В соответствии с ч. 2 ст. 1 ГК предпринимательская деятельность – это самостоятельная деятельность физических лиц. Она должна осуществляться ими в гражданском обороте от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность. Содержание предпринимательской деятельности составляют права и обязанности ее участников.

Согласно п. 1 ст. 22 ГК гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью. Такое право он приобретает с момента государственной регистрации в качестве предпринимателя.

Лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью, осуществляет ее под свою имущественную ответственность (ч. 2 ст. 1 ГК). Поэтому все обременения, возникшие в результате такой деятельности, ложатся на любое имущество, принадлежащее гражданину, за исключением того, на которое в силу закона не может быть обращено взыскание (прил. 1 к ГПК).

Лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью, за нарушение взятых на себя обязательств несут определенную законодательством ответственность. Они могут быть освобождены от ответственности лишь при наличии так называемых форс-мажорных обстоятельств, явлений непреодолимой силы.

Деятельность индивидуального предпринимателя подвергается тщательному контролю со стороны государства, в частности в отношении заключаемых ими договоров, количества и качества товаров, сопровождаемой их документации, формы расчетов и т. д.

Индивидуальный предприниматель, который не в состоянии удовлетворять требования кредиторов, связанные с осуществлением им предпринимательской деятельности, *может быть признан экономически несостоятельным (банкротом) в судебном порядке*.

Регистрация в качестве индивидуального предпринимателя утрачивает силу с момента вступления в силу решения суда.

Признание индивидуального предпринимателя экономически несостоятельным (банкротом) дает право его кредиторам предъявлять свои требования и по обязательствам, не связанным с осуществлением им предпринимательской деятельности.

Все требования кредиторов индивидуального предпринимателя удовлетворяются за счет его имущества, на которое может быть обращено взыскание.

После проведения расчетов с кредиторами индивидуальный предприниматель, признанный банкротом, освобождается от исполнения оставшихся обязательств, связанных с его предпринимательской деятельностью, и иных

требований, предъявленных к исполнению и учтенных при признании предпринимателя банкротом.

В то же время индивидуальный предприниматель, признанный банкротом или объявивший о своем банкротстве, несет ответственность перед гражданами и обязан выполнять их требования за причинение вреда их жизни или здоровью, а также иные требования личного порядка.

Основания, порядок признания судом индивидуального предпринимателя экономически несостоятельным (банкротом) либо объявления им о своем банкротстве, очередность удовлетворения требований кредиторов устанавливаются законодательством (ст. 24 ГК).

5. Ограниченно дееспособные. Гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами, их аналогами, ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством (ст. 30 ГК). Цель ограничения дееспособности в таких случаях – защита имущественных интересов семьи.

Таким образом, *для ограничения в дееспособности гражданина требуется два условия*: во-первых, злоупотребление спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами, их аналогами, во-вторых, такое злоупотребление ставит семью в тяжелое материальное положение.

В качестве доказательств факта злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами, их анлогами выступают справки медицинских учреждений о нахождении на учете с признаками хронического алкоголизма, приказы о применении дисциплинарных взысканий за появление на работе в нетрезвом состоянии, акты органов внутренних дел о появлении в общественных места в нетрезвом состоянии и учиненном мелком хулиганстве, справки о доходах семьи и т. п.

В случае если гражданин хотя и злоупотребляет спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами, их аналогами, но заработанные деньги тратятся на семью, то его нельзя ограничить в дееспособности. В таких случаях необходимо прибегать к принудительному лечению.

Ограничение дееспособности влечет за собой *следующие правовые последствия*: устанавливается контроль со стороны специально назначенного лица (попечителя) за совершением сделок, включая получение зарплаты, иных доходов и распоряжение ими гражданином, ограниченным судом в дееспособности. Лицо, которое подверглось такому ограничению, вправе совершать самостоятельно лишь мелкие бытовые сделки. Однако такой гражданин самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред.

При прекращении гражданином злоупотребления спиртными суд отменяет ограничение его дееспособности. На основании решения суда отменяется установленное над ним попечительство (п. 2 ст. 30 ГК).

§ 3. Опека и попечительство. Патронаж

Для защиты прав и интересов недееспособных или ограниченно дееспособных граждан законом введен институт опеки и попечительства. **Опека** устанавливается над малолетними до 14 лет, а также над гражданами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия). **Попечительство** же законом предусмотрено над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет и гражданами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами, их аналогами (ст. 33 ГК). Опекунами и попечителями могут назначаться только совершеннолетние дееспособные граждане.

Назначение опекунов и попечителей регулируется нормами административного права на основании Положения об органах опеки и попечительства в Республике Беларусь, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 28 октября 1999 г. № 1676. Так, в отношении несовершеннолетних функции опеки и попечительства осуществляют управления (отделы) по образованию, в отношении лиц, признанных недееспособными, – управления (отделы) здравоохранения. Что касается дееспособных граждан, нуждающихся по состоянию здоровья в попечительстве, то осуществление функций по опеке и попечительству возложено на управление (отделы) социальной защиты местных исполнительных и распорядительных органов.

Не могут быть назначены опекунами и попечителями:

1) лица, не достигшие 18 лет;

2) лица, признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными;

3) лица, бывшие усыновителями, если усыновление было отменено вследствие ненадлежащего выполнения усыновителем своих обязанностей;

4) лица, лишенные по суду родительских прав;

5) лица, отстраненные от обязанностей опекуна или попечителя за ненадлежащее выполнение возложенных на них обязанностей.

Доходы подопечного, в том числе доходы, причитающиеся подопечному от управления его имуществом, за исключением доходов, которыми подопечный вправе распоряжаться самостоятельно, расходуются опекуном или попечителем исключительно в интересах подопечного и с предварительного разрешения органа опеки и попечительства. Не требуется предварительного разрешения в том случае, если опекун или попечитель производит необходимые для содержания подопечного расходы за счет сумм, причитающихся подопечному в качестве его дохода. Опекун не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать,

а попечитель – давать согласие на совершение сделок по отчуждению, в том числе по обмену или дарению имущества подопечного, сдаче его в аренду (внаем), безвозмездное пользование или в залог; сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любых других сделок, влекущих уменьшение имущества подопечного. Не вправе опекуны и попечители, а также их супруги и близкие родственники совершать сделки с подопечным, кроме передачи подопечному имущества в дар или безвозмездное пользование, а также представлять подопечного при заключении сделок или ведении судебных дел между подопечным и супругом опекуна или попечителя и их близкими родственниками (п. 3 ст. 35 ГК).

В соответствии со ст. 36 ГК, если у подопечного имеется недвижимое и ценное движимое имущество, которое требует управления, орган опеки и попечительства может определить управляющего и заключить с ним договор доверительного управления таким имуществом. Прекращается договор доверительного управления имуществом по основаниям, предусмотренным законодательством (ст. 907 ГК). Договор доверительного управления заключается также и в отношении имущества гражданина, признанного безвестно отсутствующим.

Задачами органов опеки и попечительства, как следует из п. 3 Положения об органах опеки и попечительства в Республике Беларусь, являются:

1) выявление и учет лиц, нуждающихся в опеке и попечительстве;

2) устройство детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание;

3) оказание материальной и иной необходимой помощи детям;

4) осуществление деятельности по профилактике безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних;

5) защита личных и имущественных прав и интересов детей, нуждающихся в опеке и (или) в опеке и попечительстве, совершеннолетних лиц, признанных судом недееспособными вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия), ограниченных судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами, и совершеннолетних дееспособных лиц, нуждающихся в установлении над ними патронажа;

6) установление опеки над лицами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия);

7) установление попечительства над лицами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами;

8) установление патронажа над совершеннолетними дееспособными лицами, которые по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности, по их просьбе.

По достижении подопечным 14 лет опека прекращается, а лицо, осуществлявшее обязанности опекуна, становится попечителем несовершен-

нолетнего без особого решения. Опека отменяется также в случае выздоровления или значительного улучшения здоровья гражданина, признанного недееспособным, если суд признал его дееспособным.

Попечительство прекращается:

1) по достижении совершеннолетия;

2) в случае вступления несовершеннолетнего в брак;

3) в случае отмены судом ограничения дееспособности гражданина при прекращении им злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами, их аналогами.

Как следует из законодательства (ст. 37 ГК, п. 3 Положения об органах опеки и попечительства в Республике Беларусь), попечительство может устанавливаться не только над частично недееспособными или ограниченно дееспособными гражданами, но и над дееспособными лицами, которые по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности, например над инвалидами по зрению. В данном случае речь идет о патронаже над дееспособными гражданами. Но установление патронажа не влечет ограничения прав подопечного. Распоряжение имуществом, принадлежащим совершеннолетнему дееспособному подопечному, осуществляется попечителем-помощником на основании договора поручения или доверительного управления, заключенного с подопечным. Попечитель над совершеннолетним дееспособным гражданином назначается органом опеки и попечительства только по его просьбе и подлежит освобождению по требованию подопечного. Патронаж, установленный в соответствии с законодательством, прекращается по требованию гражданина, находящегося под патронажем.

§ 4. Признание гражданина безвестно отсутствующим. Объявление гражданина умершим

В процессе деятельности граждане вступают в гражданские правоотношения. Бывают случаи, когда длительное время нет никаких сведений о гражданине по месту его постоянного жительства. Проведенные же розыскные мероприятия не дали положительных результатов. Иными словами, возникает ситуация, когда имеется неопределенность в осуществлении лицом гражданских прав и исполнении гражданских обязанностей из-за невозможности его обнаружения. С целью устранения подобной неопределенности законом предусмотрены специальные правила, которые в совокупности образуют **институт безвестного отсутствия**.

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

Отнесение подавшего заявление о безвестном отсутствии гражданина к категории заинтересованных определяет суд, в качестве таковых могут выступать как родственники безвестно отсутствующего, так и любые другие лица, когда это им необходимо для защиты своих прав и охраняемых законом интересов: например, кредитор в случае безвестного отсутствия должника, наниматель – в случае безвестного отсутствия работника, прокурор, органы государственной власти, другие органы в случаях, когда по закону они могут обращаться в суд за защитой прав и законных интересов других лиц.

Применительно к безвестному отсутствию работника, если заявление в суд готовится нанимателем, в нем должно быть указано, для каких целей заявлено требование о признании работника безвестно отсутствующим, приведены данные о том, какие последние сведения имеются об отсутствующем по месту работы, какие предпринимались меры для установления места нахождения отсутствующего[1].

Важными юридическими фактами для признания гражданина ***безвестно отсутствующим*** являются:

1) отсутствие сведений о нем в течение года;

2) неизвестность его места пребывания;

3) невозможность установить, где он находится.

Годичный срок начинает исчисляться с момента получения об отсутствующем гражданине последних сведений. Если этот день невозможно определить точно, то срок исчисляется с первого числа месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения, а при невозможности установить этот месяц – с января следующего года.

На основании решения суда о признании гражданина безвестно отсутствующим орган опеки и попечительства передает имущество отсутствующего гражданина на основании договора в доверительное управление определенному этим органом лицу. Из имущества безвестно отсутствующего выдается содержание лицам, которых безвестно отсутствующий по закону обязан содержать, и погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего. Управление состоит в совершении разнообразных по характеру действий в интересах безвестно отсутствующего, в том числе по поддержанию имущества в нормальном состоянии (например, производство необходимого ремонта), по осуществлению некоторых обязанностей, связанных с имуществом (уплата налогов, страховых платежей). Однако никаких сделок по поводу указанного имущества опекун совершать не может.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим, суд отменяет решение о признании его безвестно отсутствующим. На основании решения суда отменяется доверительное управление имуществом этого гражданина (ст. 40 ГК).

---

[1] См.: Институт безвестного отсутствия // Кадровая служба. 2003. № 1. С. 29.

С отменой решения о признании гражданина безвестно отсутствующим прекращается выплата пенсии нетрудоспособным иждивенцам этого лица. При этом может быть поставлен вопрос о взыскании с него выплаченных сумм, если причины, по которым гражданин не подавал о себе сведений, будут признаны судом неуважительными.

Что же касается расторгнутого брака, он может быть восстановлен на основании совместного заявления бывших супругов государственным органом, регистрирующим акты гражданского состояния, на основании решения суда. Однако брак не может быть восстановлен, если супруг лица, признанного безвестно отсутствующим, вступил в новый брак (ст. 44 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье (далее – КоБС)).

Если прошло три года со дня назначения доверительного управляющего имуществом, а решение суда о признании лица безвестно отсутствующим не было отменено и не было обращения в суд об объявлении гражданина умершим, орган опеки и попечительства обязан обратиться в суд с заявлением об объявлении гражданина умершим (п. 2 ст. 40 ГК).

Объявление гражданина умершим происходит в случае, если по месту постоянного жительства нет сведений о месте его пребывания в течение *трех лет*, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, – *в течение шести месяцев* (п. 1 ст. 41 ГК).

Гражданин может быть объявлен умершим только в судебном порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством (ст. 368–372 ГПК). При этом не требуется, чтобы объявлению гражданина умершим обязательно предшествовало признание его безвестно отсутствующим[1].

Решение суда об объявлении гражданина умершим основывается не на достоверном факте смерти лица, а на предположении о том, что столь длительное отсутствие может объясняться только смертью отсутствующего гражданина.

Что же касается установленного законодательством 6-месячного срока, то здесь предполагается только факт гибели лица, но сами эти обстоятельства должны существовать реально и быть доказаны (например, землетрясение, наводнение, обвал и т. д., дающие основание утверждать о гибели лица). Когда же данные обстоятельства предполагаются, то подлежит применению не 6-месячный, а 3-летний срок, истечение которого необходимо для объявления гражданина умершим.

Угрожающие смертью обстоятельства проявляются главным образом как стихийные силы природы.

Иной подход применяется при объявлении умершими военнослужащих, а также других граждан, пропавших без вести в связи с военными действиями.

[1] См.: Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Беларусь : в 2 кн. / отв. ред. В.Ф. Чигир. 2-е изд. Минск, 2000. Кн. 1. С. 71.

В этом случае решение может быть вынесено судом не ранее чем через *два года* после окончания военных действий (п. 2 ст. 41 ГК).

Днем смерти объявленного умершим гражданина признается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. Если умершим объявлен гражданин, пропавший без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основания предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели (п. 3 ст. 41 ГК).

Правовые последствия объявления гражданина умершим приравнены к тем, которые наступают в результате фактической смерти: открывается наследство в имуществе гражданина, объявленного умершим, прекращаются брак и обязательства, которые носят личный характер, и т. п.

В случае явки гражданина, объявленного умершим, решение суда подлежит отмене. Последствия явки гражданина, объявленного умершим, определены ст. 42 ГК.

Независимо от времени своей явки гражданин может потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое безвозмездно перешло к этому лицу после объявления гражданина умершим. Исключение составляют деньги, а также ценные бумаги на предъявителя, которые не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя (п. 3 ст. 283 ГК).

Если имущество перешло по возмездным сделкам, то его можно истребовать только от недобросовестного приобретателя, т. е. у лица, которое знало, и это будет доказано, что гражданин, объявленный умершим, на самом деле жив. Недобросовестный приобретатель обязан возместить стоимость имущества, которое он не может возвратить в натуре.

Если имущество в данном случае перешло к государству как выморочное и было реализовано им с соблюдением условий, предусмотренных законодательством, то после отмены решения об объявлении гражданина умершим ему возвращается сумма, вырученная от реализации имущества.

§ 5. Имя гражданина. Место жительства. Акты гражданского состояния

Имя гражданина. Приобретение и осуществление прав и обязанностей гражданами производятся под своим именем (п. 1 ст. 18 ГК). Это основной индивидуализирующий признак каждого физического лица. Имя дается гражданину при рождении. Оно включает фамилию и собственное имя, а также по желанию гражданина отчество (если таковое имеется), если иное не следует из законодательства.

Имя гражданина относится к числу личных неимущественных прав. Согласно ст. 69 КоБС фамилия ребенка определяется фамилией родителей.

Если же фамилии у родителей разные, то с их согласия ребенку присваивается фамилия матери или отца, а при отсутствии такого согласия – по указанию органа опеки и попечительства.

Собственное имя ребенку дается с согласия родителей. При этом ребенку может быть дано не более двух собственных имен.

Собственное имя, которое записано в записи акта о рождении первым, считается основным. Выбранное родителями собственное имя не должно противоречить нормам общественной морали, национальным традициям.

Отчество ребенку присваивается по собственному имени отца, а при рождении ребенка у матери, не состоящей в браке, если не имеется совместного заявления родителей или решения суда об установлении отцовства, запись об отце ребенка в книге записей актов о рождении производится по фамилии матери. Собственное имя и отчество отца ребенка записываются по указанию матери или по указанию другого лица, подавшего заявление о регистрации рождения (ст. 69 КоБС).

Сведения об отце и матери ребенка, если родители неизвестны, вносятся в запись акта о рождении по указанию лица, подавшего заявление о регистрации брака (ст. 55 КоБС).

Все гражданские права приобретаются под собственным именем. Лишь в случаях, предусмотренных законодательством, гражданин может использовать вымышленное имя (псевдоним). Например, согласно ст. 15 Закона Республики Беларусь от 17 мая 2011 г. № 262-З «Об авторском праве и смежных правах» автор литературного произведения может воспользоваться псевдонимом или не упоминать своего собственного имени, т. е. произведение издается анонимно.

Если по каким-то соображениям гражданину не нравится его имя, он вправе его переменить в порядке, установленном законом (п. 2 ст. 18 ГК). Порядок рассмотрения ходатайств о перемене фамилии, имени и отчества, а также перечень документов, которые лицо, заявившее о таком ходатайстве, должно приложить к заявлению, определены Положением о порядке регистрации актов гражданского состояния и выдачи документов и (или) справок органами, регистрирующими акты гражданского состояния, утвержденным постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 14 декабря 2005 г. № 1454 «О порядке организации работы с гражданами в органах, регистрирующих акты гражданского состояния, по выдаче справок либо иных документов, содержащих подтверждение фактов, имеющих юридическое значение». Изменение имени дает право гражданину требовать внесения изменений и в другие документы, оформленные на его прежнее имя. Такие изменения производятся за счет лица, переменившего свое имя.

О перемене имени гражданин обязан известить своих должников и кредиторов. При непринятии необходимых мер на него ложится риск последствий невыполнения или несвоевременного выполнения заключенных сделок,

имеющихся обязательств, вызванных отсутствием у этих лиц сведений о перемене его имени.

Порядок изменения фамилии, собственного имени и отчества ребенка определен ст. 70 и 71 КоБС. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 70 КоБС, если родитель, у которого ребенок остался проживать после прекращения брака или признания брака недействительным либо после вступления в новый брак, желает присвоить ему свою фамилию, то, исходя из интересов ребенка, орган опеки и попечительства вправе разрешить изменение фамилии ребенка.

Собственное же имя ребенка может быть изменено по заявлению родителей в течение года после регистрации рождения ребенка, если при регистрации ему было дано собственное имя без учета пожелания родителей, или в течение шести лет после регистрации рождения, а в исключительных случаях – с согласия ребенка и органа опеки и попечительства до достижения 16 лет, если ребенок фактически носит не то собственное имя, которое ему было дано при регистрации (ст. 71 КоБС).

Изменение отчества ребенка, не достигшего 16 лет, возможно, если изменил в установленном порядке собственное имя отец, а также в случае установления отцовства, когда не совпадает собственное имя лица, признавшего себя (признанного судом) отцом, с собственным именем отца, которое записано по указанию матери (ст. 71 КоБС).

Если имя гражданина искажается либо используется способами или в форме, затрагивающими его честь, достоинство и деловую репутацию, он вправе воспользоваться нормами права, регулирующими защиту чести, достоинства и деловой репутации на основании ст. 153 ГК.

Вред, причиненный гражданину в результате неправомерного использования его имени, подлежит возмещению в соответствии с законодательством.

Место жительства. Оно является индивидуализирующим признаком гражданина. Исполнение обязательств, открытие наследства и многие другие гражданско-правовые действия совершаются по месту жительства гражданина. По месту жительства гражданин может стать на учет нуждающихся в улучшении жилищных условий. Место жительства позволяет более точно конкретизировать субъекта гражданского права.

Местом жительства гражданина признается место нахождения (адрес) жилого помещения, право владения, распоряжения и (или) пользования которым возникло у гражданина по основаниям, установленным законодательными актами, либо населенный пункт, где этот гражданин постоянно или преимущественно проживает, а при невозможности установить такое место – место жительства (при его отсутствии – место пребывания), указанное в документе, удостоверяющем личность, либо другом документе о регистрации, либо место нахождения имущества этого лица (п. 1 ст. 19 ГК).

Если гражданин постоянно проживает в одном и том же месте, его место жительства определяется довольно просто. Однако бывают случаи, когда граж-

данин проживает в разных местах, переезжая по различным обстоятельствам с одного места на другое. В этом случае закон предусматривает определение места жительства по преимущественному месту нахождения гражданина, т. е. по тому месту, где он находится наиболее часто и наиболее продолжительное время. Например, если гражданин проживает в Молодечно, ездит на работу в Минск, где у него также имеется жилье, а в летнее время живет на даче в Радошковичах, в такого рода случаях, исходя из времени преимущественного проживания, следует полагать, что его местом жительства будет признан Молодечно.

В соответствии со ст. 30 Конституции граждане Республики Беларусь вправе свободно передвигаться и выбирать место жительства в пределах Республики Беларусь, покидать ее и беспрепятственно возвращаться обратно.

Местом жительства лиц, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, является место жительства их родителей, усыновителей или опекунов (п. 2 ст. 19 ГК). Если брак между родителями расторгнут и они проживают в разных местах, местом жительства детей указанного возраста признается место жительства того из родителей, при котором остались дети. Согласно ст. 92 Закона Республики Беларусь от 19 ноября 1993 г. № 2570-II «О правах ребенка» ребенок, достигший 10-летнего возраста, имеет право выбрать одного из родителей для совместного проживания.

Акты гражданского состояния. Актами гражданского состояния (от лат. actus – действие, поступок) являются юридические факты – действия или события, которые, согласно закону, подлежат регистрации в органах записи актов гражданского состояния.

К таким актам относятся: ***рождение, заключение брака, расторжение брака, усыновление (удочерение), установление материнства и (или) отцовства, перемена фамилии, собственного имени, отчества, смерть гражданина*** (ст. 43 ГК). Эти юридические факты определяют гражданско-правовой статус гражданина. Возникновение и прекращение правоспособности связывается с моментом рождения и моментом смерти гражданина. Вступление в брак влечет возникновение права общей совместной собственности супругов, если договором между ними не предусмотрено иное, а усыновление (удочерение) устанавливает весь комплекс личных и имущественных прав и обязанностей, возникающих между родителями и детьми.

Согласно ч. 1 ст. 193 КоБС регистрация актов гражданского состояния устанавливается как в целях защиты личных и имущественных прав граждан, так и в государственных и общественных интересах.

Порядок регистрации актов гражданского состояния определен ст. 43 ГК, ст. 193–227 КоБС, Положением о порядке регистрации актов гражданского состояния и выдачи документов и (или) справок органами, регистрирующими акты гражданского состояния и другими нормативными правовыми актами.

В силу особой важности актов гражданского состояния предусмотрен специальный порядок их регистрации в специальном государственном органе –

органе записи актов гражданского состояния. Органами, регистрирующими акты гражданского состояния, являются:

– в городах – отделы загсов, Дома (Дворцы) гражданских обрядов городских исполнительных комитетов;

– в поселках городского типа и сельских населенных пунктах – соответствующие местные исполнительные и распорядительные органы;

– за пределами территории Республики Беларусь – консульские учреждения Республики Беларусь, а также дипломатическими представительствами Республики Беларусь в случае выполнения ими консульских функций (ч. 1 и 2 ст. 194 КоБС, п. 1 Положения о порядке регистрации актов гражданского состояния и выдачи документов и (или) справок органами, регистрирующими акты гражданского состояния).

Порядок осуществления записи и многие другие вопросы определяются законодательством. Так, заявление о регистрации рождения должно быть сделано не позднее трех месяцев со дня рождения ребенка, а в случае рождения мертвого ребенка не позднее трех суток с момента рождения (ст. 206 КоБС).

Не позднее семи дней должно быть сделано заявление о смерти с момента ее наступления или обнаружения умершего (ст. 221 КоБС).

Подлежат регистрации и такие юридические факты, как выбор и фиксация имени, фамилии и отчества ребенка. Эти акты относятся к числу индивидуализирующих физическое лицо как субъекта права.

Положением установлено, что при регистрации актов гражданского состояния должны предъявляться документы, подтверждающие факты, которые подлежат регистрации в органах загса, а также документы, удостоверяющие личность заявителя.

Зафиксированные в соответствии с действующим законодательством местными отделами органов загса сведения считаются действительными до тех пор, пока они не будут оспорены. При возникновении ошибок в записях или необходимости их изменения государственные органы, регистрирующие акты гражданского состояния, вправе внести исправления при наличии достаточных оснований и отсутствии спора между заинтересованными лицами. Если возникает спор, то его разрешает суд.

Аннулирование первичной или восстановление записи актов гражданского состояния производится органом, регистрирующим акты гражданского состояния, по месту хранения записи акта гражданского состояния на основании решения суда (ст. 227 КоБС).

На основании произведенных записей гражданам выдается специальный документ – свидетельство, которым гражданин удостоверяет свое состояние в повседневной жизни. Так, до получения паспорта единственным документом несовершеннолетнего является свидетельство о рождении, а для подтверждения факта состояния в браке необходимо предъявить свидетельство о браке.

Литература

Жуковская, Г. Ограничение гражданина в дееспособности и признание гражданина недееспособным / Г. Жуковская // Юстиция Беларуси. 2005. № 2.

Карпенко, Т.Д. Дееспособность несовершеннолетнего, вступившего в брак / Т.Д. Карпенко // Право Беларуси. 2004. № 13.

Карпенко, Т.Д. Объявление несовершеннолетнего эмансипированным по решению уполномоченных органов / Т.Д. Карпенко // Право Беларуси. 2004. № 14.

Карпенко, Т.Д. Правовая процедура эмансипации, осуществляемая уполномоченными органами / Т. Д. Карпенко // Право Беларуси. 2004. № 16.

О судебной практике по делам о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным, а также о признании гражданина дееспособным либо об отмене ограничения дееспособности (по материалам обзора) // Суд. весн. 2005. № 1.

Подгруша, В. Гражданская право- и дееспособность / В. Подгруша // Кадровая служба. 2003. № 3–4.

Подгруша, В. Институт безвестного отсутствия / В. Подгруша // Кадровая служба. 2003. № 1.

Правовые основы ведения бизнеса в Республике Беларусь / Е.А. Войткевич [и др.]. Минск, 2003.

Пряшников, С.А. О безвестном отсутствии и признании умершим / С.А. Пряшников // Правоведение. 1990. № 1.

Стрижак, М. Субъекты ответственности за вред, причиненный малолетними / М. Стрижак // Суд. весн. 2007. № 4.

Чигир, В.Ф. Физические и юридические лица как субъекты гражданского права / В.Ф. Чигир. Минск, 2000.

Яхновец, С. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим / С. Яхновец // Суд. весн. 2002. № 4.

ГЛАВА 8. Юридические лица

§ 1. Исторические предпосылки возникновения и развития сущности юридического лица (теории юридического лица).
§ 2. Понятие и признаки юридического лица.
§ 3. Учредительные документы. Правоспособность, дееспособность и органы юридического лица.
§ 4. Наименование юридического лица, его производственная марка, товарный знак и место нахождения. Представительства и филиалы.
§ 5. Порядок образования юридического лица.
§ 6. Основные виды юридических лиц.
§ 7. Прекращение деятельности юридического лица.

§ 1. Исторические предпосылки возникновения и развития сущности юридического лица (теории юридического лица)

Внедрение высокоточных и высокоемких технологий, реализация крупных проектов требуют огромных материальных затрат. Решить такого рода задачу в условиях рыночных отношений можно путем объединения капиталов самих участников рыночных отношений. Именно появление коллективных образований, называемых юридическими лицами, обусловлено их возможностью быстро концентрировать в значительном количестве капитал, что не под силу одному физическому лицу. В свою очередь, концентрация капитала у коллективных образований способствует более быстрому внедрению новых технологий, реализации крупных проектов, т. е. тому, что может быть осуществлено коллективом.

Интерес к исследованию и конструированию понятия юридического лица в условиях проявления рыночных отношений приобрел особую значимость, ведь для правильного разрешения вопросов и споров, возникающих между юридическими лицами в процессе их взаимодействия, требуется само понимание сущности юридического лица, четкая правовая регламентация деятельности этих субъектов хозяйствования. По мнению И.А. Зенина, возрастание интереса многих специалистов к категории юридического лица в частном праве обусловливается перестройкой внешнеэкономической деятельности, расширением прав предприятий во внешнеэкономических связях, созданием совместных предприятий с участием западных стран. При этом в категории юридического лица, как в фокусе, концентрируются проблемы, противоречия и тенденции развития не только правосубъектности, но

и права частной собственности, а также других институтов частного права[1]. Другими словами, анализ понятия юридического лица в условиях, когда существует необходимость проведения правовой надстройки в соответствии с новыми экономическими реалиями, имеет не только научное, но и непосредственное практическое значение[2].

В целом же начало исследования развития и понимания роли юридического лица положено еще в Древнем Риме. Применительно к институту юридического лица речь шла о городских общинах, имущество которых рассматривалось как имущество, не принадлежащее гражданам. Поэтому община, владеющая таким имуществом, рассматривалась как самостоятельный субъект права, хотя она не в полной мере обладала признаками, которые сегодня должны быть у юридического лица. Такой подход был применен и к иным объединениям. Это, в частности, относилось к объединениям скупщиков налогов и сборов (группа людей, которая выкупала право сбора налогов на соответствующей территории). Но римские юристы не занимались детальным исследованием феномена юридического лица, а всю систему представлений о нем, по существу, свели к физическому лицу. Иными словами, такая система представлений о юридической личности существовала применительно к отдельному человеку. Что же касается понятия союза, то оно было выработано в публичном праве применительно к государству, и, таким образом, понятие союза (корпорации) существовало у римлян только в публичном, а понятие лица – только в частном праве[3].

Заостряя внимание на этом вопросе, С.Н. Братусь уточняет, что римские юристы не «доработались» до понятия юридического лица. Они уподобляли союзы, имперскую казну лицу, но не делали вывод о том, что существует два вида лиц – люди и коллективные образования. При этом трактовка лица присутствовала, но лицом по римскому праву является только человек[4].

Более правильным принято считать, что начало истории понятия юридического лица как коллективного образования (союза) относится к средневековью – в этот период уже не отдельный человек является правоспособным, а в первую очередь союз (корпорация). Именно в условиях средневекового общества задача законодательства заключалась в том, чтобы определить скорее права союзов и отношений к ним прав входящих в них лиц, чем права отдельных лиц.

Французская буржуазная революция, стремясь обеспечить торжество принципа индивидуальной свободы, запретила любые корпорации, образуемые по профессиональному признаку, и сохранила лишь разрешительный порядок образования корпораций, преследующих цель извлечения прибыли.

---

[1] См.: Зенин И.А. Гражданское и торговое право капиталистических стран. М., 1992. С. 51.

[2] См.: Хохлов С.Б., Бородин В.В. Понятие юридического лица: история и современная практика // Государство и право. 1993. № 6. С. 152.

[3] Там же.

[4] См.: Братусь С.Н. Юридические лица в советском гражданском праве. М., 1947. С. 40.

При этом отмечается существенное ограничение числа их организационно-правовых форм последних[1]. В этой связи категория юридического лица несколько десятков лет не упоминалась. Не употреблялось, в частности, понятие юридического лица в Гражданском кодексе Франции 1804 г. (Кодекс Наполеона). Однако Торговый кодекс Франции 1807 г., определяя роль и назначение торговых товариществ, указывает, что они являются моральными (юридическими) лицами. Корпорации во Франции, и в значительной мере в остальной Европе, создавались в первой половине XIX в. исключительно в разрешительном порядке, т. е. понятию юридического лица в обозначенное время не уделялось столь значительного внимания.

К концу XIX – началу XX в. возрос интерес к понятию юридического лица, активизируется научный поиск его появления. Подобное внимание объясняется той огромной ролью, решением тех задач, которые выполнял данный институт в экономике страны любого государства, т. е. его функциями. Именно через уяснение задач, выполняемых юридическими лицами, стало возможным осмыслить феномен юридического лица, дать его определение.

По этому поводу М.И. Кулагин отмечал, что понятие юридического лица выводится не просто путем механического установления общих черт, которые присущи многочисленным разновидностям юридических лиц, а через выделение основных экономических целей указанного института, т. е. через функции юридического лица в конечном счете и формируются его признаки[2]. К таким функциям отнесены:

1) централизация капиталов, необходимых для реализации крупных промышленных объектов, в частности создание акционерных обществ;

2) осуществление процесса сращивания банковского и промышленного капитала;

3) ограничение предпринимательского риска размерами имущества, вложенного в юридическое лицо, т. е. признание принципа ограниченной ответственности, что способствует вложению капиталов в те предприятия, которые являются рискованными для вложения в них всего своего состояния.

В настоящее время все бóльшую роль играют функции юридического лица просветительского и защитного характера, которые определяют его предназначение.

Как отмечает О.А. Красавчиков, назначение института юридического лица заключается в том, что его нормы закрепляют организационное строение, имущественное и функциональное единство указанного субъекта права, устанавливают границы его правосубъектности, формы и порядок ее осущест-

[1] См.: Хохлов С.Б., Бородин В.В. Понятие юридического лица: история и современная практика // Государство и право. 1993. № 6. С. 153.

[2] См.: Кулагин М.И. Предпринимательство и право. М., 1991. С. 39.

вления, порядок возникновения, реорганизации и ликвидации юридического лица, а также ряд других предписаний[1].

В силу большого интереса к явлению юридического лица и его особой значимости начали появляться и различного рода теории с целью раскрытия и развития представлений о специфике и сущности данного феномена. Другими словами, возникла необходимость теоретического обоснования появления юридического лица. Эти теории не были устойчивыми, а постоянно изменялись применительно к требованиям государства. К числу такого рода теорий относят **теорию фикции**. Принято полагать, что ее основу заложил папа Иннокентий IV. Главным элементом этой конструкции являлся ответ на вопрос «подлежит ли корпорация отлучению от церкви?», из которого следует, что корпорация существует лишь в человеческом воображении, что это фикция, придуманная разумом[2]. Однако в целом считается, что теория фикции связана с именем немецкого ученого первой половины XIX в. Карла фон Савиньи, который утверждал, что человек и только человек является действительным субъектом права. Юридическое лицо представляет собой не что иное, как искусственно созданный посредством простой фикции субъект права. Реальными же субъектами правоотношений в юридическом лице остаются только физические лица, юридическое лицо как простая фикция недееспособно. Дееспособны лишь органы, состоящие из людей[3]. Точка зрения Карла фон Савиньи по этому вопросу нашла свое отражение в Германском уложении, в котором правление юридического лица, именуемого союзом, квалифицируется как его представитель. Из этой теории следовало, что только государство может вызвать к жизни юридическое лицо в разрешительном порядке и определить сферу его деятельности. В свою очередь, разрешительный порядок возникновения юридического лица и его социальная правоспособность были направлены на обеспечение контроля за деятельностью этих лиц. Иными словами, суть теории фикции и сводилась к тому, что юридическое лицо не имеет собственной воли, а выражает лишь волю государства, воплощенную в законе или в акте о создании юридического лица.

Теория фикции получила распространение не только в континентальной Европе, но и в Англии, США.

На фоне теорий, признающих юридическое лицо фикцией, выделялись теории, которые отрицали реальность существования юридического лица и признавали, что субъектом права может быть только человек. К числу та-

---

[1] См.: Красавчиков О.А. Сущность юридического лица // Совет. государство и право. 1976. № 1. С. 48–50.

[2] См.: Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. С. 165.

[3] См.: Гражданское и торговое право капиталистических государств : в 2 ч. М., 1993. Ч. 1. С. 77.

ких теорий относится **теория коллективной собственности**. Согласно ей юридическое лицо выступает лишь как форма реализации коллективной собственности.

Автор теории коллективной собственности Алоиз фон Бринц считал, что как отдельная вещь, так и целое имущество может принадлежать не только кому-либо, но и чему-либо – какой-либо цели, для служения которой это имущество предназначено. Таким бессубъектным целевым имуществом является имущество юридического лица[1]. К изложенному тесно примыкают и теоретические наработки французского ученого М. Планиоля. По его мнению, фиктивное лицо (юридическое лицо) – лишь средство, предназначенное упростить управление коллективной собственностью. По существу, юридические лица – это коллективное имущество, которым владеют более или менее многочисленные объединения[2]. В конечном итоге суть этой и других подобного типа теорий сводилась к тому, что данная форма реализации коллективной собственности представляет собой индивидуальную, а не общую собственность и что единственным субъектом права является только физическое лицо.

В противовес теории фикции образовалось другое направление обоснования сущности юридического лица и его особой правосубъектности. Это направление характерно для **теории реальности (органической теории)**, которая связана с именем немецкого ученого второй половины XIX в. Отто фон Гирке. Он рассматривал юридическое лицо как реально существующий субъект права, необходимый для нормального функционирования государства, как союзную личность, т. е. это признанная правопорядком деятельность человеческого союза, выступающего в качестве отличного от суммы соединенных в союзе лиц единого целого, являющегося субъектом прав и обязанностей[3]. Юридическое лицо рассматривалось как коллективное образование, которое имеет свою волю, но действует как общая воля, отражающая общий интерес.

Возникновение таких теорий связано с тем, что коллективные образования в качестве субъектов хозяйствования стали доминирующим фактом экономической и политической жизни общества, чего не могло уже не замечать государство.

В отличие от теории фикции, согласно которой само юридическое лицо создается правом, из теории реальности (органической теории) следует, что право лишь оформляет и регулирует уже возникшие отношения коллективного образования. Как следствие всего этого, теория реальности юридического

---

[1] См.: Венедиктов А.В. Государственная социалистическая собственность. М.; Л., 1948. С. 677.

[2] См.: Братусь С.Н. Субъекты гражданского права. С. 165.

[3] См.: Гражданское и торговое право капиталистических государств : в 2 ч. Ч. 1. С. 125.

лица была использована для обоснования нормативно-явочного порядка образования юридического лица.

Кроме названных теорий понимания сущности юридического лица были предложены и другие. В частности, исходя из условий и потребностей экономики, советскими учеными предложены:

– **теория социальной реальности**, автором которой является Д.М. Генкин. Согласно этой теории юридическое лицо – это не фикция, а социальная реальность, которая существует для достижения общеполезных целей или для решения социально-экономических задач, поставленных перед государством и обществом[1];

– **теория государства**. Основоположником этой теории является С.И. Аскназий. Он не отрицал сущности юридического лица, а приписывал это явление государству. Он утверждал, что за государственным юридическим лицом стоит само государство. Государственное юридическое лицо – не что иное, как само государство, являющееся собственником имущества юридического лица и действующее в определенной сфере хозяйственных отношений[2];

– **теория коллектива**. Родоначальником этой теории является А.В. Венедиктов. Он считал, что за каждым юридическим лицом стоят два коллектива: рабочие и служащие предприятия и всенародный коллектив в лице самого государства, являющегося единым собственником государственного имущества. Согласно этой теории государство наделяет государственные юридические лица имуществом, а они лишь управляют им[3];

– **теория директора**. Авторство этой теории принадлежит Ю.К. Толстому. Он рассматривает юридическое лицо как орган, роль которого заключается в формировании воли этого субъекта права и определения содержания его деятельности. Управление имуществом юридического лица осуществляется его руководителем (директором). Он выступает в гражданском обороте от имени юридического лица и является его субстратом[4].

Рассматриваемые теории имели уязвимые места. В частности, в теории социальной реальности отсутствует ответ на вопрос: что из себя представляет сущность этой социальной реальности? В теории государства и права игнорируется самостоятельность юридических лиц в процессе хозяйственной деятельности, а ответственность по долгам государственного предприятия возлагается на само государство. Из теории трудового коллектива следует, что в отношениях между государственными предприятиями государство выступает

---

[1] См.: Генкин Д.М. Юридические лица в советском гражданском праве // Проблемы социалистического права. М., 1939. С. 91.

[2] См.: Аскназий С.И. Об основаниях правовых отношений между государственными социалистическими организациями // Учен. зап. Ленингр. юрид. ин-та. 1947. Вып. 4. С. 20–21.

[3] См.: Венедиктов А.В. Государственная социалистическая собственность. С. 664–673.

[4] См.: Толстой Ю.К. Содержание и гражданско-правовая защита права собственности в СССР. Л., 1965. С. 87–92.

само с собой, чего, по сути, не может быть. К тому же предложенные советскими учеными теории сущности юридического лица были разработаны применительно к социалистической системе хозяйствования. В настоящее время переход к рыночной системе хозяйствования и наличие государственной и частной формы собственности обусловили утрату актуальности этих теорий[1].

§ 2. Понятие и признаки юридического лица

Регулирование гражданских отношений предполагает участие субъектов в правоотношениях. В гражданско-правовые отношения могут вступать как отдельные граждане, так и коллективные образования, которые обладают предусмотренными законом признаками. К числу таких образований относятся предприятия (организации), именуемые юридическими лицами.

Юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, несет самостоятельную ответственность по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, исполнять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде, прошедшая в установленном прядке государственную регистрацию в качестве юридического лица либо признанная таковым законодательным актом (ст. 44 ГК).

Для осуществления необходимых хозяйственных связей юридические лица наделены способностью быть субъектами осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей. При этом предприятия (организации), обладающие статусом юридического лица, должны быть зарегистрированы и занесены в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Они могут иметь также печать и счета в банках. Однако такого рода факторы не отражают сущности юридического лица как субъекта гражданского правоотношения.

Юридическое лицо – не любая организация, а лишь та, которой присущи **определенные признаки**:

1. Организационное единство. Юридическое лицо должно иметь единую организационную структуру, т. е. внутреннее устройство, которое определяет структурные подразделения юридического лица (производственные единицы, цеха, отделы, торговые киоски и пр.) и их подчиненность единому руководящему органу. Характер и степень организованности юридического лица закрепляется в его уставе, либо в учредительном договоре и уставе, либо только в учредительном договоре. Если юридическое лицо не является коммерческой организацией,

[1] См.: Гражданское право : учебник : в 2 ч. / под общ. ред. В.Ф. Чигира. Ч. 1. С. 222–224.

то в случаях, предусмотренных законом, оно может действовать на основании общего положения об организациях данного вида. В уставе юридического лица указывается его наименование, цели и задачи, организационная структура, органы, осуществляющие руководство организацией и ее подразделениями, объем и характер правоспособности организации, время ее возникновения и т. п.

2. Имущественная обособленность. Юридическое лицо должно иметь обособленное, только ему принадлежащее имущество. Имущество данной организации отграничено от имущества его учредителей (участников) и всех иных субъектов (организаций, граждан, государства и т. д.).

Имущество предприятия составляют его основные фонды и оборотные средства, а также иные ценности, стоимость которых отражается в балансе предприятия. Имущество предприятия в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь, уставом предприятия принадлежит ему на праве собственности либо хозяйственного ведения или оперативного управления.

Так, собственниками закрепленного за юридическими лицами имущества являются: общественные объединения, политические партии, религиозные организации, хозяйственные общества и товарищества, кооперативы и т. д.

В случае если юридическими лицами являются не собственники имущества, оно может быть за ними закреплено на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

Определений права хозяйственного ведения и оперативного управления, в отличие от ранее действовавшего (до принятия Гражданского кодекса Республики Беларусь 1998 г.), сегодняшнее законодательство не содержит. На основании анализа норм действующего законодательства о юридических лицах ***право хозяйственного ведения*** можно определить как основанное на праве государственной или частной собственности право юридического лица (унитарного предприятия) владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом, предоставленным ему собственником для осуществления хозяйственной деятельности в пределах, установленных законодательством (ст. 113, п. 3 ст. 114, ст. 276 ГК).

Что касается ***права оперативного управления***, то его можно определить как право казенного предприятия осуществлять в отношении закрепленного за ним имущества правомочия владения, пользования и распоряжения в пределах, установленных законодательством, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества (ст. 277 ГК). В частности, к юридическим лицам, у которых имущество находится на праве оперативного управления, относятся, как правило, бюджетные организации.

Отнесение предприятий (организаций) к юридическим лицам зависит от того, какие права, обязательственные или вещные, по отношению к обособленному имуществу юридического лица имеют его учредители.

Так, к юридическим лицам, в отношении которых их участники имеют обязательственные права, относятся хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские)

хозяйства. Участники таких юридических лиц могут иметь вещные права только на имущество, которое они передали юридическим лицам в пользование в качестве вклада в уставный фонд (п. 2 ст. 44 ГК).

К юридическим лицам, на имущество которых их учредители имеют право собственности или иное вещное право, относятся унитарные предприятия, в том числе дочерние, а также финансируемые собственником учреждения.

К юридическим лицам, в отношении которых их учредители (участники) не имеют имущественных прав, относятся общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей (ассоциации и союзы), а также иные некоммерческие организации, если иное не установлено законодательством (п. 3 ст. 44 ГК).

Юридическими лицами могут быть коммерческие организации, основной целью деятельности которых является извлечение прибыли и (или) распределение ее между участниками, и некоммерческие, т. е. организации, не преследующие цели извлечения прибыли и не распределяющие полученную прибыль между участниками (п. 1 ст. 46 ГК).

3. Имущественная ответственность. Юридическое лицо, кроме финансируемых собственником учреждений, отвечает по своим обязательствам всем своим (закрепленным за ним) имуществом, на которое по закону может быть обращено взыскание (ст. 52 ГК).

Законом регламентирована ответственность по своим обязательствам казенных предприятий и финансируемых собственником учреждений. Так, согласно п. 8 ст. 113 ГК унитарное предприятие отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом.

Что касается учреждений, то они по своим обязательствам отвечают денежными средствами, находящимися в их распоряжении. Если их недостаточно для производства расчетов по заключенным договорам, имеющимся обязательствам, ответственность перекладывается на собственника, который выступает в качестве субсидиарного должника, т. е. наступает субсидиарная ответственность. Такая ответственность может быть возложена и на Республику Беларусь. Унитарные предприятия могут быть основаны на праве хозяйственного ведения и оперативного управления. Согласно п. 5 ст. 115 ГК Республика Беларусь несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества.

Унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления (государственное казенное предприятие), может быть образовано по решению Правительства Республики Беларусь на базе имущества, находящегося в ее собственности.

Субсидиарная ответственность может быть возложена на юридическое лицо по его обязательствам и в том случае, если несостоятельность (бан-

кротство) юридического лица вызвана учредителями (участниками, собственником имущества юридического лица или другими лицами), которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия. При недостаточности имущества юридического лица учредители должны возместить оставшуюся задолженность.

Имущественную ответственность несут и участники полного товарищества. Они от имени товарищества и солидарно друг с другом несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества.

Солидарно несут субсидиарную ответственность участники общества с дополнительной ответственностью по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами общества. В том случае, если один из участников оказался несостоятельным (банкротом), его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам при условии, что иной порядок распределения ответственности не предусмотрен учредительными документами общества с дополнительной ответственностью.

Имущество может принадлежать юридическому лицу и на праве собственности. По обязательствам юридического лица взыскание может быть обращено на любое имущество, принадлежащее ему на праве собственности.

Собственник же имущества предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не отвечает по обязательствам предприятия, за исключением случаев, предусмотренных п. 3 ст. 52 ГК, в соответствии с которым учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечает по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника, за исключением случаев, предусмотренных законодательством либо учредительными документами юридического лица. Все это в равной мере распространяется и на предприятие, учредившее дочернее предприятие, по обязательствам последнего.

Создание унитарных предприятий, основанных на праве хозяйственного ведения, производится по решению уполномоченного на то государственного органа или органа местного управления или самоуправления.

Помимо указанных имеются и другие виды юридических лиц, которые несут самостоятельную имущественную ответственность, т. е. имущественная ответственность подразделяется от вида юридического лица. Так, участники коммандитного товарищества, осуществляющие от имени товарищества предпринимательскую деятельность, отвечают по обязательствам товарищества всем своим имуществом. В этом товариществе наряду с указанными участниками имеется один или несколько участников (вкладчиков, коммандитов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пре-

делах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 81 ГК).

Имеются юридические лица, учредители (участники) которых отвечают только в виде риска потери акций или других ценных бумаг (акционерные общества).

В настоящее время значительную часть юридических лиц занимают общества с ограниченной ответственностью. Их деятельность регламентирована законодательством. Участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

Республика Беларусь и административно-территориальные единицы не отвечают по обязательствам созданных ими юридических лиц, кроме случаев, предусмотренных законом, а эти организации не отвечают по обязательствам государства и административно-территориальных единиц.

Республика Беларусь не отвечает и по обязательствам административно-территориальных единиц. Равным образом административно-территориальные единицы не отвечают как по обязательствам друг друга, так и по обязательствам государства. Однако эти правила не распространяются на случаи, когда государство приняло на себя гарантию (поручительство) по обязательствам административно-территориальной единицы или юридического лица либо указанные субъекты приняли на себя гарантию (поручительство) по обязательствам Республики Беларусь.

В частности, согласно п. 2 ст. 120 ГК учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности субсидиарную ответственность по его обязательствам (если, например, это государственное учреждение) несет государство как собственник этого имущества.

Таким образом, в зависимости от вида юридического лица и наличия у него самостоятельного имущества наступает и соответствующий вид имущественной ответственности. Во всех случаях первоначальные требования предъявляются непосредственно к юридическому лицу, а к учредителям (участникам) только лишь в части, не погашенной юридическим лицом.

4. Выступление в гражданском обороте и суде от своего имени. Юридические лица заключают сделки от собственного имени. Своими юридическими действиями они приобретают для себя и осуществляют имущественные и неимущественные права и несут обязанности, создают возможность самостоятельно распоряжаться своим имуществом. Наличие возможности выступать от собственного имени является обязательным индивидуализирующим признаком участника гражданского оборота.

Для вступления в договоры и другие обязательственные отношения согласия вышестоящего органа не требуется. Не требуется от него и доверен-

ности на совершение сделок. Юридическое лицо может быть носителем ряда абсолютных прав (право собственности, право авторства и др.).

Иными словами, самостоятельность юридического лица в гражданском обороте означает его право заключать без доверенности сделки, самому отвечать по долгам. Например, тракторный завод вправе сам заключить договор о ремонте здания, приобретении оборудования, сырья и т. д. Но лицо, действуя самостоятельно, может иногда не исполнить лежащую на нем обязанность, нарушить права других лиц (не исполнить договор, причинить вред и т. д.). Следовательно, возникает вопрос об исполнении обязанности, восстановлении нарушенного права этим юридическим лицом, т. е. оно должно самостоятельно отвечать за свои действия (бездействие).

При возникновении споров юридические лица (орган, обладающий такими правами, или его представитель) сами выступают в качестве истцов или ответчиков в суде.

Выступление в гражданском обороте от своего имени является одним из основных признаков в определении юридического лица, подчеркивающим его характерную особенность проявления самостоятельности и гражданской правосубъектности.

К изложенному следует добавить и то, что юридическим лицом может быть признана лишь та организация, которая прошла в установленном порядке ***государственную регистрацию*** в качестве юридического лица либо признанная таковым законодательным актом.

§ 3. Учредительные документы. Правоспособность, дееспособность и органы юридического лица

Учредительные документы. Согласно ст. 48 ГК юридическое лицо действует на основании устава и (или) учредительного договора. Учредительный договор заключается, а устав утверждается собственником имущества (учредителями, участниками). Актами законодательства может быть предусмотрен и иной порядок утверждения уставов юридических лиц.

Подготовка устава может в некоторых случаях осуществляться в соответствии с типовым (примерным) уставом о юридическом лице данного вида. Например, подготовка Устава ЖСК «Строитель» ведется в соответствии с Примерным уставом жилищно-строительного кооператива.

Если юридическое лицо создается в соответствии с предъявляемыми требованиями одним учредителем, оно осуществляет свою деятельность на основании устава, утвержденного этим лицом.

В соответствии с п. 2 ст. 48 ГК в уставе, учредительном договоре юридического лица должны быть указаны наименование юридического лица,

подчиненность юридического лица, внутренняя структура, цели деятельности, система органов управления и их компетенция, место нахождения и иные сведения, предусмотренные действующим законодательством.

Разрабатывая и утверждая учредительный договор, его учредители (участники) обязуются создать юридическое лицо, определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи его имущества и участия в его деятельности. Законодательством также предусмотрено, что в учредительном договоре обязательно должны быть определены условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, выхода участников из его состава и иные сведения, предусмотренные законодательством о юридических лицах соответствующего вида. По согласию учредителей (участников) в учредительный договор могут быть включены и другие условия.

В учредительных документах некоммерческих организаций, а в предусмотренных законом случаях и коммерческих, должен быть определен предмет деятельности юридического лица.

Что касается учредительных документов коммерческих организаций, то в них может быть предусмотрен предмет деятельности и в случаях, когда в соответствии с законодательными актами это не является обязательным.

Кроме указанных сведений в учредительных документах юридического лица должны быть также отражены сведения об обособленных подразделениях коммерческой организации (представительствах, филиалах).

Утверждение учредительных документов зависит от вида юридического лица. Так, учредительным документом унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, является его устав, утверждаемый учредителем унитарного предприятия (п. 2 ст. 114 ГК), а устав, являющийся учредительным документом казенного предприятия, утверждается Правительством Республики Беларусь (п. 2 ст. 115 ГК).

В учредительные документы могут вноситься изменения, которые приобретают силу для третьих лиц с момента их государственной регистрации, а в случаях, установленных законодательством, – с момента уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию, о таких изменениях. Однако юридические лица и их учредители (участники) не вправе ссылаться на отсутствие регистрации таких изменений в отношениях с третьими лицами, действовавшими с учетом этих изменений (п. 3 ст. 48 ГК).

В отличие от устава, который утверждается, учредительный договор юридического лица заключается учредителями (участниками). Учредительный договор предусматривает обязанность учредителей по созданию юридического лица, условия передачи ему имущества и участия в его деятельности, а также регламентирует условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава и др. Примером может служить договор о совместной деятельности.

В некоторых случаях в учредительном договоре могут содержаться условия, определяющие не только внутренние отношения учредителей, но и внешние отношения организации, а также включенные в него сведения, которые имеются в уставе юридического лица. Например, учредительный договор о создании полного товарищества.

Правоспособность и дееспособность юридического лица. Для выполнения возложенных на юридическое лицо задач, оговоренных в учредительных документах, оно должно обладать **правосубъектностью**, под которой понимается наличие у него правоспособности и дееспособности.

Правоспособность юридического лица означает способность иметь гражданские права и возлагать на себя гражданские обязанности, не противоречащие его учредительным документам и законодательству (п. 1 ст. 45 ГК).

Правоспособность юридического лица возникает, а следовательно, и лицо считается созданным с момента его регистрации. Согласно п. 1 ст. 47 ГК юридическое лицо подлежит государственной регистрации в порядке, установленном законодательными актами, за исключением государственных органов, а также государственных юридических лиц, положения о которых утверждены актами законодательства.

Данные о регистрации (сведения о юридическом лице) включаются регистрирующим органом в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, если иное не установлено законодательными актами, и доступны для ознакомления всем.

Что касается регистрации в целом, то юридические лица, создаваемые на территории Республики Беларусь, подлежат государственной регистрации, если иное не установлено актами законодательства, в соответствии с Положением о государственной регистрации субъектов хозяйствования, утвержденным Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1 «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования». Деятельность незарегистрированных субъектов хозяйствования запрещена законодательством. Доходы, полученные от деятельности незарегистрированных юридических лиц, взыскиваются через суд и направляются в государственный бюджет.

Регистрация юридических лиц производится компетентными государственными органами по месту нахождения юридического лица с занесением их в книги государственной регистрации.

Так, согласно п. 9 Положения о государственной регистрации субъектов хозяйствования государственная регистрация осуществляется следующими регистрирующими органами:

Национальным банком Республики Беларусь – банков и небанковских кредитно-финансовых организаций, в том числе с иностранными инвестициями и в свободных экономических зонах и Китайско-Белорусском индустриальном парке;

Министерством финансов Республики Беларусь – страховых организаций, страховых брокеров, объединений страховщиков, в том числе расположенными в свободных экономических зонах и Китайско-Белорусском индустриальном парке;

Министерством юстиции Республики Беларусь – торгово-промышленных палат;

администрациями свободных экономических зон – коммерческих и некоммерческих организаций, индивидуальных предпринимателей в свободных экономических зонах, за исключением организаций, предусмотренных в абзацах 2 и 3 перечня;

администрациями Китайско-Белорусского индустриального парка – коммерческих и некоммерческих организаций, индивидуальных предпринимателей на территории Китайско-Белорусского индустриального парка, за исключением организаций, предусмотренных в абзацах 2 и 3 перечня;

облисполкомами и Минским горисполкомом – коммерческих организаций с участием иностранных и международных организаций, за исключением организаций, предусмотренных в абзацах 2, 3, 5, 6 перечня;

облисполкомами, Брестским, Витебским, Гомельским, Гродненским, Минским, Могилевским облисполкомами – субъектов хозяйствования, не указанных в абзацах 2–6 перечня.

Облисполкомы вправе делегировать часть своих полномочий по государственной регистрации субъектов хозяйствования другим местным исполнительным и распорядительным органам, а названные горисполкомы – соответствующим администрациям районов в городах.

Принятое решение о государственной регистрации является основанием для выдачи свидетельства о государственной регистрации установленной Советом Министров Республики Беларусь формы, а руководителю зарегистрированной организации выдается удостоверение.

За регистрацию предприятия взыскивается плата, размер которой устанавливается законодательством Республики Беларусь.

Регистрация юридического лица должна быть произведена в течение срока, установленного законодательством, со дня подачи заявления с приложением всех необходимых документов.

Осуществление, неосуществление регистрирующим органом государственной регистрации юридического лица либо отказ в государственной регистрации, изменений и (или) дополнений, вносимых в учредительные документы юридических лиц, могут быть обжалованы в судебном порядке (ст. 47 ГК).

Правоспособность может быть общей (универсальной) или специальной.

Общая (универсальная) правоспособность означает, что юридическое лицо вправе иметь все права и нести все обязанности юридического лица, за исключением тех прав и обязанностей, которые могут осуществлять лишь определенные юридические лица. Универсальной является также правоспособность граждан. Они могут осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом.

Специальная правоспособность означает, что юридическое лицо может иметь лишь такие гражданские права, которые соответствуют целям деятельности, указанным в учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности (п. 1 ст. 45 ГК). Как следует из законодательства, правоспособность юридического лица должна соответствовать целям деятельности, изложенным в учредительных документах. Но в уставе конкретного юридического лица могут быть обозначены различные виды деятельности (например, не только выпуск, но и реализация товара). Иными словами, ограничение деятельности юридического лица строгими рамками специальной правоспособности не соответствует требованиям развития хозяйствования в настоящее время. В то же время, например, автомобильный завод должен производить в первую очередь автомобили.

Некоторыми видами деятельности юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Виды деятельности, осуществляемые на основании специального разрешения (лицензии), определены постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 20 октября 2003 г. № 1389. В равной мере это относится и к некоторым видам сделок, осуществляемых лишь в строго установленных законом случаях. Поэтому сделки, совершенные в противоречии с целями, указанными в уставе юридического лица, признаются недействительными.

Участники гражданского оборота должны обладать не только правоспособностью, но и дееспособностью. **Дееспособность** юридического лица означает его возможность своими действиями приобретать и реализовывать гражданские права и обязанности. Для каждого предприятия (организации) возможности реализации гражданской дееспособности различны, что связано с выполнением коллективом соответствующих функций и деятельностью юридического лица. В целом же это означает совершение различного рода сделок, заключение договоров, защиту прав юридического лица в суде, хозяйственном и третейском суде, а также исполнение принятых на себя обязательств.

Законодательством предусмотрены случаи, когда юридическое лицо может реализовывать свои гражданские права и обязанности, т. е. осуществлять гражданские права, создавать и реализовывать свои обязанности и через своих участников. Так, каждый участник полного товарищества вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно либо ведение дел поручено отдельным участникам (п. 1 ст. 69 ГК). При этом за действия работника юридического лица в процессе осуществления им своих трудовых (служебных) обязанностей, повлекшие причинение вреда, ответственность возлагается на само юридическое лицо.

В отличие от дееспособности физических лиц дееспособность юридических лиц возникает и прекращается одновременно с правоспособностью, т. е. гражданские права и обязанности приобретаются, создаются, осуществляются

и реализуются одновременно, так как не может быть правоспособного, но недееспособного предприятия (организации). Поэтому в отношении всех юридических лиц, как правило, употребляется только термин «правоспособность», под которой понимается и дееспособность.

Приобретение гражданских прав и принятие на себя гражданских обязанностей юридическое лицо осуществляет через свои органы.

Органы юридического лица. Согласно ст. 49 ГК юридические лица приобретают гражданские права и принимают на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законодательством и учредительными документами.

Орган юридического лица не является самостоятельным субъектом права, так как все его действия есть действия юридического лица. Следовательно, если действия органа выходят за пределы полномочий, то они признаются недействительными. При этом следует отметить, что юридическое лицо – это не только его органы, но и в первую очередь коллектив, возглавляемый руководителем (органом). Поэтому за виновные действия работником юридического лица, причинившего при исполнении служебных обязанностей вред другим лицам, гражданско-правовую ответственность несет данное юридическое лицо. Например, в результате халатного отношения работника камеры хранения причинен вред имуществу поклажедателя. Следовательно, ответственность будет нести то юридическое лицо, в ведении которого находится камера хранения.

В свою очередь, юридическое лицо вправе потребовать возмещения убытков от непосредственного причинителя вреда.

Органы юридического лица составляют физические лица (коллективы), которые вырабатывают, определяют, отражают и исполняют волю юридического лица, т. е. управляют им. Управление должно осуществляться в соответствии с законодательством и на основе сочетания прав и интересов коллектива, а также собственников (учредителей) юридического лица.

Органы юридического лица, руководящие его деятельностью, могут быть единоличными, коллегиальными.

К ***единоличным органам*** относятся директор, управляющий, начальник и др. Эти лица назначаются или нанимаются для управления юридическим лицом. Единоличные органы действуют на основе единоначалия, но руководитель подотчетен собственнику имущества. Руководителем юридического лица в предусмотренных законом случаях может быть и сам собственник имущества этого юридического лица.

Единоличный орган самостоятельно решает вопросы по управлению деятельностью юридического лица в соответствии с уставом и законодательством.

Действия органа юридического лица, выходящие за рамки его компетенции, не обязывают юридическое лицо следовать их выполнению. Например, председатель правления ЖСК не вправе решать вопросы, отнесенные к компетенции общего собрания.

Единоличный руководитель вправе распоряжаться имуществом и средствами юридического лица, давать указания, связанные с исполнением служебных обязанностей, обязательные для всех работников, заключать договоры от имени юридического лица и т. д. Руководитель предприятия решает все вопросы деятельности предприятия, за исключением отнесенных законодательством и уставом предприятия к компетенции собственника или уполномоченного им органа, общего собрания (конференции) трудового коллектива и совета (правления) предприятия. Он без доверенности действует от имени юридического лица, представляет его интересы на всех предприятиях (организациях), во внешних отношениях.

Если во внешних отношениях с другими субъектами хозяйствования юридическое лицо действует через своих представителей, руководитель этого юридического лица выдает им доверенность.

К ***коллегиальным органам*** относятся собрание, конференция, президиум, совет, правление и т. п. Например, в кооперативах, хозяйственных обществах и товариществах, коллективных предприятиях таким коллективным органом управления является общее собрание или собрание уполномоченных.

Собрание, президиум, совет, правление решают все вопросы самоуправления данного юридического лица в соответствии с его уставом и законодательством. Так, высшим органом управления в акционерном обществе является общее собрание его акционеров. К исключительной компетенции общего собрания относится: изменение устава общества, в том числе изменение размера уставного капитала; избрание членов совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии (ревизора) общества, досрочное прекращение их полномочий; образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий, если уставом общества решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета); утверждение годовых отчетов, бухгалтерских балансов, счетов прибыли и убытков общества и распределение его прибыли и убытков; решение о реорганизации или ликвидации общества.

Формирование органов юридического лица происходит по-разному. Одни назначаются собственником имущества (например, руководитель государственного предприятия – вышестоящей государственной организацией). Другие нанимаются для выполнения обязанностей органа по договору с собственником или органом, уполномоченным собственником, путем заключения трудового договора (контракта) для выполнения обязанностей руководителя юридического лица. Третьи избираются на общем собрании (например, председатель правления ЖСК – на общем собрании членов этого кооператива).

Органы юридического лица самостоятельно осуществляют гражданские права и несут гражданские обязанности в соответствии с учредительными документами и законодательством.

§ 4. Наименование юридического лица, его производственная марка, товарный знак и место нахождения. Представительства и филиалы

Наименование юридического лица. Каждое юридическое лицо должно иметь свое наименование, т. е. наименование, под которым лицо выступает вовне – в обороте. Наименование юридического лица является его *основным индивидуализирующим признаком.* В свою очередь, индивидуализация юридического лица нужна, чтобы отличать его товары, выполненные работы, оказанные услуги от реализации, результатов такой же деятельности других участников гражданского оборота.

Согласно п. 1 ст. 50 ГК юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Наименование юридического лица указывается в его учредительных документах. Одноименных наименований предприятий, выпускающих одну и ту же продукцию, не должно быть.

Наименования некоммерческих организаций, а также унитарных предприятий, а в предусмотренных законодательными актами случаях – и иных коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица (например, ЖСК, унитарное предприятие и т. п.).

Юридическое лицо может иметь различного рода наименования, в этих целях допускается использование и собственных имен учредителей.

В наименовании юридического лица не допускается использование указаний на официальное название Республики Беларусь, за исключением государственных органов, а также названий, использование которых противоречит законодательству и нормам общественной морали. Не допускается использование и собственных имен, если они не совпадают с именем учредителей или учредители не получили разрешения на такое название, а если это касается правопреемников (наследников), то необходимо и их согласие.

Включение в наименование юридического лица указаний на официальное полное и сокращенное название Республики Беларусь, слов «национальный» и «белорусский», элементов государственной символики в реквизиты документов или рекламные материалы юридического лица допускается в порядке, определяемом Президентом Республики Беларусь[1] (ч. 2 п. 1 ст. 50 ГК):

Юридическое лицо, определившись с названием, должно его зарегистрировать. Порядок регистрации и использования фирменных наименований определяются законодательством. Наименование зарегистрированного юри-

[1] См.: О дополнительных мерах по упорядочению использования слов «национальный» и «белорусский [Электронный ресурс] : Указ Президента Респ. Беларусь от 31 мая 2005 г. № 247 // Эталон / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2016.

дического лица включается в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей[1].

Юридическое лицо, фирменное наименование которого зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право его использования. Если лицо неправомерно использовало чужое зарегистрированное фирменное наименование, то по требованию обладателя права на фирменное наименование оно обязано прекратить его использование и возместить причиненные убытки.

Действие права на фирменное наименование распространяется до прекращения деятельности юридического лица или изменения такого наименования.

Право на наименование – это право исключительного пользования им при совершении сделок, на вывесках, в чеках, в рекламных целях и т. д.

Производственная марка. Покупатель, приобретая товар, обращает внимание не только на его внешний вид, функциональные особенности, но и на товарный знак, производственную марку как способы индивидуализации продукции предприятия.

Производственная марка содержит фирменное наименование предприятия-изготовителя, его место нахождения, указание на вышестоящую организацию (если она есть), название товара, сорт, стандарт и т. д. Некоторые товары освобождаются от маркировки, например уголь, насыпные вещества в вагон и т. д. (данные о них излагаются в документах, следующих с грузом).

Иными словами, производственная марка включает в себя комплекс сведений о юридическом лице. Этот комплекс сведений может быть выражен в словесной форме или в описательном порядке (на сам товар или его упаковку наносится наименование предприятия, его адрес, название товара и перечень его основных свойств).

Поскольку для производственной марки не требуется специальной регистрации, то она может применяться юридическим лицом без нее. В отличие от наименования она не пользуется и правовой защитой.

Товарный знак. В настоящее время на рынке появляются разнообразные виды товаров и их модификации. Чтобы эти товары были конкурентоспособными, требуется повышение их качества. Заметную роль в этом как на внутреннем, так и на внешнем рынке играют товарные знаки (эмблемы или логотипы).

Согласно ст. 1017 ГК и ст. 1 Закона Республики Беларусь от 5 февраля 1993 г. № 2181-XII «О товарных знаках и знаках обслуживания» товарные знаки

[1] См.: Об утверждении Положения о порядке согласования наименований коммерческих и некоммерческих организаций [Электронный ресурс] : постановление Совета Министров Респ. Беларусь от 5 февр. 2009 г. № 154 // Эталон / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2016.

и знаки обслуживания – это обозначения, которые способствуют отличию товаров, работ и (или) услуг одного лица от однородных товаров, работ и (или) услуг других лиц. Например, оригинальное название шоколада «Идеал», оригинальная упаковка, форма и т. д.

Товарный знак должен быть зарегистрирован. Регистрируется товарный знак в Государственном патентном комитете Республики Беларусь в порядке, установленном законодательством. При этом он может быть зарегистрирован как на имя юридического лица, так и на имя гражданина, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.

Согласно ст. 1020 ГК регистрация товарного знака действует в течение 10 лет с даты поступления заявки в патентный орган. Срок действия регистрации товарного знака может быть продлен по заявлению владельца, поданному в течение последнего года ее действия, каждый раз на 10 лет.

В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации. Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании.

Кроме отличительной функции (товаров друг от друга) выделяется гарантийная функция, т. е. функция, способствующая выбору товара высокого качества. Наряду с указанным товарный знак является еще и своеобразной рекламой. Ориентируясь на товарный знак, покупатель определяет качество товара.

В отличие от производственной марки товарный знак, как правило, не содержит информации о виде, качестве, свойствах самого товара. Но это не означает, что такая информация не присутствует. Суть в том, что она не пользуется правовой защитой.

Зарегистрированный товарный знак охраняется государством и подтверждается свидетельством. Например, ОАО «Минский часовой завод» имеет товарный знак «Луч», который должен быть зарегистрирован и подтвержден свидетельством.

К товарному знаку приравнивается знак обслуживания. Он используется организациями, которые заняты оказанием услуг, выполнением работ.

Использование товарного знака, на который выдано свидетельство, другими лицами противозаконно. Только его владелец имеет исключительное право использования и распоряжения товарным знаком. Передача права использования товарного знака оформляется лицензионным договором. Но, как следует из закона, право на использование товарного знака может быть предметом лицензионного договора лишь при условии, что качество товаров лицензиата (приобретателя лицензии) будет не ниже качества товаров лицензиара (отчуждателя лицензии) и что лицензиар осуществит контроль за выполнением этого условия (ст. 1023 ГК).

Место нахождения юридического лица. Место нахождения юридического лица (п. 2, 3 ст. 50 ГК) определяется местом нахождения его постоянно

действующего исполнительного органа (административно-территориальная единица, населенный пункт, а также дом, квартира или иное помещение, если они имеются), а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа – иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности. Наименование и место нахождения юридического лица (адрес) указывается в его учредительных документах.

Точное определение места нахождения юридического лица необходимо для правильного применения к нему актов местных органов власти, предъявления исков, определения, какой суд должен рассматривать спор с участием юридического лица, исполнения в отношении его обязательств.

Указание на место нахождения юридического лица подчеркивает то, что оно выступает в качестве субъекта гражданского оборота для совершения разрешенных законом в части этого юридического лица действий.

Представительства и филиалы. В целях территориального расширения сферы деятельности юридические лица вправе открывать представительства и филиалы. Такое право является одновременно и одним из способов индивидуализации юридического лица, и элементом его правоспособности. Осуществление вида (видов) деятельности, а также выполнение представительских функций не должно выходить за пределы устава и законодательства.

Представительством является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, осуществляющее защиту и представительство интересов юридического лица, совершающее от его имени сделки и иные юридические действия (п. 1 ст. 51 ГК).

Представительства создаются для вспомогательных операций не в месте нахождения самого юридического лица. Располагаясь по месту непосредственного нахождения, они представляют интересы юридического лица и осуществляют его защиту.

Представительства, как правило, открываются крупными предприятиями по месту нахождения основных поставщиков, потребителей и т. д.

Законодательством Республики Беларусь допускается создание представительств иностранных организаций. В качестве таких представительств выступают обособленные подразделения, расположенные на территории Республики Беларусь, осуществляющие защиту и представительство интересов иностранных организаций и иные не противоречащие законодательству функции.

В то же время не допускается создание представительств иностранных организаций, деятельность которых направлена на свержение либо насильственное изменение конституционного строя, нарушение целостности и безопасности государства, пропаганду войны, насилия, разжигания национальной, религиозной и расовой вражды, а также деятельность которых может причинить ущерб правам и законным интересам граждан (п. 1 ст. 51^1 ГК).

Филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все или часть его функций, в том числе функции представительства (п. 2 ст. 51 ГК).

Филиалы создаются, как правило, для осуществления непосредственной деятельности юридического лица в другом месте. Такого рода деятельность может осуществляться и в неполном объеме. Это происходит, если, например, производственное объединение открывает филиал. В данном случае, разумеется, филиал не в состоянии охватить весь производственный процесс объединения.

Предмет деятельности филиала совпадает с деятельностью самого предприятия, открывшего филиал. Если представительские функции сводятся к заключению договоров, контролю за их исполнением, рекламированию деятельности своего предприятия, то филиал ведет производственную или иную хозяйственную деятельность, т. е. функции филиала шире, чем представительства.

Представительства и филиалы не являются юридическими лицами. Они наделяются имуществом теми юридическими лицами, которые их создали. Имущество представительства и филиала юридического лица учитывается отдельно на балансе создавшего их юридического лица.

Юридическое лицо назначает руководителей филиалов и представительств, которые действуют от его имени на основании выданной им доверенности.

Правовое положение и полномочия должностных лиц филиалов и представительств определяются положением о них, утвержденным юридическим лицом. Представительства и филиалы должны быть указаны в уставе создавшего их юридического лица (п. 3 ст. 51 ГК).

§ 5. Порядок образования юридического лица

Юридическое лицо не возникает само по себе. Для его создания необходима инициатива и воля его учредителей. Сам порядок образования юридического лица зависит от его вида. Следовательно, и нормативные правовые акты, регламентирующие их создание и наделение соответствующими полномочиями юридических лиц, различны. Например, создание предприятий независимо от формы собственности регламентируется законодательными актами и ГК, а создание общественных объединений – Законом Республики Беларусь от 4 октября 1994 г. № 3254-XII «Об общественных объединениях». Решение о создании, реорганизации и ликвидации предприятий, организаций, учреждений, объединений коммунальной собственности принимают соответствующие исполнительные комитеты первичного (сельского, поселкового, городского (городов районного подчинения)), базового (городского (городов областного подчинения, районного), областного) уровней.

Образование юридического лица зависит также и от характера участия государственных органов в его регистрации.

Такого рода особенности, присущие отдельным видам юридических лиц, устанавливают и определенные способы порядка их образования. В науке гражданского права различают **три основных порядка образования юридического лица**.

1. Распорядительный порядок – юридическое лицо возникает (создается) на основе распоряжения собственника имущества или уполномоченного им органа. В распорядительном порядке возникают главным образом государственные организации (предприятия, объединения, учреждения высшего образования и др.) на основе распоряжения компетентного на то органа государства. Таковым может быть орган как общего, так и отраслевого государственного управления. Например, если строительство нового предприятия требует решения вопроса на правительственном уровне (если это относится к его компетенции), то вопрос регламентируется постановлением Правительства Республики Беларусь. Для создания же нового отдела, образования нового цеха достаточно ведомственного нормативного правового акта (приказа, распоряжения) соответствующего отраслевого министерства, ведомства.

Для данного способа образования юридического лица характерны следующие *стадии*:

– обоснование необходимости образования нового юридического лица и издание нормативного правового акта компетентным органом государства. Например, компетентные органы государства приходят к решению, что на территории Республики Беларусь создание какого-то конкретного предприятия будет способствовать оздоровлению экономики. На основании решения издается нормативный правовой акт, регламентирующий образование данного предприятия;

– организационная работа. На этой стадии происходит выделение средств, открытие счетов для финансирования работ, подборка кадров, изготовление проектно-сметной документации и т. д.;

– подготовка и утверждение устава, разработка учредительных документов, в которых должны быть отражены специфика и характер деятельности юридического лица.

2. Разрешительный порядок. При этом способе возникновения юридического лица, в отличие от распорядительного, инициатива исходит не от государственного органа, а от учредителей (граждан или организаций), а компетентный орган лишь проверяет законность и целесообразность создания данного юридического лица и дает на то соответствующее разрешение либо отказывает в нем. В таком порядке возникают некоторые кооперативы, которые создаются при предприятиях (организациях), поскольку для регистрации их уставов требуется согласие данного предприятия (организации), общественных организаций (союзы композиторов, писателей и т. д.).

По этому принципу образования юридического лица создаются и предприятия. В частности, возникновение на базе структурной единицы объединения в результате выделения из состава действующего предприятия одного или нескольких структурных подразделений. Такие предприятия создаются с полного согласия собственника.

Разрешительный порядок действует при создании ЖСК, дачно-садоводческих товариществ. Но их образование зависит от согласия органов местного самоуправления.

Рассматриваемому способу образования юридического лица присущи следующие основные *стадии*:

– инициативный акт учредителей (учредителем предприятия может быть государство в лице соответствующих органов, физическое или юридическое лицо, группа физических или юридических лиц);

– издание скоординированного (согласованного) акта компетентного органа, дающего разрешение на образование соответствующего юридического лица;

– организационная работа;

– регистрация устава.

3. Нормативно-явочный порядок – для образования юридического лица не требуется согласия каких-либо третьих лиц или какого-то специального разрешения государства. В данном случае нормой права вопрос о целесообразности создания такого рода юридических лиц уже решен положительно. Поэтому и употребляется понятие «нормативно» как один из элементов данного способа образования юридического лица. Но одной имеющейся нормы недостаточно, необходимо еще проявление воли лица (учредителя, учредителей) и его явка в соответствующий регистрирующий орган, который проверит соответствие устава и действий учредителя закону. В этой связи в качестве второго элемента употребляется понятие «явочный». Оно означает, что необходимо явиться в компетентный государственный орган, чтобы зарегистрировать свой устав, который был принят на общем собрании учредителей. Поэтому такой порядок образования юридического лица часто называют «регистрационным» или «заявительным».

В зависимости от целей деятельности образовывающегося юридического лица в качестве регистрирующих выступают различные органы. Предприятия подлежат регистрации в органах местного управления по месту нахождения предприятия, если иное не предусмотрено законодательством. Так, регистрацию общественных объединений, политических партий производит Министерство юстиции Республики Беларусь, а страховых организаций – Министерство финансов Республики Беларусь и т. д. Например, группа лиц решила создать предприятие. Данная группа собралась, подготовила и на своем собрании приняла устав, в котором оговорены все условия. Затем лица, выступающие в качестве участников (учредителей), должны явиться в орган местного управления по месту нахождения будущего юридического

лица, чтобы зарегистрировать устав. Орган местного управления проверяет, соблюден ли установленный законом порядок образования юридического лица.

То же самое, по существу, происходит и при объединении граждан в политические партии. Так, согласно Закону Республики Беларусь от 5 октября 1994 г. № 3266-XII «О политических партиях» граждане вправе объединяться в политические партии, т. е. норма, регламентирующая порядок образования политических партий, есть, но необходима явка инициаторов в Министерство юстиции Республики Беларусь, чтобы зарегистрировать эту партию. Здесь же при регистрации проверяется законность создания партии того или иного типа.

Нормативно-явочный порядок предполагает образование юридического лица, основанного на частной, совместной и смешанной формах собственности.

Для данного способа образования юридического лица характерны две основные стадии:

– инициативный акт, согласованный и принятый учредителями, а также разработанный ими устав;

– регистрация устава.

Образование юридических лиц может происходить и ***путем выборов***. Так, органы местного самоуправления (Советы депутатов) образуются не по распоряжению органов государственной власти и управления, а путем выборов.

§ 6. Основные виды юридических лиц

На территории Республики Беларусь возможно создание юридических лиц, организация которых не запрещена законодательством. На основании многообразия видов и форм хозяйственной деятельности юридические лица подразделяются по различным критериям.

Согласно ст. 46 ГК юридические лица в зависимости от цели своей деятельности подразделяются на две большие группы:

– **коммерческие организации**;

– **некоммерческие организации**.

Юридические лица, основной целью которых является извлечение прибыли, относятся к числу **коммерческих организаций**. Они могут создаваться в следующих *формах*:

1. Хозяйственные товарищества. Создаются в форме полного товарищества и коммандитного товарищества (п. 2 ст. 63 ГК).

Полное товарищество – субъект хозяйствования, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут

при недостаточности имущества товарищества субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества.

Фирменное наименование полного товарищества должно содержать имена (наименования) всех его участников, а также слова «полное товарищество» либо имя (наименование) одного или нескольких участников с добавлением слов «и компания» и «полное товарищество».

Согласно п. 1 ст. 67 ГК полное товарищество создается и действует на основании учредительного договора, который подписывается всеми его участниками. В соответствии с условиями учредительного договора каждый участник полного товарищества обязан принимать участие в его деятельности.

В случае когда имущества недостаточно для погашения долгов, участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность по обязательствам товарищества всем своим имуществом, за исключением того, на которое по закону не допускается обращение взыскания.

Вопросы деятельности полного товарищества определяются ст. 66–80 ГК.

Коммандитным товариществом является товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества всем своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников (вкладчиков, коммандитов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 81 ГК).

Фирменное наименование коммандитного товарищества должно содержать имена (наименования) всех полных товарищей и слова «коммандитное товарищество» либо имя (наименование) не менее одного полного товарищества с добавлением слов «и компания» и «коммандитное товарищество».

Коммандитное товарищество действует на основании учредительного договора, который подписывается всеми полными товарищами. В учредительном договоре содержатся сведения о размере и составе уставного фонда товарищества, размере и порядке изменения долей каждого из полных товарищей в уставном фонде, размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, их ответственности за нарушение обязанностей по внесению вкладов и др.

Деятельность коммандитного товарищества регламентируется ст. 81–85 ГК и другими нормами законодательства.

2. Хозяйственные общества. Они образуются так же, как и товарищества, на основе добровольного объединения капиталов, но здесь не требуется обязательного личного участия. Предприниматель вносит свой вклад в уставный фонд общества и может, не работая в нем, получать дивиденды от прибыли на вложенный капитал.

В соответствии со ст. 10 Закона Республики Беларусь от 9 декабря 1992 г. № 2020-XII «О хозяйственных обществах» хозяйственное общество может быть учреждено одним лицом или может состоять из одного участника, в том числе при создании в результате реорганизации юридического лица.

В случае учреждения хозяйственного общества одним лицом решение (решения) по вопросам, связанным с его учреждением, принимается этим лицом единолично и оформляется письменно. Решение единственного учредителя, связанное с учреждением хозяйственного общества, должно определять размер уставного фонда хозяйственного общества и порядок его формирования, юридическое лицо или индивидуального предпринимателя, которые будут осуществлять оценку стоимости неденежного вклада в уставный капитал или проводить экспертизу достоверности оценки стоимости неденежного вклада в случае, если согласно решению об учреждении хозяйственного общества его уставный фонд должен быть сформирован до его государственной регистрации, а также содержать решения по вопросам законодательства.

Для определения стратегии развития хозяйственного общества; утверждения годового финансово-хозяйственного плана хозяйственного общества, если подготовка такого плана предусмотрена уставом и контроля за его выполнением; созыва общего собрания участников хозяйственного общества и решения вопросов, связанных с его подготовкой и проведением; принятия решения о выпуске хозяйственным обществом эмиссионных ценных бумаг, за исключением принятия решения о выпуске акций; утверждение решения о выпуске эмиссионных ценных бумаг, за исключением принятии решения о выпуске акций; принятие решения о приобретении хозяйственным обществом ценных бумаг этого общества, за исключением принятия решения о приобретении акций, а также для решения других вопросов, имеющих важное значение, создается совет директоров (наблюдательный совет) хозяйственного общества (ст. 50 Закона № 2020-XII).

Хозяйственные общества в настоящее время являются преобладающей формой предпринимательской деятельности и могут быть образованы в форме общества с ограниченной ответственностью (ООО), общества с дополнительной ответственностью (ОДО) и акционерного общества (АО).

Согласно п. 1 ст. 86 ГК уставный фонд *общества с ограниченной ответственностью* разделен на доли определенных уставом размеров. Участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

Так, в случае банкротства общества с ограниченной ответственностью оно отвечает всем своим имуществом, в том числе и уставным фондом. Участники же несут ответственность только в пределах внесенных вкладов.

Членами общества могут быть физические и юридические лица. Учредительными документами общества с ограниченной ответственностью является учредительный договор, подписанный его участниками (учредителями), и утвержденный ими устав[1].

Учредительные документы общества с ограниченной ответственностью должны содержать условия о размере уставного капитала общества; размере, составе, сроках и порядке внесения участниками вкладов; ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов; составе и компетенции органов управления обществом и др.

Общество с ограниченной ответственностью становится юридическим лицом с момента его регистрации. Оно вправе преобразоваться в акционерное общество или производственный кооператив.

Законодательство допускает переход доли в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью к другому лицу. Так, согласно ст. 92 ГК участник общества с ограниченной ответственностью вправе продать или иным образом произвести отчуждение своей доли (части доли) в уставном фонде общества одному или нескольким участникам этого общества или самому обществу.

Отчуждение участником общества своей доли (ее части) третьим лицам допускается, если иное не предусмотрено уставом общества.

Участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли (части доли) участника пропорционально размерам своих долей, если уставом общества или соглашением его участников не предусмотрен иной порядок осуществления этого права. В случае если участники общества откажутся от своего преимущественного права либо не воспользуются им в течение месяца со дня извещения либо в иной срок, предусмотренный уставом общества или соглашением его участников, доля (часть доли) участника может быть отчуждена самому обществу.

Если устав общества с ограниченной ответственностью не предусматривает возможного отчуждения доли участника (ее части) третьим лицам, а другие участники общества от ее покупки отказываются, общество обязано выплатить участнику ее действительную стоимость либо выдать ему в натуре имущество, соответствующее такой стоимости.

В случае если доля участника общества с ограниченной ответственностью не полностью оплачена, то ее отчуждение возможно лишь в той части, в которой она уже оплачена.

Закон предоставляет право участнику общества с ограниченной ответственностью в любое время выйти из общества независимо от согласия других его участников (ст. 93 ГК).

---

[1] См.: О хозяйственных обществах [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь от 9 дек. 1992 г. № 2020-XII // Эталон / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2016.

Организация и деятельность общества с ограниченной ответственностью регулируется ст. 86–93 ГК и другими законодательными актами.

Уставный фонд *общества с дополнительной ответственностью,* так же как и общества с ограниченной ответственностью, разделен на доли определенных уставом размеров. Но участники общества с дополнительной ответственностью солидарно несут субсидиарную ответственность по долгам общества своим имуществом в пределах, определяемых уставом общества, но не менее размера, установленного законодательными актами. Если один из участников оказался несостоятельным (банкротом), то его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок распределения ответственности не предусмотрен уставом общества (п. 1 ст. 94 ГК). При этом обществу с дополнительной ответственностью предоставлено право после уведомления кредиторов уменьшать, но не менее размера, установленного законодательными актами, или увеличивать размер дополнительной ответственности своих участников.

Фирменное наименование общества с дополнительной ответственностью должно содержать наименование общества и слова «с дополнительной ответственностью».

Вопросы образования и деятельности общества с дополнительной ответственностью регулируются ст. 94, 95 ГК и законодательством.

Акционерным обществом признается общество, уставный фонд которого разделен на определенное число акций, имеющих одинаковую номинальную стоимость. Участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, только в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Акционерное общество может быть открытым и закрытым.

Открытым является акционерное общество, участники которого могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров неограниченному кругу лиц. Такое акционерное общество вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и свободную продажу их на условиях, устанавливаемых законодательством.

Закрытым признается акционерное общество, участники которого могут отчуждать принадлежащие им акции с согласия других акционеров и (или) ограниченному кругу лиц. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на дополнительно выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц (п. 2 ст. 97 ГК).

Образование акционерного общества происходит путем заключения в письменной форме между его учредителями договора. В договоре определяются порядок осуществления совместной деятельности по созданию общества, размер уставного капитала, выпуск акций и порядок их реализации и др.

В фирменном наименовании образованного акционерного общества помимо наименования должно содержаться указание и на то, что оно является акционерным.

Размер уставного фонда общества не может быть менее той суммы, которая определена законом об акционерных обществах.

Согласно п. 1 ст. 101 ГК акционерное общество вправе по решению общего собрания акционеров уменьшить уставный фонд путем уменьшения номинальной стоимости акций либо приобретения части акций в целях сохранения их общего количества. Уменьшение уставного фонда общества допускается после уведомления всех его кредиторов в порядке, определяемом законодательством об акционерных обществах. Получив такую информацию, кредиторы акционерного общества вправе потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств общества и возмещения им убытков.

Высшим органом управления в акционерном обществе является общее собрание его акционеров (п. 1 ст. 103 ГК).

Учредительным документом акционерного общества является его устав, утвержденный учредителями. Устав регламентирует условия о категориях выпускаемых акций, их номинальной стоимости и количестве, размере уставного фонда общества, правах акционеров, составе и компетенции органов управления обществом, порядке принятия решений и др.

Порядок совершения иных действий по созданию акционерного общества, в том числе компетенции учредительного собрания, определяется законодательством об акционерных обществах.

Закон обязывает акционерное общество в соответствии с законодательством об акционерных обществах публиковать для всеобщего сведения годовой отчет в объеме, определенном законодательством.

Реорганизация или ликвидация акционерного общества производится по решению общего собрания акционеров.

Правовое положение акционерного общества, права и обязанности акционеров определяются ст. 96–104 ГК, законодательством об акционерных обществах и другими нормативными правовыми актами.

3. Дочерние и зависимые общества. В соответствии с п. 1 ст. 105 ГК хозяйственное общество признается *дочерним,* если другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном фонде, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом.

Дочернее общество не отвечает по долгам основного общества (товарищества).

Ответственность по сделкам, заключенным дочерним обществом по указаниям основного общества (товарищества), которое имеет право давать дочер-

нему обществу, в том числе по договору с ним, обязательные для него такие указания, является в отношениях между ними солидарной, т. е. кредиторы могут предъявить требования к основному обществу (товариществу) и к дочернему обществу как в полной сумме, так и в части.

Если дочернее общество стало банкротом по вине основного общества (товарищества), то последнее несет субсидиарную ответственность по долгам дочернего общества. При этом участники (акционеры) дочернего общества вправе требовать от основного общества (товарищества) возмещения убытков, причиненных по его вине дочернему обществу, если иное не установлено законодательством о хозяйственных обществах.

Помимо дочерних имеются также и *зависимые хозяйственные общества.* Хозяйственное общество признается зависимым, если другое хозяйственное общество имеет долю в уставном фонде (акции) этого общества в размере, соответствующем 20 % общего количества голосов и более, которыми оно может пользоваться на общем собрании участников такого общества.

Пределы взаимного участия хозяйственных обществ в уставных фондах друг друга, а также число голосов, которыми одно из таких обществ может пользоваться на общем собрании участников или акционеров другого общества, определяются законодательством (ст. 106 ГК).

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

Производственные кооперативы возникают на основе объединения имущественных взносов граждан и их личного трудового участия в деятельности этого юридического лица.

Производственные кооперативы создаются для производства, заготовки, переработки и реализации сельскохозяйственной продукции, изделий производственно-технического назначения, для изготовления товаров народного потребления и т. п. Иными словами, они имеют распространение во всех областях хозяйственной деятельности.

Прибыль производственного кооператива распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием, если иное не оговорено в уставе кооператива.

Члены производственного кооператива несут субсидиарную ответственность по обязательствам производственного кооператива в равных долях, если иное не определено в уставе, в пределах, установленных в уставе, но не менее величины полученного годового дохода в производственном кооперативе.

Число членов производственного кооператива должно быть не менее трех (п. 3 ст. 108 ГК).

Фирменное наименование кооператива должно содержать его наименование и слова «производственный кооператив» или слово «артель» (п. 2 ст. 107 ГК).

Учредительным документом производственного кооператива является устав, утвержденный высшим органом управления кооперативом – общим собранием его членов (ст. 110 ГК).

Если законом и уставом кооператива не предусмотрено иное, член кооператива вправе передать свой пай или его часть другому члену кооператива.

В случае передачи пая или его части другому лицу, не являющемуся членом кооператива, необходимо согласие кооператива. При этом другие члены кооператива имеют право преимущественной покупки такого пая (его части).

Нормами, регламентирующими деятельность производственных кооперативов, являются ст. 107–112 ГК и другие законодательные акты.

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

Учредительным документом унитарного предприятия является устав.

В форме унитарных предприятий могут быть созданы государственные (республиканские или коммунальные) унитарные предприятия либо частные унитарные предприятия. Соответственно имущество унитарного предприятия находится в государственной либо частной собственности физического или юридического лица.

Унитарные предприятия подразделяются на предприятия, основанные на праве хозяйственного ведения, и предприятия, основанные на праве оперативного управления.

При этом законом проведено разграничение имущества предприятий, по отношению к которым оно может находиться на праве хозяйственного ведения или оперативного управления. Так, согласно п. 2 ст. 113 ГК имущество республиканского унитарного предприятия находится в собственности Республики Беларусь и принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

Что же касается имущества коммунального унитарного предприятия, находящегося в собственности административно-территориальной единицы, а также имущества частного унитарного предприятия, находящегося в частной собственности физического лица (совместной собственности супругов) либо юридического лица, то оно принадлежит этим предприятиям на праве хозяйственного ведения.

Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, учреждается по решению собственника его имущества, унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, либо уполномоченного на то государственного органа или органа местного управления и самоуправления.

Унитарное предприятие может образовывать дочерние предприятия с передачей части своего имущества. Имущество дочернего унитарного предприятия находится в собственности собственника имущества предприятия-учредителя и принадлежит предприятию на праве хозяйственного ведения. Собственник имущества предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не отвечает по обязательствам предприятия.

Что касается унитарных предприятий, основанных на праве оперативного управления (казенные предприятия), то при недостаточности имущества по имеющимся обязательствам этих предприятий субсидиарную ответственность несет государство. Унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления (казенное предприятие), образовывается в случаях, предусмотренных законодательством об унитарных предприятиях, по решению Правительства Республики Беларусь на базе имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь. Фирменное наименование предприятия, основанного на оперативном управлении, должно содержать указание на то, что предприятие является казенным. Действуют такого рода предприятия на основании устава, утвержденного Советом Министров Республики Беларусь (ст. 115 ГК).

Реорганизация и ликвидация казенного предприятия может быть произведена по решению Правительства Республики Беларусь.

Деятельность унитарных предприятий регламентирована ст. 113–115 ГК.

6. Крестьянское (фермерское) хозяйство. При рассмотрении вопросов, касающихся коммерческих юридических лиц, нельзя не обратить внимание на появление новой организационно-правовой формы юридического лица, а следовательно, и на статус имущества, которое появилось с его образованием, в связи с принятием в новой редакции (2010 г.) Закона Республики Беларусь от 18 февраля 1991 г. № 611-XII «О крестьянском (фермерском) хозяйстве», которым регулируется порядок создания, организации и деятельности крестьянских (фермерских) хозяйств, а также их реорганизации и ликвидации. Эти положения также регулируются гражданским законодательством, законодательством об охране и использовании земель и иными законодательными актами. В п. 1 ст. 1 указанного закона определено, что крестьянским (фермерским) хозяйством признается коммерческая организация, созданная одним гражданином (членами одной семьи), внесшим имущественные вклады для осуществления предпринимательской деятельности по производству сельскохозяйственной продукции, а также по ее переработке, хранению, транспортировке и реализации, основанной на его личном трудовом участии и использовании земельного участка, предоставленного для этих целей

в соответствии с законодательством об охране и использовании земель (далее – фермерское хозяйство).

Из данного определения следует, что фермерское хозяйство:

– может быть образовано как одним гражданином, так и членами одной семьи. Следует отметить, что указанный закон содержит требование, что в качестве основателей (учредителей) фермерского хозяйства должны быть именно члены семьи, являющиеся дееспособными гражданами.

Членами семьи признаются супруги, их родители (усыновители), дети (в том числе усыновленные), братья и сестры, супруги и дети указанных лиц, а также другие лица, признанные членами семьи в соответствии с законодательством о браке и семье, т. е. с соблюдением таких предписываемых законодательством требований, как совместное проживание и ведение общего хозяйства.

Закон предоставляет право на создание фермерского хозяйства не только гражданам Республики Беларусь, но и иностранным гражданам и лицам без гражданства. Однако обязательным условием для этой категории лиц является постоянное проживание их на территории Республики Беларусь;

– коммерческая организация, созданная для предпринимательской деятельности, связанной с производством сельскохозяйственной продукции, а также ее переработкой, хранением, транспортировкой и реализацией, т. е. подчеркивается ее конкретная направленность деятельности;

– занимается предпринимательской деятельностью, основанной на личном трудовом участии лица (лиц) этого хозяйства;

– базирует свою деятельность именно на использовании земельного участка, соблюдая при этом законодательство об охране и использовании земель.

Предоставление земельных участков для ведения фермерских хозяйств, разработка проектов внутрихозяйственного землеустройства фермерских хозяйств, оформление документов, удостоверяющих права на земельные участки возлагаются на территориальные органы Комитета по земельным ресурсам, геодезии и картографии при Совете Министров Республики Беларусь в порядке, установленном законодательством.

В случае изъятия земельных участков у ликвидируемых и реорганизуемых сельскохозяйственных организаций преимущественное право на создание фермерских хозяйств на этих участках имеют члены (работники) этих сельскохозяйственных организаций.

Закон «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» определяет, что фермерское хозяйство может быть создано одним лицом. Если же учредителей фермерского хозяйства несколько, то их решение о создании фермерского хозяйства оформляется протоколом проведенного ими собрания.

Фермерское хозяйство действует на основании устава, в котором указываются:

– наименование фермерского хозяйства с обязательным содержанием слов «крестьянское (фермерское) хозяйство» либо «фермерское хозяйство» или «крестьянское хозяйство»;

– фамилия, имя, отчество, паспортные данные, место жительства главы и членов фермерского хозяйства;

– место нахождения фермерского хозяйства;

– цель деятельности;

– размер уставного фонда;

– порядок формирования имущества;

– размер долей членов фермерского хозяйства;

– порядок распределения прибыли;

– порядок управления деятельностью фермерского хозяйства, а также прекращение его деятельности.

Уставный фонд фермерского хозяйства должен быть не менее минимального размера, предусмотренного законодательством, и формируется он из стоимости вкладов учредителей (членов) фермерского хозяйства. Вкладами могут быть принадлежащие учредителям (членам) фермерского хозяйства на праве собственности (в том числе общей собственности) вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права либо иные отчуждаемые права, имеющие денежную оценку.

Сформированный уставный фонд фермерского хозяйства делится на доли, за исключением случаев создания фермерского хозяйства одним гражданином. Размер доли в уставном фонде определяется в процентах или в виде дроби. Размер доли учредителя фермерского хозяйства на момент формирования уставного фонда фермерского хозяйства равняется отношению стоимости его вклада в уставный фонд к размеру уставного фонда фермерского хозяйства. Если в уставный фонд фермерского хозяйства было внесено имущество, принадлежащее учредителям (членам) фермерского хозяйства на праве общей собственности, размеры долей членов фермерского хозяйства считаются равными, если иное не предусмотрено уставом фермерского хозяйства (ст. 6 Закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»).

Следует отметить, что в отличие от прежней редакции закона, определяющей имущество крестьянского (фермерского) хозяйства совместной собственностью его членов, в действующей имущество фермерского хозяйства признано собственностью самого хозяйства, в том числе имеются в виду плоды, продукция и доходы, полученные в результате деятельности фермерского хозяйства. При этом оно отнесено к той категории юридических лиц, участники которых по отношению к нему имеют обязательственные права.

Согласно п. 1 ст. 7 Закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» фермерское хозяйство считается созданным со дня его государственной регистрации. На момент его создания должно быть определено и конкретное количество членов фермерского хозяйства. Разумеется, с течением времени состав

членов фермерского хозяйства может измениться. Основаниями для этого могут быть:

– принятие нового члена фермерского хозяйства, в том числе в результате уступки доли (ее части) члена фермерского хозяйства в уставном фонде фермерского хозяйства;

– выход члена фермерского хозяйства из состава членов фермерского хозяйства;

– исключение члена фермерского хозяйства из состава членов фермерского хозяйства;

– смерть члена фермерского хозяйства или объявление его умершим (ст. 9).

Выход из состава членов фермерского хозяйства основан и на желании самого члена этого хозяйства. При этом не требуется согласия других членов фермерского хозяйства. Однако обязательным условием является предварительное их уведомление в порядке и сроки, установленные уставом, но не позднее, чем за месяц до выхода из состава членов фермерского хозяйства.

Исключение из состава членов фермерского хозяйства возможно на основании решения общего собрания членов фермерского хозяйства в случае невыполнения или ненадлежащего выполнения членом хозяйства обязанностей, предусмотренных законодательством и уставом, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, а также по иным основаниям, предусмотренным уставом фермерского хозяйства.

Законом также предусмотрены и случаи сохранения членства в фермерском хозяйстве. Так, членство в фермерском хозяйстве сохраняется, если иное не предусмотрено уставом хозяйства, в случае выхода на пенсию по возрасту или инвалидности – пожизненно, перехода на выборную должность, прохождения военной службы по призыву, обучения на дневной форме в учреждениях образования, обеспечивающих получение высшего, среднего специального и профессионально-технического образования.

При выходе или исключении члена фермерского хозяйства из его состава ему выплачивается стоимость его доли в имуществе, а также часть прибыли, определяемая в соответствии с положениями ст. 17 Закона Республики Беларусь «О крестьянском (фермерском) хозяйстве». Равным образом это касается наследников и членов фермерского хозяйства в случае отказа общего собрания принять их в члены фермерского хозяйства.

В соответствии со ст. 14 Закона № 611-XII члены фермерского хозяйства вправе:

– участвовать в управлении деятельностью фермерского хозяйства;

– получать информацию о деятельности фермерского хозяйства, в том числе о его доходах и расходах, знакомиться с уставом, бухгалтерской отчетностью и другими документами в порядке, установленном уставом фермерского хозяйства;

– участвовать в распределении прибыли, полученной фермерским хозяйством;

– получать часть прибыли в порядке, установленном законодательством и уставом фермерского хозяйства;

– получать вознаграждение за труд в денежных единицах и (или) натуральной форме, иметь ежедневный и еженедельный отдых, трудовые и социальные отпуска в соответствии с законодательством о труде и др.

Законом определены и другие права, в числе которых особо следует выделить признаваемое за членами фермерского хозяйства преимущественное право перед другими гражданами (не членами фермерского хозяйства) приобретать у членов фермерского хозяйства доли (их части) в уставном фонде фермерского хозяйства.

В обязанности членов фермерского хозяйства входит:

– формирование уставного фонда фермерского хозяйства в порядке и сроки, предусмотренные законодательством и уставом фермерского хозяйства;

– личное трудовое участие в деятельности фермерского хозяйства в соответствии с законодательством и уставом фермерского хозяйства;

– неразглашение информации, составляющей коммерческую тайну фермерского хозяйства;

– соблюдение требований устава и др.

Полученная прибыль распределяется по итогам финансового года между членами по решению общего собрания соразмерно долям в уставном фонде фермерского хозяйства и (или) личному трудовому участию членов фермерского хозяйства в его деятельности, если иное не предусмотрено уставом фермерского хозяйства (ст. 17 Закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве).

По возникшим обязательствам фермерского хозяйства его члены не несут субсидиарной ответственности, равным образом, как и фермерское хозяйство не несет ответственности по обязательствам членов фермерского хозяйства, за исключением случаев, предусмотренных законодательством.

Управление деятельностью фермерского хозяйства осуществляют общее собрание членов фермерского хозяйства и глава фермерского хозяйства. Общее собрание членов фермерского хозяйства является высшим органом управления, а глава фермерского хозяйства выступает в нем в качестве исполнительного органа.

Если фермерское хозяйство создано одним гражданином, он одновременно является и главой фермерского хозяйства и его высшим органом управления. В данном случае он вправе сам решать все вопросы, связанные с деятельностью фермерского хозяйства (ст. 19, 21).

Присутствуя на общем собрании членов фермерского хозяйства, каждый из его членов имеет один голос, если иное не предусмотрено уставом фермерского хозяйства. При этом ст. 20 устанавливает, что общее собрание является правомочным, если на нем присутствует не менее ⅔ всех членов фермерского хозяйства.

Но эта норма, как и предыдущая, носит диспозитивный характер. Поэтому данное правило также может быть изменено в уставе фермерского хозяйства.

Для принятия решения требуется простое большинство голосов членов фермерского хозяйства, присутствующих на общем собрании. В случае равенства голосов принятым считается решение, за которое проголосовал глава фермерского хозяйства. Однако уставом фермерского хозяйства может быть предусмотрен иной порядок принятия решений.

Закон № 611-XII также определил и порядок передачи полномочий главы фермерского хозяйства, если этого требуют определенные обстоятельства. Так, в случае временной потери нетрудоспособности или отсутствия (не более четырех месяцев подряд) главы фермерского хозяйства по решению общего собрания членов фермерского хозяйства глава фермерского хозяйства может уполномочить одного из членов выполнять его обязанности. Если же временная потеря нетрудоспособности или отсутствие длятся более четырех месяцев подряд, решением общего собрания членов фермерского хозяйства избирается новый глава фермерского хозяйства. Такое же правило установлено и в случае отказа от выполнения обязанностей главы фермерского хозяйства, выхода или исключения из состава членов фермерского хозяйства, а также в случае его смерти.

Особый порядок делегирования полномочий установлен, если ведение фермерского хозяйства осуществляется одним лицом. Закон «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» определяет, что в случае временной потери им трудоспособности или отсутствия лицо может уполномочить выполнять его обязанности на основании договора поручения или договора доверительного управления имуществом дееспособного гражданина. Но это возможно, если временная потеря нетрудоспособности или отсутствие длятся не более четырех месяцев подряд.

Следует отметить и изложенные в Законе Республики Беларусь «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» особенности, касающиеся трудовых отношений. Ст. 28 предусматривает, что при необходимости для выполнения работ в фермерском хозяйстве могут привлекаться лица, не являющиеся членами фермерского хозяйства, как по трудовому, так и иному договору с соблюдением требований законодательства без ограничения их максимальной численности.

Закон требует, чтобы на всех членов фермерского хозяйства были заведены трудовые книжки в порядке, установленном законодательством о труде. Данное правило распространяется и на лиц, работающих в фермерском хозяйстве по трудовому договору, если работа в данном хозяйстве является для них основной.

Фермерское хозяйство, как и любое юридическое лицо, может быть подвергнуто в случае необходимости или возникших обстоятельств реорганизации и ликвидации. Оно может быть реорганизовано как по решению высшего органа управления фермерского хозяйства, так и в иных случаях, предусмотренных законодательными актами. При этом на фермерское хозяйство распро-

страняются общие правила реорганизации юридического лица. На это ориентирует ст. 30 Закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве», согласно которой реорганизация фермерского хозяйства осуществляется в порядке, предусмотренном гражданским законодательством и уставом фермерского хозяйства.

Ликвидация фермерского хозяйства может быть произведена по решению высшего органа управления фермерского хозяйства, регистрирующего органа – при прекращении права на земельный участок, а также в случае, если в составе фермерского хозяйства не осталось ни одного члена фермерского хозяйства, отсутствуют наследники или отказываются от дальнейшего ведения фермерского хозяйства и в иных случаях, предусмотренных законодательными актами.

За счет имущества ликвидируемого фермерского хозяйства вначале удовлетворяются претензии кредиторов. Оставшаяся часть распределяется между его членами пропорционально их долям в уставном фонде фермерского хозяйства, а также с учетом их личного трудового участия. Закон позволяет определить в уставе фермерского хозяйства и иной подход к распределению оставшегося имущества.

Споры, связанные с деятельностью фермерского хозяйства, рассматриваются в судебном порядке.

Вторую большую группу юридических лиц составляют **некоммерческие организации**. Они могут создаваться для достижения социальных, природоохранных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, духовных интересов граждан и юридических лиц, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи в соответствии с законодательством, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ. Их основная деятельность заключается не в извлечении прибыли и распределении ее между участниками, а в удовлетворении материальных (имущественных), духовных или иных нематериальных потребностей.

Некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку она необходима для их уставных целей, ради которых они и были созданы, соответствует этим целям и отвечает предмету деятельности некоммерческих организаций (п. 3 ст. 46 ГК) либо поскольку она необходима для выполнения государственно значимых задач, предусмотренных в их учредительных документах, соответствует этим задачам и отвечает предмету деятельности этих организаций. Для отдельных форм некоммерческих организаций законодательными актами могут быть установлены требования, предусматривающие их право на занятие предпринимательской деятельностью только посредством образования коммерческих организаций и (или) участия в них.

К числу юридических лиц, которые составляют некоммерческие организации относятся:

1. Потребительские кооперативы. Потребительским кооперативом признается добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных (имущественных) и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов.

Учредительным документом потребительского кооператива является устав.

Наименование потребительского кооператива должно содержать указание на основную цель его деятельности, а также слово «кооператив» или слова «потребительский союз» либо «потребительское общество» (например, рыболовецкий кооператив). В основе образованных союзов, обществ лежит добровольность объединения. Эти союзы (объединения) образуют систему потребительской кооперации. Например, в качестве таких союзов выступают районные, областные системы потребительских кооперативов (потребительское общество, областной союз потребительских обществ), вышестоящей организацией которых является Белорусский республиканский союз потребительских обществ (Белкоопсоюз)[1].

К числу потребительских относятся также жилищные, жилищно-строительные, дачно-строительные, гаражно-строительные кооперативы и т. д.

Трудовое участие граждан в потребительском обществе необязательно, но вносить вступительные и паевые взносы они обязаны. Условия о размере паевых взносов членов кооператива, составе и порядке их внесения и об ответственности членов кооператива за нарушение обязательств по внесению паевых взносов, а также о составе и компетенции органов управления кооперативом, принятии ими решения и некоторые другие вопросы содержатся в уставе потребительского кооператива.

В соответствии с п. 4 ст. 116 ГК члены потребительских кооперативов обязаны в течение трех месяцев после утверждения годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности (при ведении учета в книге учета доходов и расходов организаций и индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения, – в течение трех месяцев со дня окончания финансового года) покрыть образовавшиеся убытки путем дополнительных взносов. Невыполнение этой обязанности может повлечь ликвидацию кооператива в судебном порядке по требованию кредиторов.

На членов потребительского кооператива возлагается субсидиарная ответственность по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов кооператива.

---

[1] См.: О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Республике Беларусь [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь от 25 февр. 2002 г. № 93-З // Эталон / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2016.

Правовое положение потребительских кооперативов, а также права и обязанности их членов определены ст. 116 ГК и регламентируются законодательством о потребительских кооперативах.

2. Общественные и религиозные организации (объединения). Общественными и религиозными организациями (объединениями) признаются добровольные объединения граждан, в установленном законодательством порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей. Их создание направлено не на извлечение прибыли, а на развитие политической активности и самостоятельности граждан, защиту их политических, социально-экономических, личных прав и свобод, охрану здоровья населения, вовлечение в занятие массовым спортом и физической культурой, укрепление дружбы между народами, а также на осуществление иной деятельности, не запрещенной законодательством.

Общественные и религиозные организации являются некоммерческими организациями, и заниматься предпринимательской деятельностью они могут лишь для достижения целей, ради которых они созданы (п. 1 ст. 117 ГК).

Образование общественных объединений происходит по инициативе граждан, достигших совершеннолетнего возраста, на основе общности имущества граждан. При создании молодежных организаций допускается снижение возраста до 16 лет. Созданное общественное объединение должно быть зарегистрировано в Министерстве юстиции Республики Беларусь или в соответствующем органе местного управления и самоуправления, на территории которого общественное объединение осуществляет свою деятельность.

Документом, регламентирующим деятельность общественного объединения, является его устав, который принимается на учредительном съезде (конференции) или на общем собрании.

Общественные объединения имеют право на добровольных началах образовывать союзы объединений. Юридическим лицом общественное объединение признается с момента его регистрации.

К общественным объединениям с правами юридического лица относятся:

– политические партии;
– профессиональные союзы;
– союзы лиц творческих профессий;
– общества, объединяющие лиц, страдающих физическими недостатками;
– иные добровольные общества и их союзы, которые объединяют граждан, проявляющих повышенный интерес к определенной сфере деятельности.

Что касается религиозных организаций, то их основу составляют религиозные общины, монастыри, религиозные братства, миссионерские общества (миссии), духовные учреждения образования, а также религиозные объединения с их управлениями и центрами. Порядок их образования и действия определяется уставом. Юридическими лицами они признаются с момента регистрации.

Участники (члены) общественных и религиозных организаций не отвечают по обязательствам этих организаций, а указанные организации не отвечают по обязательствам своих членов.

Образование и деятельность общественных и религиозных организаций регулируются ст. 117 ГК и соответствующими актами законодательства. Так, деятельность творческих союзов регулируется Законом Республики Беларусь от 16 декабря 1999 г. № 342-З «О творческих союзах и творческих работниках».

3. Республиканские государственно-общественные объединения. Целью деятельности этих объединений является выполнение возложенных на них государственно значимых задач.

Образование республиканских государственно-общественных объединений осуществляется по решению учредителей либо в результате реорганизации существующей некоммерческой организации в форме общественного объединения на условиях, определяемых Президентом Республики Беларусь либо по его поручению Правительством Республики Беларусь.

В числе учредителей создаваемых таким образом республиканских государственно-общественных объединений, а также членов могут быть физические и юридические лица, Республика Беларусь в лице действующих от ее имени уполномоченных государственных органов и юридических лиц.

Деятельность республиканских государственно-общественных объединений регулируется уставом, принимаемым его учредителями либо высшим органом этого объединения. Устав утверждается Президентом Республики Беларусь либо по его поручению Правительством Республики Беларусь.

Объединение может в установленном порядке создавать свои организационные структуры, в том числе в виде юридических лиц, а также иные юридические лица или участвовать в них в соответствии с уставом республиканского государственно-общественного объединения и иным законодательством (ст. 117^1 ГК).

4. Фонды – не имеющие членства организации, учрежденные гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующие социальные, благотворительные, культурные, образовательные, содействующие развитию физкультуры и спорта, научные или иные общественно полезные цели, указанные в уставе фонда. Например, Белорусский фонд милосердия и здоровья, «Врачи – детям» и др.

Что касается предпринимательской деятельности, то фонд вправе заниматься ею только для достижения общеполезных целей, ради которых он создан. Для осуществления предпринимательской деятельности фонды вправе создавать унитарные предприятия, хозяйственные общества или участвовать в них, за исключением обществ с дополнительной ответственностью. Деятельность фонда регламентируется его уставом и соответствующими нормативными правовыми актами.

Устав фонда помимо требуемых сведений должен содержать наименование фонда, включающее слово «фонд».

Источниками формирования имущества фонда является имущество, передаваемое фонду его учредителями (учредителем), поступления от проводимых в соответствии с уставом фонда мероприятий, доходы, получаемые от осуществляемой в соответствии с уставом предпринимательской деятельности, и иные не запрещенные законодательством поступления.

Имущество, переданное фонду его учредителями (учредителем), является собственностью фонда. Учредители (учредитель) фонда не отвечают по обязательствам созданного фонта, а фонд не отвечает по обязательствам своих учредителей (учредителя) (п. 1 ст. 118 ГК).

Управление фондом и порядок формирования его органов определяются уставом, утвержденным его учредителями (учредителем).

Устав фонда может быть изменен правлением (советом) фонда в порядке, предусмотренном уставом фонда. Однако это может быть лишь в том случае, если уставом фонда предусмотрена возможность его изменения в таком порядке.

В том случае, если сохранение устава в неизменном виде влечет последствия, которые невозможно было предвидеть при учреждении фонда, а возможность изменения устава не предусмотрена либо устав не изменяется уполномоченными лицами, право внесения изменений принадлежит суду по заявлению органов фонда или органа, уполномоченного осуществлять надзор за его деятельностью.

Решение о ликвидации фонда может принять только суд по заявлению заинтересованных лиц. Правовое регулирование организации и деятельности фонда осуществляется ст. 118, 119 ГК и законодательными актами, которых различны по своему назначению, т. е. применительно к каждому фонду действует свой законодательный акт.

К числу некоммерческих организаций, выступающих в качестве юридических лиц, относятся ***учреждения***. Учреждением признается организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично (п. 1 ст. 120 ГК).

Ответственность по своим обязательствам учреждение несет находящимися в его распоряжении денежными средствами. Если их недостаточно, субсидиарную ответственность по обязательствам учреждения несет собственник соответствующего имущества (п. 2 ст. 120 ГК).

Учреждения могут создаваться как гражданами, так и юридическими лицами. Это могут быть государственные учреждения и учреждения, образованные на основе частной собственности.

Документом, регулирующим образование и деятельность учреждения, является устав, утвержденный собственником или уполномоченным им органом. В числе учреждений много и таких, которые действуют на основании положений (примерных положений о лицее, гимназии, колледже и др.). На основании

примерных положений об этих учреждениях образования каждое из них разрабатывает конкретное положение применительно к своему роду деятельности.

Коммерческими организациями и (или) индивидуальными предпринимателями с целью координации их предпринимательской деятельности, а также защиты общих имущественных интересов в договорном порядке между собой могут создаваться объединения в форме ***ассоциаций*** или ***союзов***, не являющихся коммерческими организациями.

В случае если по решению участников на ассоциацию (союз) возлагается ведение предпринимательской деятельности, такая ассоциация (союз) преобразуется в хозяйственное общество или товарищество в соответствии с законодательством либо может заниматься предпринимательской деятельностью только посредством создания коммерческих организаций и (или) участия в таких организациях (п. 1 ст. 121 ГК).

Создание ассоциаций (союзов) начинается с заключения (подготовки и подписания) учредительного договора, где определяются их права и обязанности, затем разрабатывается и утверждается устав.

Учредительные документы (учредительный договор и устав) ассоциации (союза) должны содержать сведения о месте ее нахождения, условия о составе и компетенции органов управления и порядке принятия ими решений о порядке распределения имущества и другие сведения.

Наименование ассоциации (союза) должно содержать указание на основной предмет ее деятельности и деятельности.

Осуществляет свою деятельность ассоциация (союз) за счет членских взносов ее участников, добровольных взносов и пожертвований предприятий (организаций) и граждан.

Ассоциация (союз) не отвечает по обязательствам своих членов. Члены ассоциации (союза) несут субсидиарную ответственность по ее обязательствам в размере и порядке, предусмотренных уставом ассоциации (союза) (п. 4 ст. 121 ГК).

Члены ассоциации (союза) вправе безвозмездно пользоваться ее услугами.

Выход из членов ассоциации (союза) предоставлен каждому ее участнику, но лишь по окончании финансового года. При выходе из ассоциации (союза) на вышедшего возлагается несение субсидиарной ответственности по обязательствам ассоциации (союза) в течение двух лет с момента выхода, если эти обязательства возникли во время его членства в ассоциации.

Законодательство (п. 2 ст. 123 ГК) допускает и исключение членов ассоциации (союза) из нее. Исключение производится по решению оставшихся участников ассоциации (союза) в случае и порядке, установленных уставом ассоциации (союза). В отношении имущественного взноса и ответственности исключенного члена ассоциации (союза) применяются правила, относящиеся к выходу из ассоциации (союза).

Ассоциация (союз) может пополняться новыми участниками. Но для вхождения в нее необходимо согласие членов ассоциации (союза). Вступление

в ассоциацию (союз) нового участника может быть обусловлено субсидиарной ответственностью по обязательствам ассоциации (союза), возникшим до его вступления (п. 3 ст. 123 ГК).

Порядок образования, учредительные документы, права и обязанности членов ассоциации регламентированы ст. 121–123 ГК и другими законодательными актами.

В зависимости от целей организации совместной деятельности хозяйственные объединения могут выступать также в качестве *хозяйственных ассоциаций, концернов, консорциумов*.

Хозяйственные ассоциации создаются для совместного осуществления, как правило, одной производственно-хозяйственной функции. Основу их деятельности составляют координация производственно-хозяйственной деятельности участников, углубление специализации и развитие кооперации.

Концерны образуются на основе добровольного объединения предприятий и организаций с сохранением за этими предприятиями хозяйственной самостоятельности и прав юридического лица.

Консорциум возникает как финансово-хозяйственное объединение, одним из участников которого является банк, выступающий одновременно в качестве и кредитора этого объединения, и равноправного партнера.

По решению Президента Республики Беларусь, Правительства Республики Беларусь, а также по их поручению (разрешению) республиканскими органами государственного управления либо по решению органов местного управления и самоуправления могут быть созданы *государственные объединения*. Государственный объединением (концерном, производственным или иным объединением) признается объединение государственных юридических лиц, государственных и иных юридических лиц, а также государственных и иных юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Создаются государственные объединения, как правило, по отраслевому принципу в целях осуществления общего руководства и координации их деятельности.

Государственные объединения относятся к числу некоммерческих организаций, за исключением случаев принятия в соответствии с законодательством решений о признании их коммерческими организациями. Они находятся в подчинении Совета Министров Республики Беларусь, республиканского органа государственного управления, органа местного управления и самоуправления или государственной организации, выполняющей отдельные функции республиканского органа государственного управления.

Собственник имущества государственного объединения не отвечает по обязательствам данного объединения за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами (ст. 123^1 ГК).

Правовое положение государственных объединений и их участников определяется ст. 123^1, 123^2, 123^3, 123^4 ГК, актами законодательства об объединениях, а также их уставами.

Устав государственного объединения утверждается государственным органом (должностным лицом), принявшим решение о его создании, либо уполномоченным им органом. В нем должны быть определены порядок и источники формирования имущества государственного объединения. Устав является учредительным документом этого объединения (ст. 123^4 ГК).

Все решения, принимаемые государственными объединениями, должны соответствовать их уставам и актам законодательства этих объединений и являются обязательными для их участников (п. 4 ст. 123^2 ГК).

Имущество государственного объединения является собственностью государства и принадлежит ему на праве хозяйственного ведения или оперативного управления. На каком праве принадлежит имущество государственному органу должно быть определено лицом, принявшим решение о создании государственного объединения, а также отражено в уставе (ст. 123^3 ГК).

Участники государственного объединения не отвечают по обязательствам этого государственного объединения, а оно не отвечает по обязательствам его участников, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами.

Таким образом, гражданское законодательство предусматривает деление юридических лиц в зависимости от прав его учредителей (участников) на имущество юридического лица.

В соответствии со ст. 44 ГК по этому признаку все юридические лица делятся на **три вида**:

1) юридические лица, в отношении имущества которых их участники могут иметь обязательственные права (хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы, крестьянские (фермерские) хозяйства) либо вещные права на их имущество.

Вещные права участники таких юридических лиц могут иметь только на имущество, которое они передали юридическим лицам в пользование в качестве вклада в уставный фонд;

2) юридические лица, на имущество которых их учредители имеют право собственности или иное вещное право (унитарные предприятия, в том числе дочерние, а также государственные объединения и финансируемые собственником учреждения);

3) юридические лица, в отношении которых их учредители (участники) не имеют имущественных прав, – общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей (ассоциации и союзы), а также иные некоммерческие организации.

Юридические лица подразделяют:

1) в зависимости от формы собственности, на основе которой они образованы:

– образованные на основе государственной формы собственности (республиканские и муниципальные унитарные предприятия, образованные на

праве хозяйственного ведения; казенные унитарные предприятия, образованные на праве оперативного управления; финансируемые собственником учреждения);

– образованные на основе частной формы собственности (хозяйственные товарищества, хозяйственные общества, кооперативы, общественные организации и их объединения, религиозные организации, фонды, ассоциации и союзы);

2) по объему вещных прав:

– юридические лица, обладающие правом оперативного управления имуществом, которым они наделены (казенные унитарные предприятия, финансируемые собственником учреждения);

– юридические лица, обладающие правом хозяйственного ведения имущества, предоставленного им собственником для осуществления хозяйственной деятельности (унитарные предприятия);

– юридические лица, обладающие правом собственности на их имущество (хозяйственные общества, хозяйственные товарищества, кооперативы, общественные организации (объединения), религиозные организации, фонды, ассоциации и союзы);

3) по степени ответственности участников по обязательствам юридических лиц:

– юридические лица, которые отвечают в пределах своих вкладов в уставный фонд (участники акционерного общества, общества с ограниченной ответственностью, коммандиты в коммандитном товариществе);

– юридические лица, которые отвечают дополнительно к вкладу в уставный фонд юридического лица (участники общества с дополнительной ответственностью);

– юридические лица, которые отвечают субсидиарно по обязательствам юридического лица (учредители казенных унитарных предприятий, учредители учреждений, полные товарищи, члены кооператива, члены ассоциаций и союзов);

4) по составу учредителей, учреждаемые:

– государством, административно-территориальными единицами и их органами (например, министерства, государственные комитеты, органы местного управления и самоуправления);

– одним физическим лицом (супругами), крестьянским (фермерским) хозяйством;

– несколькими физическими лицами (например, хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, фонды и т. п.);

– юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями в различном сочетании;

5) по способу их образования:

– в распорядительном порядке;

– в разрешительном порядке;

– нормативно-явочным способом;

6) по составу учредительных документов:

– образованные на основании учредительного договора (полные и коммандитные товарищества);

– образованные на основании только устава (унитарные предприятия, производственные и потребительские кооперативы, общественные объединения и т. п.);

– образованные на основании учредительного договора и устава (общества с ограниченной ответственностью и общества с дополнительной ответственностью);

7) по характеру участия учредителей в деятельности юридического лица:

– объединяют свои личные усилия для достижения предпринимательской деятельности (хозяйственные, полные и коммандитные товарищества);

– объединяют свои капиталы для достижения предпринимательской цели (хозяйственные, акционерные общества, общества с ограниченной и общества дополнительной ответственностью);

8) по особенности их правового статуса:

– юридические лица по белорусскому праву (образованы и действуют на территории Республики Беларусь и за ее пределами на основе ее законодательства. Создаются и действуют такие юридические лица на основе государственной собственности, собственности физических и (или) юридических лиц Республики Беларусь. Сюда же относятся и юридические лица с иностранными инвестициями);

– юридические лица по иностранному праву (учреждены за пределами Республики Беларусь. Если они осуществляют хозяйственную деятельность на территории Беларуси, то она регулируется гражданским законодательством Республики Беларусь);

9) по соподчиненности:

– основные;

– дочерние;

– зависимые хозяйственные общества. Законодательство предусматривает образование и других юридических лиц, а по мере продвижения к рынку будут появляться и новые, главным в образовании которых является соблюдение действующего порядка создания, а также их реорганизации и ликвидации[1].

[1] Об этом подробнее см.: Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Беларусь : в 2 кн. / отв. ред. В.Ф. Чигир. 2-е изд. Кн. 1. С. 95–100 ; Чигир В.Ф. Физические и юридические лица как субъекты права. Минск, 2000. С. 47–195.

§ 7. Прекращение деятельности юридического лица

Порядок прекращения деятельности юридического лица регулируется ГК и другими законодательными актами и может осуществляться путем реорганизации и ликвидации.

Реорганизация (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование) – это преобразование юридического лица без прекращения его деятельности в соответствии с законодательством.

При реорганизации юридического лица должно соблюдаться правопреемство. Так, в случае *слияния* юридического лица с другим юридическим лицом все имущественные права и обязанности каждого из них переходят к юридическому лицу, возникшему в результате слияния в соответствии с передаточным актом.

При *присоединении* одного юридического лица к другому к последнему переходят все имущественные права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

В случае *разделения* юридического лица к вновь созданным в результате этого разделения юридическим лицам переходят по разделительному балансу в соответствующих частях имущественные права и обязанности реорганизованного юридического лица. Иными словами, разделяемое юридическое лицо прекращает свое существование, и на его месте возникают два новых юридических лица.

При *выделении* из юридического лица одного или нескольких лиц к каждому из них переходят по разделительному балансу в соответствующих частях имущественные права и обязанности реорганизованного юридического лица.

При *преобразовании* одного юридического лица в другое к вновь возникшему лицу переходят все имущественные права и обязанности прежнего юридического лица в соответствии с передаточным актом, а также личные неимущественные права этого лица, за исключением случаев, предусмотренных законом. В данном случае происходит изменение организационно-правовой формы юридического лица.

Передаточный акт и разделительный баланс должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая и обязательства, оспариваемые сторонами. Передаточный акт и разделительный баланс утверждаются учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшими решение о реорганизации юридического лица, и представляются вместе с учредительными документами для регистрации вновь возникших юридических лиц (ст. 55 ГК). Реорганизация может производиться по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами.

Законодательством предусмотрено, что реорганизация юридического лица может быть осуществлена и по решению уполномоченных государственных органов. При этом четко определен порядок осуществления реорганизации юридического лица по решению суда. Так, в п. 2 ст. 53 ГК сказано, если собственник имущества (учредители, участники) юридического лица, уполномоченный ими орган юридического лица или орган юридического лица, уполномоченный на реорганизацию его учредительными документами, не осуществят реорганизацию юридического лица в срок, определенный в решении уполномоченного государственного органа, суд по иску указанного государственного органа назначает внешнего управляющего юридическим лицом и поручает ему осуществить реорганизацию этого юридического лица. С момента назначения внешнего управляющего к нему переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Внешний управляющий выступает от имени юридического лица в суде, составляет разделительный баланс или передаточный акт и передает их на рассмотрение суда вместе с учредительными документами возникающих в результате реорганизации юридических лиц. Утверждение судом указанных документов является основанием для государственной регистрации вновь возникающих юридических лиц.

Изложенное дает основание утверждать, что реорганизация юридического лица в данном случае осуществляется в форме его разделения или выделения из состава одного или нескольких юридических лиц. Этот вывод основан на том, что при осуществлении реорганизации по решению уполномоченных государственных органов, в том числе суда, составляется разделительный баланс. В свою очередь, разделительный баланс составляется при разделении или выделении.

Реорганизация юридических лиц в форме слияния, присоединения или преобразования может быть осуществлена только с согласия уполномоченных государственных органов.

Юридическое лицо считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц. При реорганизации юридического лица в форме присоединения к нему другого юридического лица первое из них считается реорганизованным с момента внесения в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица (п. 4 ст. 53 ГК).

Учредители (участники) юридического лица или органа, принявшего решение о реорганизации юридического лица, должны известить кредиторов реорганизуемого предприятия, которые, в свою очередь, вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения имеющихся обязательств и возмещения убытков.

Ликвидация – это полное прекращение деятельности юридического лица без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

Случаи и порядок ликвидации юридического лица регулируются ст. 57, 59 ГК и Положением о ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования, утвержденным Декретом Президента Республики Беларусь от 16 января 2009 г. № 1 «О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования». Из п. 3 данного положения следует, что прекращение деятельности юридического лица может быть осуществлено как в добровольном, так и в принудительном порядке.

В добровольном порядке юридическое лицо ликвидируется по решению его учредителей (участников) или органа юридического лица, уполномоченного на то уставом (учредительным договором – для коммерческой организации, действующей только на основании учредительного договора), а также по истечении срока и достижения тех целей, ради которых оно создано.

В принудительном порядке юридическое лицо ликвидируется по решению суда (экономического суда) в случаях:

– непринятия решения о ликвидации в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, достижением цели, ради которой оно было создано;

– осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии);

– осуществления деятельности, запрещенной законодательством, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями законодательства;

– систематического осуществления деятельности, противоречащей уставным целям юридического лица;

– признания судом хозяйственной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании нарушениями законодательства;

– в иных случаях, предусмотренных законодательными актами.

Юридическое лицо может быть также ликвидировано по решению регистрирующего[1] органа в случае:

неосуществления предпринимательской деятельности в течение 12 месяцев подряд и ненаправления коммерческой организацией налоговому органу сообщения о причинах неосуществления такой деятельности;

– внесения налоговым органом представления (предложения) о ликвидации коммерческой организации в связи с признанием задолженности безнадежным долгом и ее списанием.

Данный перечень не является исчерпывающим. Юридическое лицо может быть также ликвидировано, если оно является коммерческой организацией либо действует в форме потребительского кооператива, благотворительного или иного фонда, в случае признания его несостоятельным (банкротом).

Положение о ликвидации юридического лица вследствие экономической несостоятельности (банкротства) не распространяется на казенные предприятия (п. 4 ст. 57 ГК).

[1] Под регистрирующим органом понимаются государственные органы и организации, перечисленные в гл. 3 Положения о государственной регистрации субъектов хозяйствования.

Прежде чем объявить юридическое лицо экономически несостоятельным (банкротом), предпринимается попытка вывести его из этого состояния, разрешить возникшие у него экономические проблемы. Если это невозможно сделать или отсутствуют основания продолжения деятельности юридического лица, то оно ликвидируется.

Возникающие имущественные отношения между субъектами, осуществляющими предпринимательскую и иную деятельность, а также ответственность при экономической несостоятельности (банкротстве) этих субъектов либо кого-то из них регулируются Законом Республики Беларусь от 13 июля 2012 г. № 415-З «Об экономической несостоятельности (банкротстве)».

Прекращение деятельности юридического лица происходит в случае признания судом недействительными данных регистрации в связи с допущенными нарушениями законодательства, которые нельзя устранить.

Учредители (участники) юридического лица, суд или орган, принявший решение о ликвидации юридического лица, устанавливают порядок и сроки проведения ликвидации, а также срок для заявления претензий кредиторов, который не может быть меньше двух месяцев с момента публикации о ликвидации. Учредители также обязаны немедленно письменно известить орган, осуществляющий регистрацию юридических лиц, который, в свою очередь, вносит в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей сведения, что данное юридическое лицо находится на стадии ликвидации.

Ликвидация юридического лица осуществляется ликвидационной комиссией (ликвидатором), образованной учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации.

Ликвидационная комиссия обязана:

– известить письменно кредиторов и заинтересованные стороны о ликвидации юридического лица;

– сосредоточить денежные средства юридического лица на едином счете в одном банке;

– составить отчет об имуществе юридического лица, включая находящееся под залогом;

– подготовить план его ликвидации, закончить текущие дела;

– осуществить поэтапную реализацию собственности ликвидируемого юридического лица в интересах заинтересованных сторон;

– представить кредиторам, суду, государственным контролирующим и налоговым органам, другим заинтересованным организациям и лицам необходимую информацию об имуществе ликвидируемого предприятия, о ходе процесса реализации собственности;

– подготовить заключительный отчет о проведении ликвидации юридического лица и представить его в суд.

На основании утвержденного плана ликвидации осуществляется распродажа имущества юридического лица с публичных торгов в порядке, установленном для судебных решений. Продажа имущества ликвидируемого юридического лица (кроме учреждений) проводится в том случае, если имеющиеся денежные средства недостаточны для удовлетворения требований кредиторов.

Если недостаточно имущества для погашения долгов у казенного предприятия, а у ликвидируемого учреждения – денежных средств для удостоверения требований кредитов, последние вправе обратиться в суд с иском об удовлетворении оставшейся части требований за счет собственника имущества этого предприятия или учреждения (п. 6 ст. 59 ГК).

После ликвидации юридического лица удовлетворение претензий кредиторов к должнику производится в следующей очередности:

1) удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей;

2) осуществляются расчеты по выплате выходных пособий, оплате труда лиц, работающих по трудовому договору, по выплате вознаграждений по авторским договорам;

3) погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и внебюджетные фонды;

4) удовлетворяются требования кредиторов по долговым обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица;

5) погашаются другие обязательства должника.

После удовлетворения претензий кредиторов составляется ликвидационный баланс, который вместе с остатком имущества передается собственнику или органу, назначившему ликвидационную комиссию.

Долговые обязательства, не удовлетворенные за недостатком имущества ликвидируемого юридического лица, считаются погашенными, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Согласно ст. 62 ГК в случае, если после ликвидации юридического лица будет доказано, что оно в целях избежания ответственности перед своими кредиторами передало другому лицу или иным образом намеренно скрыло хотя бы часть своего имущества, кредиторы, не получившие полного удовлетворения своих требований в рамках ликвидационного производства, вправе обратить взыскание на это имущество в непогашенной части долга.

Погашенными считаются требования кредиторов, не признанные ликвидационной комиссией, если кредитор не обращался с иском в суд, а также требования, в удовлетворении которых решением суда кредитору отказано.

С момента исключения юридического лица из Единого государственного регистра юридических лиц и индивидуальных предпринимателей оно считается ликвидированным.

Литература

Алешкин, А. Алгоритм юридических действий по ликвидации юридического лица / А. Алешкин, Р.А. Томкович // Юрист. 2001. № 2.

Байдан, Л. Ликвидация субъектов хозяйствования в судебном порядке / Л. Байдан, Т. Климова // Юрист. 2006. № 9.

Ваулин, В.П. Ликвидация коммерческой организации: некоторые аспекты правового регулирования и практики / В.П. Ваулин // Право Беларуси. 2005. № 12.

Жук, В. О регистрации юридического адреса коммерческих организаций в жилых помещениях многоквартирных домов / В. Жук // Юрист. 2001. № 2.

Каменков, В. Актуальные вопросы реорганизации юридических лиц / В. Каменков, Г. Каменков // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2005. № 16.

Кокотов, А.Н. О статусе общественных организаций / А.Н. Кокотов // Правоведение. 1993. № 3.

Кулаковский, С. Выход участника из состава общества / С. Кулаковский // Юрист. 2007. № 11.

Логачев, А.В. Коммандитные товарищества: проблемы правового регулирования / А.В. Логачев // Право Беларуси. 2005. № 12.

Мыцких, Н. Проблемные аспекты банкротства ликвидируемого должника юридического лица / Н. Мыцких, В. Мыцких // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2007. № 8.

Проблемы экономической несостоятельности (банкротства) субъектов хозяйствования // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 1996. № 4.

Протасовицкий, С.П. Банкротство субъектов хозяйствования: правовой аспект / С.П. Протасовицкий // Пром.-торговое право. 1999. № 6.

Сарнавская, Н. Возврат заявлений должников в экономической несостоятельности (банкротстве) / Н. Сарнавская, О. Сушко // Юрист. 2007. № 9.

Смольский, А. Содержание устава акционерного общества / А. Смольский // Юрист. 2007. № 1.

Третьякова, А. Совершенствование законодательства о предпринимательской деятельности / А. Третьякова // Юрист. 2007. № 8.

Функ, Я.И. Полное товарищество по законодательству Российской Федерации и Республики Беларусь / Я.И. Функ (науч. рук. В.Ф. Чигир). М., 2002.

Функ, Я. Контроль над обществом с ограниченной ответственностью и обществом с дополнительной ответственностью / Я. Функ // Юрист. 2006. № 11.

Чигир, В.Ф. Физические и юридические лица как субъекты гражданского права / В.Ф. Чигир. Минск, 2000.

ГЛАВА 9. Республика Беларусь и административно-территориальные единицы как субъекты гражданского права

§ 1. Республика Беларусь как субъект гражданского права.
§ 2. Административно-территориальные единицы как субъекты гражданского права.

§ 1. Республика Беларусь как субъект гражданского права

Субъектами права государственной собственности являются Республики Беларусь (собственность Республики Беларусь) и ее административно-территориальные единицы (собственность административно-территориальных единиц). Такое деление на субъекты обусловлено законодательством и вызвано формированием бюджетов Республики Беларусь и административно-территориальных единиц, а также возможностью лучшего управления государственным имуществом.

Республика Беларусь в соответствии с Конституцией Республики Беларусь, Декларацией Верховного Совета Республики Беларусь от 27 июля 1990 г. № 193-XII «О государственном суверенитете Республики Беларусь» является суверенным государством. Она самостоятельно выполняет как внутренние, так и внешние функции.

При выполнении функций гражданско-правового характера Беларусь выступает в качестве особого субъекта гражданских правоотношений. Осуществление государством прав и обязанностей одновременно подчеркивает наличие у него *гражданской правосубъектности*. Однако правоспособность государства имеет свою специфику. Республика Беларусь сама определяет границы своих прав и обязанностей и в лице своих органов издает законодательные акты, которыми должны руководствоваться участники гражданского оборота.

Наиболее активными участниками гражданских правоотношений являются граждане и юридические лица. Республика Беларусь субъектом гражданских прав выступает значительно реже (особенно в обязательственных правоотношениях), поскольку она передает принадлежащее ей на праве собственности имущество в хозяйственное ведение или оперативное управление различным государственным юридическим лицам, которые в пределах, предоставленных им законом, осуществляют права владения, пользования и распоряжения государственным имуществом как в интересах государства, так и в своих личных. Республика Беларусь устанавливает правовой режим пользования этим имуществом и создает соответствующие регулирующие и контролирующие органы.

От имени Республики Беларусь в гражданско-правовых отношениях выступают ***органы государственной власти в рамках их компетенции, установленной законодательными актами, определяющими статус этих органов***.

Передавая осуществление прав и исполнение обязанностей, Беларусь как суверенное государство не теряет своего верховенства во всех сферах жизнедеятельности. При этом у государства имеются такие права, которыми не может обладать ни один субъект права (например, определять правовую судьбу имущества, принадлежащего государству).

Согласно законодательству *на государство не распространяются ограничения по линии праводееспособности,* установленные законом применительно к физическим и юридическим лицам.

Республика Беларусь является субъектом права государственной собственности (ст. 13 Конституции Республики Беларусь). В ее собственности находятся недра земли, природные ресурсы, воздушное пространство, имущество органов власти и управления Республики Беларусь, магистральный трубопроводный транспорт, энергетическая система, система связи и информации, имущество Вооруженных Сил Республики Беларусь, пограничных, внутренних и железнодорожных войск, оборонные объекты, государственный транспорт, государственные учреждения образования. Собственность страны составляют также культурные и исторические ценности народа, средства бюджета республики, государственные банки, государственные резервные и иные фонды, объекты социально-культурной сферы, иное имущество, обеспечивающее суверенитет, хозяйственную самостоятельность республики, ее экономическое и социальное развитие, а также имущество, приобретенное за счет бюджета Республики Беларусь или безвозмездно переданное в собственность государства другими субъектами права собственности.

Законом от 15 июля 2010 г. № 169-З «Об объектах, находящихся только в собственности государства, и видах деятельности, на осуществление которых распространяется исключительное право государства» определен перечень объектов, собственником которых является только государство.

Государство, все его органы и должностные лица как участники гражданского оборота должны действовать в рамках Конституции и принятых в соответствии с нею законов Республики Беларусь.

Республика Беларусь, выступая в качестве субъекта права, в гражданском обороте действует как равноправный участник. При этом, участвуя в гражданских правоотношениях, она не обладает какими-либо преимуществами по сравнению с другими участниками.

Будучи равноправной стороной гражданского оборота, государство само довольно редко участвует в гражданских правоотношениях. Для этой цели оно образует соответствующие органы и через них реализует свои права и обязанности. Так, от имени Республики Беларусь в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, участвуют ***органы государственной***

власти, государственного управления имуществом, финансовые и иные специально уполномоченные органы (Национальное собрание, Президент, Совет Министров, Национальный банк Республики Беларусь и др.). Некоторые из них наделены правами юридического лица и, следовательно, способны выступать в гражданском обороте от имени не только государства, но и от собственного имени (например, обеспечение выполнения районными финансовыми отделами соответствующих действий по бесхозяйному имуществу). Есть *организации, которые не являются юридическими лицами, но наделяются государством правами выступать в гражданском обороте от имени Республики Беларусь и защищать гражданско-правовые интересы физических, юридических лиц и страны в целом (в частности, посольства, торговые представительства)*. Наделяя эти органы правами, государство тем самым делегирует им возможность самостоятельного участия в гражданском обороте.

В случае если сделка заключается государством в лице его представительных органов, государство несет такую же ответственность перед страной, заключившей договор, как и все другие субъекты гражданского права.

Законом определено, какие объекты могут находиться в исключительной собственности государства. Но ряд норм гражданского законодательства предусматривает особые случаи возникновения права собственности, которые оговорены в действующем законодательстве: например, изъятие государством имущества у собственника допускается при обращении на это имущество взыскания по обязательствам собственника.

Право собственности на имущество возникает у государства в силу актов компетентных органов за совершенное преступление (*конфискация* – безвозмездное изъятие имущества (ст. 244 ГК)). Изъятие имущества может производиться в случае стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий, носящих чрезвычайный характер, и для устранения их последствий (*реквизиция* – возмездное изъятие имущества (ст. 243 ГК)). В государственную собственность может быть обращено имущество, находящееся в собственности физических и юридических лиц, на основании принятого в соответствии с Конституцией закона и со своевременной и полной компенсацией лицу стоимости этого имущества и других убытков, причиняемых его изъятием, – *национализация* (ст. 245 ГК). Право собственности может возникнуть у государства на имущество, которое получено стороной или причиталось ей к получению по *недействительной сделке* (ст. 170, п. 2 ст. 180 ГК), в результате *невостребованной находки* (ст. 229 ГК) и др.

К особым случаям возникновения права собственности у государства на имущество относятся также вещи, представляющие собой памятники истории или культуры, находящиеся в обнаруженном *кладе, бесхозяйно содержимые культурные ценности (перешедшие к государству путем выкупа), а также в некоторых других случаях.* От имени государства при возникновении такого рода обстоятельств выступают Министерство финансов Республики Беларусь и его органы на местах либо органы местного управления и самоуправления.

Республика Беларусь может выступать в качестве субъекта авторских правоотношений. ГК, Закон Республики Беларусь от 17 мая 2011 г. № 262-З «Об авторском праве и смежных правах» предусматривают основания, в силу которых к государству переходят определенные гражданские права по авторским правоотношениям (например, при ликвидации организации, которой принадлежало авторское право; в случае принудительного выкупа государством авторского права на издание, публичное исполнение и иное использование произведения).

Государство принимает участие и в обязательственных правоотношениях. К ним относятся имущественно правовые отношения по государственному кредиту, займам, субсидиям, а также обязательства по возмещению вреда и др.

В соответствии с законодательством вред, причиненный 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 (психоневрологическое) учреждение, незаконного наложения административного взыскания в виде административного ареста, исправительных работ, возмещается государством в полном объеме независимо от вины должностных лиц органов уголовного преследования и суда в порядке, установленном законодательными актами (п. 1 ст. 939 ГК).

Обязательственные правоотношения, в которых участвует государство, возникают и вследствие причинения вреда гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействий) государственных органов, органов местного управления и самоуправления либо должностных лиц этих органов. Вред в данном случае возмещается государством. Возмещение вреда за счет казны Республики Беларусь или административно-территориальной единицы осуществляется и в результате издания не соответствующего законодательству акта государственным органом или органом местного управления и самоуправления (ст. 938 ГК).

Республика Беларусь, участвуя в обязательственных правоотношениях, в некоторых случаях не только возмещает причиненный ущерб, но и вправе требовать его возмещения и от других государств.

Республика Беларусь в лице Министерства финансов Республики Беларусь наравне с иными субъектами гражданского права может выступать в качестве субъекта наследственных прав. Так, согласно п. 1 ст. 1041 ГК гражданин может завещать свое имущество или часть его наряду с другими возможными претендентами на наследственные права также и Республике Беларусь и ее административно-территориальным единицам.

Государство выступает стороной в гражданских правоотношениях и вовне страны. Как субъект правоотношений Республика Беларусь участвует в гражданском обороте непосредственно через посольства, представительства, торговые представительства или советников по экономическим вопросам.

В частности, в операциях по внешней торговле от имени Республики Беларусь выступает торговое представительство.

Во внешнеэкономической деятельности республика выступает в лице предприятий, организаций, их объединений и иных юридических и физических лиц после их соответствующей регистрации.

Основу гражданско-правовых отношений Республики Беларусь с другими государствами в области внешнеэкономической деятельности составляют общепризнанные принципы (равенство, добрососедство, взаимная выгода и т. д.); нормы международного права и международных договоров. Так, Республика Беларусь, выступая стороной в гражданских правоотношениях во внешней торговле, руководствуется нормами, вытекающими из торговых договоров и других международных соглашений.

Республика Беларусь несет полную ответственность за совершаемые от ее имени действия государственных организаций.

Государство не отвечает по обязательствам других субъектов, и, наоборот, другие субъекты гражданских правоотношений не несут ответственности по обязательствам Беларуси. Республика Беларусь не несет ответственности по обязательствам созданных ею юридических лиц, кроме случаев, предусмотренных законодательными актами. Исключается ответственность Республики Беларусь и по обязательствам административно-территориальных единиц (п. 2 и 3 ст. 126 ГК).

Объектом взыскания по обязательствам Республики Беларусь служат средства республиканской казны.

§ 2. Административно-территориальные единицы как субъекты гражданского права

Положения об участии Республики Беларусь и ее органов в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, применимы соответственно в пределах, установленных законом, и к административно-территориальным единицам.

В собственности административно-территориальных единиц (коммунальной собственности) может находиться имущество местных органов управления и самоуправления, средства местного бюджета, жилищный фонд и жилищно-коммунальное хозяйство местных органов управления и самоуправления, а также предприятия сельского хозяйства, торговли, бытового обслуживания, транспорт, промышленные, строительные и другие предприятия и комплексы, учреждения образования, культуры, здравоохранения, иное имущество, необходимое для экономического и социального развития соответствующей территории.

Ряд норм гражданского законодательства Республики Беларусь предусматривает ***особые случаи возникновения права собственности*** у административно-

территориальных единиц. В одних случаях это происходит в силу осуществления юрисдикционной или иной деятельности. Так, согласно п. 3 ст. 226 ГК *бесхозные недвижимые вещи* принимаются на учет организациями по государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним по заявлению соответствующего государственного органа, если иное не предусмотрено законодательными актами. Уполномоченный управлять коммунальным имуществом может обратиться в суд с требованием о признании права коммунальной собственности на эту вещь. Кроме того, административно-территориальные единицы в лице местных органов управления и самоуправления становятся собственниками путем участия в правоотношениях, которые связаны с приобретением и прекращением права собственности. В частности, в соответствии с п. 2 ст. 229 ГК, *если нашедший вещь откажется от приобретения ее в собственность, то найденная вещь поступает в коммунальную собственность*. Такое же правило действует и в отношении *безнадзорных животных*, согласно которому в случае отказа лица от приобретения в собственность содержавшихся у него безнадзорных животных, они поступают в коммунальную собственность и используются в порядке, определяемом органом местного управления и самоуправления (п. 1 ст. 232 ГК).

Административно-территориальные единицы в лице финансовых органов могут быть субъектами и наследственного права. В том случае, если нет наследников ни по закону, ни по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать, либо все они отказались от наследства, наследство признается *выморочным*. Такое наследство переходит в собственность административно-территориальной единицы по месту нахождения соответствующего имущества, входящего в состав наследства (п. 1 и 2 ст. 1039 ГК).

От имени административно-территориальных единиц по распоряжению и управлению находящимся в коммунальной собственности имуществом выступают ***соответствующие местные органы власти и уполномоченные ими органы (исполкомы, местные органы управления, управления государственным имуществом и другие органы)*** в установленном законодательством порядке.

Наряду с осуществлением функций власти и управления, органы местного управления и самоуправления (их отделы, управления) выступают от имени административно-территориальной единицы в качестве субъектов гражданских правоотношений, широко используя институт юридического лица и различного рода договоры.

Так, органы местного управления и самоуправления объединяют на договорных началах средства на жилищно-коммунальное, культурно-бытовое строительство и благоустройство. Они заключают с другими субъектами договоры на поставку товаров, а также договоры оптовой и розничной торговли и др.

Органам местного управления и самоуправления принадлежит *право распоряжения землей и иными природными ресурсами на своей территории* в соответствии с законодательством Республики Беларусь. Это право органы мест-

ного управления и самоуправления осуществляют путем предоставления земли и иных природных ресурсов в установленном законом порядке во владение и пользование физическим и юридическим лицам. В свою очередь, указанные субъекты, осуществляя хозяйственную деятельность, вносят установленную плату в казну административно-территориальной единицы за пользование природными ресурсами, а также возмещают причиненный в результате своей деятельности ущерб окружающей среде.

Административно-территориальные единицы в лице местных органов власти могут передавать, покупать и продавать свое имущество в соответствии с предоставленными им правами. Они вправе на договорной основе получать кредиты.

Ответственность административно-территориальных единиц наступает в соответствии с законодательством.

Административно-территориальные единицы не отвечают по обязательствам созданных ими юридических лиц, за исключением случаев, установленных законодательными актами. Не несут ответственности административно-территориальные единицы по обязательствам Республики Беларусь, а также по обязательствам друг друга (ст. 126 ГК).

В целом же и Республика Беларусь, и административно-территориальные единицы во внутриреспубликанских правоотношениях, регулируемых гражданским законодательством, участвуют на равных началах с другими участниками (субъектами) этих правоотношений.

Особенности ответственности Беларуси и административно-территориальных единиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, с участием иностранных юридических лиц, граждан и государств, определяются законодательными актами (ст. 127 ГК).

Литература

Ваулин, В.П. Безвозмездное пользование имуществом, находящимся в государственной собственности / В.П. Ваулин // Право Беларуси. 2004. № 1.

Веленто, И.И. Право собственности: пути гармонизации и совершенствования законодательства в Республике Беларусь и Российской Федерации / И.И. Веленто. Минск, 2005.

Ершова, И.В. Проблемы правового режима государственного имущества в хозяйственном обороте / И.В. Ершова. М., 2001.

Каменков, В.С. Судебная защита права собственности в Республике Беларусь / В.С. Каменков // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2006. № 14.

Сидорчук, В.К. Организационно-правовые основы экономического обеспечения местного самоуправления / В.К. Сидорчук. 2-е изд., испр. и доп. Минск, 2007.

Скловский, К.И. Собственность в гражданском праве / К.И. Скловский. М., 2002.

Тархов, В.А. Собственность и право собственности / В.А. Тархов, В.А. Рыбаков. М., 2007.

ГЛАВА 10. Объекты гражданских прав

§ 1. Понятие и виды объектов гражданских прав.
§ 2. Вещи как объекты гражданских прав. Классификация вещей.
§ 3. Деньги, валютные ценности (валюта), ценные бумаги и иное имущество, в том числе и имущественные права, как объекты гражданских прав.
§ 4. Результаты интеллектуальной деятельности. Другие материальные и нематериальные блага как объекты гражданских прав.

§ 1. Понятие и виды объектов гражданских прав

Объектами гражданских правоотношений являются материальные и нематериальные блага, по поводу которых субъекты гражданского права вступают в правовые отношения.

К **материальным благам** относятся вещи (имущество), земля, ее недра, промышленные предприятия, жилые здания, сооружения и т. д., способные удовлетворять потребности людей, к **нематериальным** – исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (открытие, сделанное ученым, изобретение инженера, музыкальное произведение композитора и т. д.). Но среди нематериальных благ есть особая группа объектов, составляющие элементы которой неразрывно связаны с личностью отдельного человека или определенного коллектива, например жизнь, здоровье, достоинство личности, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право на имя и другие блага, не имеющие имущественного характера (в частности, деловая репутация юридического лица).

Совокупность материальных и нематериальных благ, отношения по поводу которых регулируются нормами гражданского права, входит в круг объектов гражданских прав.

Таким образом, под объектом гражданских прав понимается то благо, на которое направлено субъективное право и соответствующая ему обязанность с целью удовлетворения интереса уполномоченного лица, т. е. это то конкретное благо, которое приобретается, хранится, находится в пользовании и т. д.

Объекты гражданских прав можно разделить на следующие виды:

– ***вещи, включая деньги, ценные бумаги и иное имущество, в том числе имущественные права***, составляющие объект права собственности;

– ***работы и услуги***, являющиеся объектами правоотношений, предусмотренных нормами обязательственного права (например, услуги, оказываемые по договору хранения, перевозки, выполненные работы по договору подряда и т. д.);

– ***нераскрытая информация***;

– ***исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности*** (интеллектуальная собственность – произведения науки, литературы, искусства, изобретения, промышленные образцы и др.). Произведения литературы, науки, искусства являются объектами правоотношений, охраняемых нормами авторского права. Изобретения, рационализаторские предложения, промышленные образцы как объекты гражданских правоотношений подпадают под правовую охрану норм патентного (промышленного) права;

– ***нематериальные блага (имя, честь, достоинство и др.)***, выступающие в качестве объектов правоотношений, обеспечивающих удовлетворение неимущественных интересов уполномоченных лиц.

Круг объектов гражданских прав чрезвычайно широк, но среди них выделяются объекты, ***изъятые из гражданского оборота*** (например, уран, красная ртуть), объекты гражданских прав, которые могут *принадлежать лишь определенным участникам оборота* (например, право автора на подготовленное им произведение), либо объекты, ***ограниченные в гражданском обороте***, т. е. их нахождение в обороте допускается по специальному разрешению (например, охотничье оружие, газовое оружие).

Все те объекты, которые изъяты из гражданского оборота, должны быть указаны в законе. Те же виды объектов, оборотоспособность которых ограничена, определяются в порядке, установленном законом.

Согласно законодательству объекты гражданских прав, если они не изъяты из гражданского оборота или не ограничены в обороте, могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (дарение, наследование, реорганизация юридического лица) либо иным способом (купля-продажа, мена).

Земля и другие природные ресурсы могут отчуждаться или переходить от одного лица к другому иными способами в той мере, в какой их оборот допускается законодательством об охране и использовании земель и иным законодательством об охране окружающей среды и рациональном использовании природных ресурсов (ст. 129 ГК). В соответствии с законодательством Республики Беларусь земля может переходить в собственность граждан путем ее приватизации, а находиться в их пользовании на праве аренды, а также с правом последующей передачи в порядке правопреемства.

В качестве сторон, выступающих по отношению к объектам гражданских прав, могут быть физические и юридические лица независимо от форм собственности, государство. Такое деление объектов гражданских правоотношений имеет важное практическое значение, ибо от их вида зависит характер правоотношения и объем прав, принадлежащих участникам правоотношения. Так, *личные права неимущественного характера, в отличие от имущественных прав, не передаваемы другому лицу.* На требования о защите личных неимущественных прав не распространяется исковая давность, а также в случае их нарушения не производится выплата имущественной компенсации (кроме возмещения морального вреда).

§ 2. Вещи как объекты гражданских прав. Классификация вещей

Большинство гражданских правоотношений возникают между субъектами права по поводу вещей, поэтому при перечислении объектов гражданских прав законодатель на первое место поставил вещи.

К вещам относятся как продукты человеческого труда (машины, станки, оборудование, картины, книги), так и предметы, созданные природой (земля, недра, воды, леса и т. д.), – все то, без чего, по сути, немыслима жизнедеятельность человека. Именно материальная ценность составляет содержание вещей. Вещами являются только те предметы, которые распознаны в результате человеческой деятельности, выяснены их свойства, определена полезность, по поводу которых и возникают правоотношения.

Вещами являются не только твердые тела, но и жидкие и газообразные (вода, газ, заключенные в сосуды, резервуары, и т. д.).

Понятие вещи в правовом смысле не совпадает с понятием товара, так как охватывает и те предметы, которые не участвуют в товарном обороте. Товар, в отличие от вещи, всегда предназначен для реализации (предпринимательской деятельности), а не для личного, домашнего потребления.

Государство устанавливает определенные правила поведения людей в отношении той или иной вещи (категории вещей), принимая во внимание их экономический характер и другие свойства. Поэтому порядок пользования, способы и пределы распоряжения вещами и иные правомерные действия людей в отношении вещи определяются правовыми нормами. Все это в совокупности называется **правовым режимом вещи**.

Вещи и их свойства влияют на содержание и объем прав и обязанностей участников гражданских правоотношений. О наличии или отсутствии тех или иных свойств вещи важно знать, чтобы решить вопрос, применяется ли в данном случае определенная норма права, в которой указано или не указано на конкретное свойство вещи. Эти свойства в значительной мере определяют и деление вещей на виды с целью их правового регулирования. *На основании оборотоспособности* (возможности свободного отчуждения вещи и перехода ее от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства либо иным способом) **объекты гражданских прав** делятся:

– на изъятые из оборота;
– ограниченно оборотоспособные;
– оборотоспособные.

Изъятые из оборота – такие объекты, в отношении которых оборотоспособность полностью прекращена. Такое прекращение допускается лишь по прямому указанию в законе для определенных видов объектов гражданских прав (изъятые из оборота). Из оборота могут быть изъяты такие виды продукции, работ или услуг, которые могут оказаться опасными для жизнедеятельности че-

ловека, если будет разрешена их свободная реализация (например, различные яды, наркотики, оружие, некоторые вещи вследствие их чрезвычайно большого народнохозяйственного значения и др.).

Ограниченно оборотоспособные – объекты, по поводу которых закон устанавливает порядок, при котором конкретные виды вещей могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо включаться в оборот по специальному разрешению. Это может быть предусмотрено в целях общественной безопасности, охраны здоровья граждан, по финансовым соображениям и исходя из других интересов. При ограничении оборотоспособности приобретение и отчуждение соответствующих категорий вещей допускается лишь в особом порядке, касающемся лиц, которые вправе совершать сделки с такими вещами (лицензирование), либо свойств самих этих вещей (сертификация). Сведения об объектах, подлежащих лицензированию или сертификации, должны быть опубликованы.

К предметам, которые могут приобретаться лишь по специальным разрешениям, относятся гладкоствольное оружие, летательные аппараты, сильнодействующие яды, золото, серебро, платина и металлы платиновой группы в монетах, слитках и сыром виде. Например, согласно Закону Республики Беларусь от 13 ноября 2001 г. № 61-З «Об оружии» приобретение, хранение, ношение и использование газовых пистолетов и патронов к ним гражданами, а также продажа им торговыми предприятиями этих средств допускается только при наличии у граждан разрешений органов внутренних дел на осуществление таких действий (ст. 14, 21). Это разрешение может быть выдано гражданам, постоянно проживающим в Республике Беларусь, достигшим 18 лет, прошедшим обучение и сдавшим зачеты по знанию материальной части этого оружия, правил использования и техники безопасности при обращении с ним на курсах, создаваемых органами внутренних дел.

В течение 10 дней после приобретения газового пистолета лицо обязано его зарегистрировать в органах внутренних дел по месту жительства.

Оборотоспособные – это те объекты, которые не изъяты из гражданского оборота или не ограничены в нем, т. е. такие вещи, которые могут переходить от одного лица к другому в результате возникновения различного рода гражданско-правовых отношений (например, купли-продажи, дарения, завещания и др.). Таким образом, вещи – это предметы материального мира, по поводу которых возникают правоотношения[1].

[1] Такое определение вещей как объектов гражданских прав является наиболее оправданным, так как в нем заложена суть этого понятия. Однако единого сформированного определения вещей как объектов гражданских прав в литературе не дано. В то же время, если сравнить определение, что вещи – это материальные предметы внешнего по отношению к человеку окружающего мира (см.: Гражданское право : в 2 ч. / под ред. А.П. Сергеева и Ю.К. Толстого. Ч. 1. С. 195), с определением, что вещи – это материальные, физически осязаемые объекты, имеющие экономическую форму товара (см.: Гражданское право : в 2 т. / отв. ред. Е.Н. Суханов. 2-е изд. перераб. и дополн. Т. 1. С. 300), то первое является более точным. Что же касается второго определения, то здесь делается привязка к товару, что, как представляется, не совсем оправдано.

Вещи классифицируются следующим образом:

1. Недвижимые и движимые вещи. Согласно ст. 130 ГК ***к недвижимым вещам*** (недвижимое имущество, недвижимость) относятся земельные участки, участки недр, поверхностные водные объекты и все, что прочно связано с землей, т. е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения. К недвижимым вещам также приравниваются предприятие в целом как имущественный комплекс, подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, суда плавания «река – море», космические объекты и другое имущество.

Недвижимые вещи подлежат государственной регистрации. Законом установлено, что обязательной регистрации подлежат: право собственности, право хозяйственного ведения, право оперативного управления, право пожизненного наследуемого владения, право постоянного пользования, ипотека, сервитуты, а также иные права в случаях, предусмотренных законодательством. Такого рода регистрация удостоверяется по ходатайству правообладателя недвижимой вещи путем выдачи документа о зарегистрированном праве или сделке либо совершением надписи на документе, представленном для регистрации.

В случае отказа в государственной регистрации недвижимого имущества, права на него и сделок с ним либо уклонения соответствующего органа от регистрации закон предоставляет право обжаловать эти действия в суд (ст. 131 ГК).

К движимому имуществу относятся все вещи, которые не относятся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги. Регистрации прав на движимые вещи не требуется, кроме случаев, указанных в законе (ст. 130 ГК).

Таким образом, основное отличие движимого имущества от недвижимого заключается в степени прочности его связи с землей, исключающей либо допускающей перемещение вещи без отчуждения, которое делается нерациональным из-за утраты ее ценности.

2. Неделимые и делимые вещи. К неделимым вещам относятся те вещи, которые при разделе теряют свое хозяйственное предназначение. Неделимыми предметами являются автомобили, мебельные гарнитуры, чайные и кофейные сервизы и т. п. Например, автомобиль можно разобрать на части, но тогда он не может быть использован как транспортное средство. Разделенный на части мебельный гарнитур, имеющий конкретное название и предназначение, не будет считаться таковым, а именоваться набором мебели. При разделе таких вещей, если они находятся в общей собственности, один из собственников получает неделимую вещь, а другой – ее стоимость в денежном или другом эквиваленте.

Делимыми признаются вещи, которые могут быть разделены на части, не теряя своего хозяйственного назначения при их использовании, т. е. качество вещи, ее функции при физическом делении не теряются. Вещи такого рода находятся в общей собственности, они могут быть разделены между собственниками без всякого ущерба для этих вещей, и каждая из них может быть использована в хозяйственном обиходе отдельно. Например, зерно в общем амбаре может быть разделено между собственниками и использовано ими в соответствии с его хозяйственным назначением.

3. Сложные вещи. Если разнородные вещи образуют единое целое, предполагающее их использование по общему назначению, они рассматриваются как одна (сложная) вещь (ст. 134 ГК). Эти вещи между собой не связаны, и каждая из них может быть использована по своему назначению в отдельности. В то же время все эти разнородные вещи считаются как единое целое и используются по назначению. Например, письменный прибор, в котором имеются ножницы, ручки, карандаши, скоросшиватель и т. д., трактор с различного рода навесными приспособлениями, чтобы пахать, бороновать, косить, молотить, веять и т. д.

4. Главная вещь и принадлежность. Вещь, предназначенная для обслуживания другой (главной) вещи и связанная с ней общим назначением (принадлежностью), следует судьбе главной вещи, если договором не установлено иное (ст. 135). В качестве таковых могут выступать, например, замок и ключ, музыкальный инструмент (саксофон, скрипка и др.) и его футляр. При этом замок, музыкальный инструмент выступают в качестве главной вещи, а ключ, футляр – как их принадлежности. Таким образом, при передаче замка, скрипки должны вместе с ними передаваться и ключ, футляр, если стороны не договорились об ином.

Правовое значение деления вещей на главные и принадлежности состоит в том, что принадлежность следует судьбе главной вещи, если законом или договором не установлено иное.

Наличие у вещи качества принадлежности возможно при двух условиях:

– имеется главная вещь;

– хозяйственное (целевое) назначение главной вещи и принадлежности одинаково.

Наличие этих условий проверяется для определения взаимосвязи между вещами как главной вещи и принадлежности, а также между принадлежностью и составной частью вещи. Вещь, лишенная составной части, лишена и самостоятельного значения (двигатель, например, является не принадлежностью, а составной частью автомобиля; приспособления к пылесосу являются не принадлежностью, а составной частью, так как без них пылесос не может выступать в таком качестве). Другими словами, принадлежность является самостоятельной вещью, хотя и призва-

на обслуживать другую. Составная же часть самостоятельного значения не имеет.

5. Плоды, продукция и доходы. В процессе пользования вещами и совершения в отношении их сделок могут быть получены плоды, доходы.

Плоды – вещи, получаемые в результате естественного развития другой вещи (например, молоко от коровы, шерсть от овцы, яйца от домашней птицы, плоды фруктовых деревьев, а также приплод, т. е. потомство от продуктивного скота, пушных зверей в питомниках и т. д.).

Доходы – денежные суммы, полученные от хозяйственного использования вещи (участия ее в гражданском обороте) (например, доходы арендодателя, сдавшего в возмездное пользование свою вещь арендатору; начисленные проценты по вкладу в кредитном учреждении; проценты, которые взимает банк за предоставленный кредит).

Право собственности на плоды и доходы в случае спора о нем между собственником плодоносящей вещи и лицом, присваивающим ее плоды, принадлежит собственнику. Однако правило о признании за собственником вещи принадлежности и ее плодов диспозитивно, поскольку стороны вправе указать в договоре (либо это может быть предусмотрено законом), что плоды поступают в собственность какого-либо иного лица. Собственнику плодоносящей вещи, например, при передаче ее внаем, следует, если он хочет сохранить за собой право на извлечение плодов, специально оговорить это в договоре найма, поскольку плодоносящая вещь будет находиться на законном основании во владении и пользовании другого лица. Однако для незаконного владельца, возвращающего имущество собственнику при виндикации, предусмотрено, что он не вправе удерживать плоды или доходы, извлеченные за период незаконного владения. Они возвращаются вместе с вещью, а при невозможности их возвращения в натуре возмещается их стоимость, чего нельзя сказать по поводу добросовестного приобретателя, так как все доходы, полученные им от плодоносящей вещи до того времени, когда он узнал или должен был узнать о правомерности владения, принадлежат не собственнику этой вещи, а ему, т. е. добросовестному приобретателю.

Целенаправленное использование некоторых вещей ведет к приросту ***продукции***, появлению новых вещей. Эти новые вещи появляются в виде новой продукции, плодов и доходов (производительное использование станкостроительного завода ведет к появлению станков, выращенный урожай пшеницы – к появлению хлебобулочных изделий). Доходы выражаются в виде денежных и иных поступлений (например, выращенный урожай фруктов может дать доходы после их реализации).

6. Животные. Особую разновидность вещей составляют животные. К ним применяются общие правила об имуществе, если законом не установлено иное. При осуществлении прав не допускается жестокое обраще-

ние с животными, противоречащее принципам гуманности (ст. 137 ГК). Однако закон не разъясняет понятие жестокости по отношению к животным. Поэтому надо исходить из общих правил (например, избиение животных за потраву посевов не допускается).

7. Индивидуально-определенные вещи и вещи, определяемые родовыми признаками. Индивидуально-определенной признается вещь, выделенная из других вещей по присущим только ей признакам. В качестве таких признаков могут выступать размер, цвет, выделенное из общей массы и залитое топливо в бак (баллон) собственного автомобиля и т. д. Индивидуально-определенные вещи являются незаменимыми (п. 1 ст. 138 ГК). Индивидуализация вещей происходит разными путями, результатом которых могут служить различного рода сделки (например, купленный в магазине костюм, подаренная вещь, находившаяся в общей массе с другими такими же вещами).

Одна и та же вещь как объект гражданского права может являться и индивидуально-определенной, и определяемой родовыми признаками. Например, природный газ для государства является индивидуально-определенной вещью, а для частных потребителей – вещью, определяемой родовыми признаками. Однако этот же газ, приобретенный в конкретный баллон (бак) потребителя, становится для приобретателя индивидуально-определенной вещью со всеми вытекающими последствиями по отношению к собственнику.

Вещи, определяемые родовыми признаками, – это все те вещи, которые характеризуются признаками, общими для всех вещей того же рода (число, вес, мера), и являются заменимыми (например, 10 р., 10 т зерна в амбаре и т. п. (п. 2 ст. 138 ГК)). Стороны при совершении сделок по поводу таких вещей имеют в виду их род, а не конкретную вещь с присущими только ей признаками. Родовые вещи могут быть индивидуализированы, например путем покупки в магазине из общей массы кофейных сервизов какого-то одного.

Индивидуально-определенные вещи подразделяются:

– на вещи, единственные в своем роде (отдельно взятая статуя, оригинал конкретной картины и т. д.);

– вещи, отличающиеся от других подобных вещей по ряду признаков (дом в каком-то городе, на определенной улице, под определенным номером);

– вещь, выделенная из массы подобных вещей в соответствии с соглашением сторон или во исполнение административного акта (выделение определенной квартиры, 50 га земли конкретному фермерскому хозяйству).

Правовое значение названного деления состоит в том, что предметом одних договоров могут быть только индивидуально-определенные вещи (например, по договору подряда, аренды, безвозмездного пользования

имуществом), других – только вещи, определяемые родовыми признаками (например, зерно различных хозяйств, хранящееся на элеваторе). Предметом некоторых договоров могут быть вещи, как определяемые родовыми признаками, так и индивидуально-определенные (например, по договору купли-продажи, хранения, мены, страхования).

Если предметом обязательства является индивидуально-определенная вещь, то кредитор вправе требовать по суду передачи ему только этой вещи.

Характер вещи влияет и на возможность исполнения обязательства в случае ее гибели. При гибели индивидуально-определенной вещи должник освобождается от обязанности передать кредитору именно эту вещь. Однако гибель вещей, определяемых родовыми признаками, не освобождает должника от этой обязанности вообще, так как погибшую вещь можно заменить другой.

Деление вещей на индивидуально-определенные и определяемые родовыми признаками весьма условно.

Изложенная классификация вещей не является исчерпывающей. В частности, вещи подразделяются на потребляемые и непотребляемые. ***Потребляемые вещи*** в процессе их использования исчезают сразу (продукты питания, сырье), ***непотребляемые*** – наоборот, используются длительное время и с точки зрения экономической теории переносят свою стоимость на вновь созданный продукт частями, т. е. они не уничтожаются сразу, а изнашиваются постепенно (здания, станки, машины и т. п.).

§ 3. Деньги, валютные ценности (валюта), ценные бумаги и иное имущество, в том числе и имущественные права, как объекты гражданских прав

Деньги. Это разновидность вещей, обладающая специфическими свойствами. Специфика их в том, что деньги представляют собой всеобщий эквивалент. Выступая в этой роли, они, по сути, могут участвовать в любой сделке, носящей имущественный характер, могут быть заменителем в сделке, даже не связанной с деньгами, если это не противоречит законодательству и вторая сторона не возражает против такой замены.

Деньги, выступая в качестве объекта гражданских прав, определяются количеством единиц в денежных знаках. По своей природе они относятся к родовым и делимым вещам, правда, могут быть выделены из разряда родовых вещей и индивидуализированы, например путем фиксации их номеров. От других вещей деньги отличаются тем, что определяются не естест-

венными свойствами и даже не количеством купюр, а тем, какая денежная сумма в них выражена.

Белорусский рубль является законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости на всей территории Республики Беларусь. Платежи на территории Республики Беларусь осуществляются путем наличных и безналичных расчетов (ст. 141 ГК).

Валютные ценности (валюта). Валютные ценности как объекты гражданских прав признаются в качестве видов имущества, порядок совершения сделок с ними определяется законом, а право собственности на них защищается на общих основаниях (ст. 142 ГК). Валютные ценности составляют: иностранная валюта, ценные бумаги – платежные документы (чеки, векселя, аккредитивы и др.) и фондовые ценности (акции, облигации и др.) – в иностранной валюте; драгоценные металлы – золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (иридий, родий, рутений и озлим) – в любом виде и состоянии, за исключением ювелирных и других бытовых изделий из этих металлов и лома таких изделий; драгоценные природные камни – в сыром и обработанном виде (алмазы, бриллианты, рубины, изумруды, сапфиры, а также жемчуг), за исключением ювелирных и других изделий из этих камней и лома таких изделий.

Операции с иностранной валютой, а также использование платежных документов в иностранной валюте при осуществлении расчетов на территории Республики Беларусь допускаются в случаях, порядке и на условиях, определенных законодательством[1]. Например, сделки граждан между собой в иностранной валюте действующим законодательством запрещены.

Ценные бумаги. Ценные бумаги занимают особое место среди объектов гражданских прав. Закон определяет ценную бумагу как документ либо совокупность определенных записей, удостоверяющие с соблюдением установленной формы и (или) обязательных реквизитов имущественные и неимущественные права. С передачей ценной бумаги переходят все удостоверяемые ею права в совокупности (ст. 143 ГК). Выступая в качестве необходимого элемента товарного оборота, они могут служить как средством кредита, так и платежа, заменяя наличные деньги. При этом такого рода действия с участием ценных бумаг могут как проводиться на внутреннем рынке, так и осуществляться во внешнеторговом обороте, т. е. участвовать в различных сделках. В частности, выдавая вексель, государство гарантирует возврат полученного кредита. Все это говорит о том, что ценные бумаги не только занимают особое место, но и являются самостоятельным объектом не только гражданских прав.

[1] См., например: О продаже за иностранную валюту принадлежащих государству акций открытых акционерных обществ [Электронный ресурс] : Указ Президента Респ. Беларусь от 13 апр. 1999 г. № 212 // Эталон / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2016.

Ценные бумаги отличаются от иных юридически оформленных документов тем, что должны быть составлены в строго определенной форме и включать в себя все необходимые реквизиты. Кроме того, они должны быть исполнены на специальном бланке и иметь определенную степень защиты от подделки.

Каждая ценная бумага имеет свое предназначение в отношении получения по ней определенной денежной суммы (чек) и возможности истребования дохода в виде дивидендов или процентов (акция).

Владелец ценной бумаги вправе не только осуществлять имущественные права, но и передавать их. Передача прав также требует включения соответствующих реквизитов и соблюдения установленной формы. Отсутствие обязательных реквизитов ценной бумаги или несоответствие ценной бумаги установленной для нее форме влечет ее ничтожность (ст. 145 ГК).

К ценным бумагам (ст. 144 ГК) относятся государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги и другие документы, которые в соответствии с законодательством могут быть отнесены к числу ценных бумаг. Наличие такого рода ценных бумаг у конкретного лица предоставляет ему возможность осуществить указанные в них права. При этом осуществить такое право уполномоченное лицо может как с указанием в ценной бумаге конкретного субъекта, так и без указания такового. Необходима лишь законная принадлежность ее лицу, предъявившему ценную бумагу. В зависимости от этого **ценные бумаги** бывают:

– ***на предъявителя*** – документ, который не содержит имени уполномоченного лица; реализовать выраженное в нем право может тот, кто его предъявит. Например, любое лицо, предъявившее чек на предъявителя, может получить обозначенную в нем сумму. Ценная бумага на предъявителя обладает повышенной оборачиваемостью, поскольку для воплощения прав, обозначенных в ней, достаточно ее передачи другому лицу. К числу такого рода ценных бумаг помимо указанного чека на предъявителя относятся также сберегательная книжка на предъявителя, облигация и т. д.;

– ***именные*** – ценная бумага, содержащая наименование лица, обладающего выраженным в ней имущественным правом. Именная ценная бумага может быть передана другому лицу путем уступки права требования (цессии). В отличие от ценной бумаги на предъявителя в данном случае переход прав к другому лицу осуществляется не только путем передачи, но и с соблюдением установленных требований. Поскольку здесь необходимо выполнение ряда соответствующих операций, а это требует затрат времени, данный вид ценных бумаг имеет низкую оборотоспособность. К именным ценным бумагам относятся чеки, акции, сберегательные и депозитные сертификаты и т. д.

Согласно законодательству лицо, передающее право по ценной бумаге, несет ответственность за недействительность соответствующего требования, но не за его неисполнение;

– ***ордерные*** – ценная бумага, составляемая на имя определенного лица, но в отличие от именной ценной бумаги осуществить указанное в ней право может лицо не только самостоятельно, но и назначив своим указанием (приказом, ордером) другое лицо, т. е. сделать так называемую передаточную надпись. Так, в ордерной ценной бумаге, составленной на имя определенного лица (первого приобретателя), может быть указание (оговорка первого приобретателя), что она может быть по его приказу, ордеру передана другому лицу. Иными словами, осуществить право может сам первый приобретатель, однако он вправе указать другое лицо, которому обязанная сторона должна произвести исполнение (чек, вексель). Это делается путем учинения на ее обороте передаточной надписи (индоссамента). Индоссант несет ответственность не только за существование права, но и за его осуществление. Индоссамент может быть бланковым, т. е. без указания лица, которому должно быть произведено исполнение, или ордерным, т. е. с указанием лица, которому или по приказу которого должно быть произведено исполнение.

Такая классификация ценных бумаг и передача по ним прав установлены ст. 146 и 147 ГК.

Ценные бумаги также подразделяются:

– на государственные ценные бумаги;

– ценные бумаги негосударственных юридических лиц.

Указанное деление зависит от того, кто их выпускает в обращение.

Ценные бумаги классифицируются на основании характеристики заложенных в них прав:

– *на денежные* (денежная ценная бумага (чек, вексель) дает право ее держателю на получение той суммы, которая ею регламентирована на основании законодательства);

– *товарные* (обладатели товарных ценных бумаг (целевые товарные облигации) имеют право на соответствующие виды товаров или на оказание заложенных в них услуг);

– *ценные бумаги, дающие право на управление акционерным обществом* (такие ценные бумаги, выпускаемые акционерным обществом, как голосующие акции, дают право ее владельцу участвовать в управлении акционерным обществом).

Ценные бумаги подразделяются также:

– *на товарораспределительные* – ценные бумаги, в которых содержатся вещные права на товары (например, коносамент);

– *инвестиционные* – акции, дающие право лицам, у которых они находятся, на участие в управлении делами определенного юридического лица и одновременно на получение дивидендов;

– *эмиссионные* – ценные бумаги, которые выпускаются большими партиями, сериями с одинаковой номинальной стоимостью в каждой серии, не отличающиеся условиями выпуска и погашения (облигации, акции и другие ценные бумаги, отнесенные к таковым законодательством);

– *неэмиссионные* – ценные бумаги, выпускаемые в единичных экземплярах, имеющие различную номинальную стоимость и неодинаковый объем прав, предоставляемых их держателям (векселя, чеки).

Ценная бумага может быть передана другому лицу с соблюдением установленных требований и указанием обязательных реквизитов. С передачей ценной бумаги переходят и все права, указанные в ней, к новому владельцу. Доказательством передачи прав, удостоверенных ценной бумагой, может служить закрепление их в специальном реестре. Оформленная в соответствии с установленными требованиями ценная бумага не может быть оспорена лицом, к которому предъявлено требование об ее исполнении, со ссылкой на отсутствие оснований возникновения обязательства либо на его недействительность.

В случае обнаружения подлога или подделки ценной бумаги ее владелец вправе обратиться к лицу, передавшему ему эту бумагу, с требованием надлежащего исполнения обязательства, удостоверенного ценной бумагой, и возмещения убытков (п. 2 ст. 148 ГК).

При утрате ордерных и иных бумаг на предъявителя восстановление прав на них производится судом в соответствии с законодательством.

В случаях и порядке, установленных законодательством, лицо, получившее специальную лицензию, может производить фиксацию прав, закрепленных именной или ордерной ценной бумагой, в том числе в бездокументарной форме, т. е. с помощью средств электронно-вычислительной техники и т. п.

Операции с бездокументарными ценными бумагами осуществляются только теми лицами, которые официально совершают записи прав (лица, получившие специальную лицензию). Лица, осуществившие фиксацию права в бездокументарной форме, обязаны по требованию обладателя права выдать ему документ, свидетельствующий о закрепленном праве.

Права на бездокументарные ценные бумаги возникают с момента зачисления этих ценных бумаг на счет приобретателя, открытый для учета ценных бумаг (п. 1 ст. 150 ГК).

Выпуск и обращение ценных бумаг связаны с рядом специфических терминов. В частности, лицо, которое выпускает от своего имени ценные бумаги и гарантирует выполнение обязательств, вытекающих из них, называют эмитентом. Например, облигации, казначейские билеты выпускает государство в лице его финансовых органов; решение о выпуске акций принимает акционерное общество; депозитные и сберегательные сертификаты выпускают банки; векселя – банки, предприятия и т. д. Все они могут выступать в качестве эмитентов.

Согласно Закону Республики Беларусь от 5 января 2015 г. № 231-З «О рынке ценных бумаг» эмитент имеет право на выпуск ценных бумаг с момента регистрации ценных бумаг и присвоения номера государственной регистрации в Комитете по ценным бумагам при Совете Министров Республики Беларусь.

Существует и такое понятие, как эмиссия ценных бумаг, т. е. выпуск их в обращение. Она проводится с целью привлечения дополнительных денежных средств, получения прибыли, отсрочки погашения денежных обязательств, сбережения расчетов и т. д.

Данные о ценных бумагах излагаются в проспекте эмиссии. Они должны быть достоверными. При этом сведения, излагаемые в проспекте эмиссии, на момент публикации должны быть старше 3-месячной давности.

В проспект эмиссии должны быть включены сведения, содержащие полное наименование и юридический адрес, дату учреждения, предмет деятельности эмитента, дату и номер протокола принятия решения о выпуске ценных бумаг, цель использования финансовых ресурсов, приобретенных от эмиссии, вид ценных бумаг и связанные с ними права и т. д. Если, например, речь идет об акциях, то необходимо указать, кто является учредителем акционерного общества и возможные права, предоставляемые владельцам привилегированных акций: количество и номинальная стоимость и стоимость эмиссии ценных бумаг, число серий и порядковых номеров, место, дата начала и прекращения продажи и т. д. В случае выпуска облигаций в проспекте эмиссии должны содержаться такие сведения, как срок и порядок погашения, их условия обеспеченности займа.

Проспект эмиссии издается эмитентом в виде отдельной брошюры в достаточном количестве для ознакомления всех возможных покупателей и имеется в местах продажи бумаг.

В случае возникновения каких-либо изменений в период проведения размещения ценных бумаг в первоначально представленном проспекте эмиссии эмитент обязан зарегистрировать эти изменения в Комитете по ценным бумагам при Совете Министров Республики Беларусь и оповестить об этих изменениях подписчиков. Эмитент также обязан не менее одного раза в год информировать держателей акций, общественность об основных данных хозяйственно-финансового положения.

Наряду с эмитентом есть инвестор – физическое или юридическое лицо, владеющее ценными бумагами, т. е. лицо, вкладывающее (инвестирующее) средства с целью получения дохода.

Следует отметить, что при обращении с ценными бумагами стороны в такого рода обязательствах могут меняться. Так, при выпуске акций банк вначале выступает продавцом, а затем объектом долевой собственности акционеров, при выпуске облигаций – продавцом, а затем должником. Инвесторы, в свою очередь, выступают вначале покупателями, а затем долевыми

собственниками банка. Если выпускаются облигации, то инвесторы вначале являются покупателями, а впоследствии кредиторами банка.

Ценные бумаги бывают различных видов и предназначений. Они являются как средством расчетов, так и средством получения доходов. К числу **ценных бумаг** относятся следующие:

1. Облигация. Это ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя на получение от лица, выпустившего облигацию, ее номинальной стоимости или иного имущественного эквивалента в предусмотренный срок. Иными словами, облигация является ценной бумагой с фиксированным гарантированным доходом.

Облигации бывают государственные, долгосрочные, краткосрочные, с купонным доходом, облигации Национального банка Республики Беларусь.

Порядок выпуска, распространения и погашения облигации определяется законодательством.

Облигации выпускаются предприятиями и организациями, являющимися юридическими лицами. Согласно Закону Республики Беларусь «О рынке ценных бумаг» решение о выпуске облигации должно содержать полное наименование и юридический адрес эмитента облигаций; уставный фонд эмитента, условия обеспеченности займа, наименование документа, регулирующего хозяйственную деятельность, данные о размещении уже выпущенных ценных бумаг, цель выпуска облигаций, указание вида облигаций, общее количество облигаций, порядок выплаты доходов, где и когда оплачиваются средства, в какой срок возвращают средства при отказе от ее выпуска, порядок размещения, порядок оплаты и другие вопросы, связанные с выпуском облигации.

Облигации выпускаются юридическими лицами под залог своего имущества. Однако это не означает, что владелец облигации может претендовать на долю собственности этого предприятия. В данном случае облигация представляет не часть собственного капитала того предприятия, где она приобретена, а заемный капитал. Лицо, которое приобрело облигацию, считается кредитором по отношению к предприятию, а оно – должником. При этом заранее фиксированные твердые проценты выплачиваются от получения прибыли, финансового состояния юридического лица.

Весь же заем должен быть возвращен держателю облигации по истечении установленного в ней срока.

Облигации могут быть именными и на предъявителя (облигации внутренних и местных займов выпускаются на предъявителя); свободно обращающимися или с ограниченным кругом обращения, обычными и конвертируемыми, т. е. облигации, которые при соответствующих условиях могут обмениваться на акции; процентными и беспроцентными (целевыми). Что касается облигаций целевых займов, то на них доход не выплачивается, а предоставляется право на приобретение соответствующих товаров или услуг, под которые выпущены займы.

2. Вексель. Хождение векселей получило распространение сравнительно недавно[1]. Хотя эта ценная бумага, как таковая, применялась и ранее. Действие векселя и в целом коммерческого кредитования было приостановлено в связи с ликвидацией нэпа, повлекшей кредитную реформу 1930 г. Вексель применялся по линии государства только в области внешней торговли. На нынешнем этапе развития растет роль коммерческих банков, расширяется использование не только кредита банковского, но и краткосрочного, предоставляемого предприятиями (организациями) друг другу, именуемого коммерческим. При коммерческом кредите происходит отсрочка оплаты проданных товаров, выполненных работ, оказанных услуг. Одна из удобных форм такого кредита – выдача векселей.

Вексель – ценная бумага, удостоверяющая безусловное денежное обязательство векселедателя уплатить по наступлении срока определенную сумму денег владельцу векселя (векселедержателю). Он представляет собой одностороннюю абстрактную сделку и *может быть простой и переводной.*

Простой вексель – ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя уплатить векселедержателю или иному указанному им лицу определенную сумму денег в установленный срок или по предъявлении. Простой вексель является именной ценной бумагой, поскольку в нем указывается наименование не только плательщика, но и получателя денежных средств. Он порождает вексельное правоотношение при наличии следующих участников: векселедателя, векселедержателя (ремитента) и плательщика (трассата, акцептанта), которым обычно выступает банк, где векселедатель хранит на счете свои деньги, или другого лица – должника векселедателя.

Переводной вексель – ордерная ценная бумага, в которой содержится безусловное предложение векселедателя плательщику уплатить определенную сумму денег векселедержателю или тому, кому векселедержатель прикажет.

Плательщик предварительно акцептует вексель, т. е. принимает на себя обязательство оплатить вексель в срок. При этом указываются слова «акцептован», «принят» и следует подпись плательщика.

На практике это выглядит примерно так. Переводной вексель акцептуется должником или банком должника. Иными словами, банк, акцептовав вексель, берет на себя обязательство, гарантирующее оплату векселя при наступлении срока платежа по нему. Доказательством этого является сделанная запись с указанием акцепта, суммы и даты акцепта.

Допускается одновременное акцептование и авалирование векселя. Но аваль (поручительство) может быть дан как на всю сумму, так и на ее часть. Акцепт же должен быть только на всю сумму векселя. Ответственность

[1] См.: Об обращениях переводных и простых векселей [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь от 13 дек. 1999 г. № 341-З // Эталон / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2016.

в данном случае перед векселедержателем в части гарантированной суммы авалист (получатель) и акцептант несут солидарную.

В целом же, как следует из законодательства, вексель – это денежный документ, служащий целям кредитования и расчетов. А для этого он должен содержать в себе все реквизиты. Вексель без установленных реквизитов считается недействительным.

3. Чек. Чек представляет собой документ, содержащий ничем не обусловленное письменное распоряжение чекодателя банку уплатить держателю чека указанную в нем сумму. В отличие от облигации чек выступает как средство платежа в безналичной форме. Расчетные чеки используются для платежа как физическими, так и юридическими лицами. В частности, денежные чеки используются предприятиями для получения в банках наличных денег. Предъявителю чека выплачивается денежная сумма, указанная в нем. Для осуществления расчетов посредством чеков на счете должна быть определенная сумма денег, которая является лимитом расчетной книжки. Если предъявлен чек сверх суммы, указанной в специальном счете, банк не принимает его к оплате.

Таким образом, по этому обязательству возникают чековые отношения. Субъектами этих отношений являются: чекодатель – лицо, выставившее чек; чекодержатель – лицо, которому чек должен быть оплачен, а также плательщик (банк), т. е. лицо, которому отдан чекодателем приказ произвести платежи по чеку. Основой этих отношений является чековый договор. *Чек может быть ордерным, именным и предъявительским.*

4. Депозитный и сберегательный сертификаты. Названные ценные бумаги представляют собой письменное свидетельство кредитного учреждения о депонировании денежных средств, удостоверяющее право вкладчика на получение суммы вклада и процентов по нему после установленного срока. Выплаты производятся в любом учреждении данного банка.

Различие депозитного и сберегательного сертификатов проявляется в том, что депозитный сертификат удостоверяет права юридических лиц (индивидуальных предпринимателей) или их правопреемников, а сберегательный – физических лиц или их правопреемников.

Сертификаты могут быть именными и на предъявителя, срочными или до востребования. Именные сертификаты не подлежат отчуждению. Их нельзя продавать, дарить и т. д. Однако по желанию держателя именного сертификата он может быть обме́нен на сертификат на предъявителя.

При досрочном предъявлении сертификата к оплате вложенная сумма возвращается, но с пониженным процентом. В отличие от сберегательного сертификата по депозитному сертификату ограничена возвратность денежных средств в случае досрочного его предъявления.

Субъектами возникающих отношений при обращении с этими ценными бумагами могут быть как физические, так и юридические лица.

5. Банковская сберегательная книжка на предъявителя. Эта ценная бумага свидетельствует о внесении определенной суммы в банк. В отличие от именной сберегательной книжки этот документ дает право любому лицу, предъявившему его, на получение требуемой суммы в соответствии с условиями вклада.

6. Коносамент. Он является ценной бумагой, свидетельствующей о вещных правах. Коносамент – товарораспределительный документ, позволяющий его держателю распоряжаться указанным грузом и получить его после завершения перевозки. Составляется этот документ перевозчиком. Коносаментом оформляется договор морской перевозки грузов. Лицо, предъявившее коносамент, вправе получить груз от перевозчика.

7. Акция. Это ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя (акционера) на часть имущества акционерного общества, оставшегося после его ликвидации, дающая право на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов и на участие в управлении обществом, кроме случаев, установленных законодательством Республики Беларусь.

Из этого определения следует, что имущественное право возникает только с момента приобретения акции и осуществить его можно только лишь при предъявлении подлинника этой ценной бумаги. Право владельца акции на часть имущества акционерного общества закон определяет как право акционера на получение части прибыли в виде дивидендов согласно той доле его собственности, которую он внес, приобретая акции, т. е. на внесенный капитал и соответствующую прибыль. Та часть прибыли, которая должна образовывать дивидендный фонд, устанавливается общим собранием акционеров. Что касается права требования возврата вложенного капитала, то владелец акции приобретает это право лишь после ликвидации акционерного общества.

Однако сказанное не означает, что акционерное общество несет ответственность по долгам акционера или что на нем лежит обязанность выкупа акций у их владельцев. Вкладывая свой капитал в приобретенные акции, владелец тем самым передает его акционерному обществу на неопределенный промежуток времени вплоть до его банкротства или расформирования. В то же время владелец акции (инвестор) в случае необходимости может продать акции любому другому лицу. Их может выкупить и акционерное общество, но, выкупив, оно может их держать только установленный срок, а затем обязано реализовать их либо аннулировать, соответственно сократив на эту долю (часть аннулированных акций) размер уставного фонда. Законодательство выделяет два основных вида акций – привилегированные и обычные (простые).

Привилегированная акция дает ее владельцу привилегии, которых не имеют другие держатели ценных бумаг. Привилегированные акции считаются более защищенными, чем обычные акции, но менее, чем облигации. Так, в случае прекращения деятельности (банкротства) общества вначале

удовлетворяются претензии кредиторов – держателей облигаций, затем владельцев привилегированных акций и в последнюю очередь претензии держателей обычных акций. Владельцы привилегированных акций пользуются преимущественным правом на возврат капитала, вложенного в акционерное общество. В случае его ликвидации они также имеют право на дивиденды в фиксированных процентах, независимо от результатов производства.

Однако привилегированные акции не дают владельцу права голоса на собраниях акционеров. Не существует и срока их погашения в случае возникновения неблагоприятных для предприятия условий, т. е. акционерное общество функционирует без опасения того, что средства перейдут к кредиторам из-за несвоевременной уплаты дивидендов. Держатели привилегированных акций не участвуют в управлении делами общества, если иное не предусмотрено уставом.

Согласно п. 1 ст. 102 ГК доля привилегированных акций в общем объеме уставного фонда акционерного общества не должна превышать 25 %.

В отличие от держателей привилегированных акций владельцы *обычных (простых) акций* имеют право на участие в управлении обществом, т. е. право быть избранным в руководящие органы компании. Простая именная акция дает акционеру право на один голос при решении всех вопросов, рассматриваемых на общем собрании. Ее держатель имеет право на получение дивидендов в размере, определяемом по итогам финансового года общим собранием акционеров, а также на соответствующую часть имущества, оставшуюся в случае его ликвидации (банкротства).

Именные акции фиксируются в книге регистрации акций, которая ведется акционерным обществом. В этой книге фиксируются данные о каждой именной акции, времени ее приобретения, а также их общее количество.

Что касается акций на предъявителя, то в книге регистрации фиксируется только общее их количество.

Акции, выпускаемые акционерным обществом, должны быть обеспечены его имуществом.

Решение о выпуске акций принимается учредителями акционерного общества или общим собранием акционеров в соответствии с его уставом. До выпуска и государственной регистрации акции следует ряд этапов: заключение договора по созданию акционерного общества и принятие решения о проведении подписки на акции; подготовка и утверждение проспекта эмиссии; краткая информация о проведении открытой подписки на акции, заверенная в Комитете по ценным бумагам при Совете Министров Республики Беларусь, и публикация ее в средствах массовой информации; проведение подписки на акции, учредительской конференции и государственной регистрации акционерного общества.

Выпуск акций осуществляется в размере объявленного уставного фонда акционерного общества. Акция после выпуска и регистрации должна

содержать наименование ценной бумаги, номинальную стоимость, категорию акций, полное наименование и юридический адрес общества, которое ее выпускает, полное наименование или имя обладателя акции либо указание, что акция выписана на предъявителя, место и дату выпуска, номер государственной регистрации, серию и порядковый номер акций, образец подписи (факсимиле) уполномоченных лиц общества и перечень прав, предоставляемых владельцам акций.

Не допускается продажа акций при их выпуске по цене ниже их номинальной стоимости. Законом запрещен выпуск акций для погашения убытков, связанных с хозяйственной деятельностью акционерного общества.

Согласно ст. 144 ГК к ценным бумагам относятся ***приватизационные и иные документы***, которые законодательством о ценных бумагах или в установленном им порядке отнесены к числу ценных бумаг. В частности, к таким ценным бумагам относятся именные приватизационные чеки, выпускаемые в соответствии с Законом Республики Беларусь от 6 июля 1993 г. № 2468-XII «Об именных приватизационных чеках Республики Беларусь». Согласно ч. 2 ст. 1 этого закона приватизационный чек обеспечен государственной собственностью, подлежащей безвозмездной передаче гражданам Республики Беларусь, т. е. это ценная бумага, свидетельствующая о праве его владельца на долю приватизируемой государственной собственности и выражающая размер этой доли.

К ценным бумагам законодательство (п. 3 ст. 802 ГК) относит также ***двойное*** и ***простое складское свидетельство***.

Двойное складское свидетельство состоит из двух частей – складского свидетельства и залогового свидетельства (варранта), которые могут быть отделены друг от друга (п. 2 ст. 802 ГК). Данное свидетельство является доказательством принятия складом товара на хранение и подтверждает право ее держателя на распоряжение этим товаром.

Простое складское свидетельство выдается на предъявителя с указанием наименования и места нахождения товарного склада, принявшего товар на хранение, текущего номера складского свидетельства по реестру склада, наименования и количества принятого на хранение товара, даты выдачи складского свидетельства (ст. 807 ГК). Простое складское свидетельство подтверждает принятие складом на хранение товара и лицо, его предъявившее, вправе им распорядиться.

Таким образом, объектами гражданских прав являются также имущество и имущественные права. Под термин *«имущество»* подпадают в целом вещи, включая деньги, ценные бумаги, а также имущественные права и обязанности. Если речь идет об *имущественных правах*, то применительно к ним это могут быть вещные права (например, право частной собственности на жилой дом (квартиру)); обязательственные (например, право заимодавца истребования денег у заемщика) и исключительные права.

§ 4. Результаты интеллектуальной деятельности. Другие материальные и нематериальные блага как объекты гражданских прав

К объектам гражданских прав относят и результаты (продукты) интеллектуальной деятельности. Они становятся таковыми, когда результат интеллектуальной деятельности имеет внешнее объективированное выражение. По сути, это означает исключительное право лиц на результаты их деятельности. Сюда можно отнести, в частности, ***произведения науки, литературы и искусства***. Они становятся объектами гражданских прав с момента их создания в конкретной форме.

Отношения, связанные с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства, регулируются ГК (гл. 61), а также детализируются и уточняются в Законе Республики Беларусь от 17 мая 2011 г. № 262-З «Об авторском праве и смежных правах».

К объектам гражданских прав закон также относит исключительные права и на такие результаты интеллектуальной деятельности, как открытия, изобретения, промышленное образцы, рационализаторские предложения, секрет производства («ноу-хау») и конфиденциальную коммерческую информацию, товарные знаки, знаки обслуживания и фирменные наименования и др[1].

Впоследствии эти результаты, какую бы они объективированную форму ни приобрели, становятся объектом правоохранительных отношений, подпадают под юрисдикцию норм гражданского права, с помощью которых обеспечивается признание результатов творческой деятельности и их защита. Использование другими лицами результатов творческой деятельности лиц, их создавших, допускается не иначе как по соглашению с авторами, а также в случаях, установленных законодательством.

Интеллектуальная собственность – признаваемое в случаях и порядке, установленных законодательством, исключительное право гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ и услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т. п.).

Использование результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, которые являются объектом исключительных прав, может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя. При этом такое право может наступить лишь в случаях и порядке, предусмотренных законом.

---

[1] Законы Республики Беларусь: от 5 февраля 1993 г. № 2181-XII «О товарных знаках и знаках обслуживания», от 16 декабря 2002 г. № 160-З «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы», от 13 апреля 1995 г. № 3725-XII «О патентах на сорта растений», от 7 декабря 1998 г. № 214-З «О правовой охране топологий интегральных микросхем».

Закон предусматривает в качестве объекта гражданских прав **служебную или коммерческую тайну**, которой признается информация, обладающая действительной или потенциальной коммерческой ценностью в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании, не отнесены в установленном порядке к государственным секретам (например, тайна переписки, телефонных разговоров и т. п.).

Сведения, которые не могут составлять служебную или коммерческую тайну, определяются Законом Республики Беларусь от 5 января 2013 г. № 16-З «О коммерческой тайне». Так, согласно ст. 6 коммерческую тайну не могут составлять сведения:

– содержащиеся в учредительных документах юридического лица, а также внесенные в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;

– содержащиеся в документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности, являющиеся врачебной, адвокатской, банковской, налоговой или иной охраняемой законом тайной;

– о недвижимом имуществе, правах и ограничениях (обременениях) прав на недвижимое имущество, содержащиеся в едином государственном регистре недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним;

– составе имущества государственных юридических лиц и юридических лиц, акции (доли в уставных фондах) которых принадлежат государству;

– использовании средств республиканского и (или) местных бюджетов;

– состоянии окружающей среды, противопожарной безопасности, санитарно-эпидемиологической и радиационной обстановке, безопасности пищевых продуктов и других факторах, оказывающих или способных оказать негативное воздействие на обеспечение безопасного функционирования производственных объектов, безопасности каждого гражданина и населения в целом;

– подлежащих уплате суммах налогов, сборов (пошлин) и других обязательных платежей;

– численности и составе работников, об условиях и охране труда, наличии свободных рабочих мест (вакансий);

– задолженности нанимателей по выплате заработной платы и по социальным выплатам;

– нарушениях законодательства и фактах привлечения к ответственности за совершение этих нарушений;

– условиях аукционов (конкурсов) по продаже объектов приватизации и конкурсов по передаче принадлежащих Республике Беларусь или ее административно-территориальным единицам акций открытых акционерных обществ в доверительное управление, в том силе с правом выкупа части этих акций по результатам доверительного управления, а также о проданных объектах приватизации, условиях их продажи и покупателях;

– финансовом состоянии лица, предоставляемые в соответствии с требованиями законодательства об экономической несостоятельности (банкротстве);

– иные сведения, определенные законодательными актами.

Служебную и коммерческую тайну иногда приравнивают к интеллектуальной собственности. Но вопрос о включении служебной и коммерческой тайны в систему прав интеллектуальной собственности остается спорным. Вместе с тем в законе однозначно определено, что обладатель информации, составляющей служебную или коммерческую тайну, наделяется правом на охрану ее конфиденциальности. Лицо в случае незаконного ознакомления или незаконного использования, а также разглашения информации, которая составляет служебную или коммерческую тайну, обязано возместить причиненные убытки. Это же правило распространяется и на работников, разгласивших служебную и коммерческую тайну вопреки трудовому договору (контракту), и на контрактантов, сделавших это вопреки гражданско-правовому договору.

Таким образом, служебной (коммерческой) тайной признается информация, имеющая действительную или потенциальную коммерческую ценность, неизвестная третьим лицам и не доступная им на законном основании (в то же время эти сведения не должны составлять секретные материалы государства).

Результатом интеллектуальной деятельности как особого объекта гражданских прав является и информация. На всех этапах развития общества она играла большую роль и продолжает оказывать свое влияние на развитие процессов, происходящих в стране. Выделение информации в качестве особого объекта гражданских прав связано с ее сбором, хранением, переработкой, распространением и использованием в различных сферах деятельности. Она может фиксироваться на различных носителях и распространяться любыми средствами.

Информация может включать в себя аспекты государственной коммерческой тайны. В этих случаях она становится достоянием определенного круга лиц.

Сама по себе информация – результат интеллектуальной деятельности как блага нематериального, но практические результаты от нее могут быть непредсказуемыми. Это проявляется и через литературу, искусство, рекламу, кино и т. д.

Объектами гражданских правоотношений являются и **другие материальные и нематериальные блага**. Ими могут быть действия, заключающиеся в передаче вещи, выполнении работы или оказании услуги. При этом действия могут иметь своим результатом создание материальных объектов (например, по договору подряда построить дом) и нести в себе другое содержание (например, по договору хранения хранитель обязуется возвратить ту же вещь).

Под ***работой*** понимается проведение действий, результатом которых является какой-то овеществленный объект (по договору бытового подряда пошит костюм, отремонтирована обувь и т. д.).

Услуга – совершение определенного действия или осуществление определенной деятельности обязанным лицом, результатом которых является нематериальное благо. Согласно п. 2 ст. 733 ГК это могут быть услуги связи, медицинские,

ветеринарные, аудиторские, консультационные, информационные, риэлтерские услуги, услуги по обучению, туристическому обслуживанию и иные, за исключением услуг, оказываемых по договорам, предусмотренным законодательством.

В отдельную группу объектов гражданских прав закон выделяет **личные нематериальные блага**, а именно: имя, честь, здоровье, неприкосновенность, свобода передвижения и выбора места жительства, достоинство, право авторства, деловая репутация и др. Эта группа объектов не несет в себе экономического содержания. Они неразрывно связаны с личностью и их нельзя отчуждать (продавать, дарить, завещать). Иными словами, указанные личные неимущественные блага могут быть объектами гражданских прав и обладают следующими особенностями: они неотделимы от личности уполномоченного лица, не переходят к другим лицам в порядке правопреемства, относятся к бессрочным правам абсолютного типа, никто без согласия уполномоченного лица и без законных оснований не вправе вторгаться в сферу их осуществления.

Литература

Алехин, Б.И. Рынок ценных бумаг : учеб. пособие / Б.И. Алехин. 2-е изд. М., 2008.

Аверченко, Н.Н. Соотношение термина «вещь» и смежных понятий в гражданском праве / Н.Н. Аверченко // Юрист. 2003. № 11.

Бакиновская, О.А. Правовое регулирование рынка ценных бумаг в Республике Беларусь [Электронный ресурс] / О.А. Бакиновская, Ю.А. Амельченя // КонсультантПлюс. Беларусь / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь.

Барздов, Г.А. Проблемы функционирования рынка государственных ценных бумаг Республики Беларусь / Г.А. Борздов // Бел. банк. бюл. 2011. № 8.

Ваулин, В.П. Защита коммерческой и служебной тайны / В.П. Ваулин // Право Беларуси. 2004. № 6

Калимов, Д. Критерии разграничения индивидуально-определенных и родовых вещей / Д. Калимов // Юрист. 2006. № 9.

Калимов, Д. Обмен векселей / Д. Калимов // Юрист. 2006. № 6.

Маманович, П.А. Рынок ценных бумаг : учеб. пособие / П.А. Маманович. Минск, 2008.

Новоселова, Л. Вексель. Проблемы практического использования / Л. Новоселова // Хоз-во и право. 1995. № 6.

Сарнавская, Н.Н. Акция – один из основных видов ценных бумаг. Ее краткая характеристика. Виды акций / Н.Н. Сарнавская // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2007. № 21.

Сарнавская, Н.Н. Сущность ценной бумаги и ее понятие / Н.Н. Сарнавская // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2007. № 20.

Скуратов, В.Г. Правовое обеспечение функционирования рынка ценных бумаг в Республике Беларусь : учеб. пособие / В.Г. Скуратов. Минск, 2007.

Ячник, И.Н. Регулирование правоотношений с использованием векселей: различия в подходах / И.Н. Ячник // Право Беларуси. 2004. № 29.

ГЛАВА 11. Сделки

§ 1. Понятие и виды сделок.
§ 2. Форма сделок. Правовые последствия несоблюдения формы сделок.
§ 3. Условия действительности сделок. Общие положения о недействительности сделок.
§4. Правовые последствия признания сделок недействительными.

§ 1. Понятие и виды сделок

Одним из важнейших юридических фактов, с которыми закон связывает возникновение, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей, являются сделки. Так, при заключении сделки у сторон возникают соответствующие права и обязанности по отношению друг к другу. Иными словами, субъекты, наделенные правами и обязанностями, вправе в предусмотренных законодательством случаях направить их на возникновение, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей.

Законодательством также установлено, что в некоторых случаях стороны могут иметь только права или одна сторона только права, а другая – только обязанности. В частности, при совершении сделки, связанной с дарением, у дарителя и одаряемого возникают только права, а если предусматривается дарение в будущем, то возникают и обязанности.

В качестве участников (сторон, субъектов) сделки могут выступать физические и юридические лица Республики Беларусь и ее административно-территориальные единицы, иностранные граждане, лица без гражданства, иностранные государства.

Сделки – *это одно из наиболее распространенных оснований возникновения гражданских прав и обязанностей*. При выяснении оснований их возникновения следует обратиться к ст. 7 ГК, согласно которой гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законодательством Республики Беларусь, а также из действий граждан и организаций, которые хотя и не предусмотрены законом, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности. В соответствии с этим **гражданские права и обязанности** возникают:

– вследствие событий, с которыми законодательство связывает наступление гражданско-правовых последствий;

– из договоров и иных сделок, предусмотренных законодательством, а также из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законодательством, но не противоречащих ему;

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

– из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности;

– в результате создания и приобретения имущества по основаниям, не запрещенным законодательством;

– в результате создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;

– вследствие причинения вреда другому лицу;

– вследствие неосновательного обогащения;

– вследствие иных действий граждан и юридических лиц.

Таким образом, гражданские права и обязанности возникают как из правомерных, так и из неправомерных действий. Но это не означает, что все перечисленные основания возникновения гражданских прав и обязанностей являются и основаниями возникновения сделок. Как известно, закон отдает предпочтение сделке как действию правомерному, т. е. сделка не может, например, возникнуть вследствие причинения вреда другому лицу или неосновательного обогащения. Поэтому сделка относится к числу важнейших оснований возникновения гражданских правоотношений.

Как следует из ст. 7 ГК, гражданские правоотношения могут возникать и из других правомерных действий, не являющихся сделками, в частности таких, как создание произведений науки, литературы, искусства, изобретений, иных результатов интеллектуальной деятельности. Все эти действия порождают гражданско-правовые отношения. Следовательно, возникает необходимость в определении тех *существенных признаков сделки*, которые отграничили бы ее от других правомерных действий, образующих гражданско-правовые отношения.

Во-первых, сделка – это *волевое действие*, т. е. совершаемые волевые поступки гражданина или юридического лица, направленные на достижение определенной цели. В целом же сделка представляет собой определенный юридический факт, т. е. такой факт действительности, с наличием которого закон связывает соответствующие правомерные юридические последствия. Поскольку сделка является волевым действием, следовательно, она отличается от юридических фактов, именуемых событиями, которые происходят помимо воли людей (например, стихийные бедствия). В основе же сделок лежит воля граждан или организаций, их совершающих. При этом внутренняя воля участников сделки и волеизъявление должны совпадать, иначе сделка будет признана недействительной и тем самым не приведет ни к каким юридическим результатам.

Иными словами, сущность сделки составляют воля и волеизъявление сторон.

Воля – мотивированное желание достижения поставленной цели (вступить в сделку), т. е. психическое состояние субъекта. Содержание воли субъектов сделки формируется под влиянием различных факторов. Так, лица,

осуществляющие предпринимательскую деятельность, заключают сделки, чтобы обеспечить изготовление и сбыт товаров, оказание услуг, получение прибыли и т. п.; граждане посредством совершения сделок удовлетворяют материальные и духовные потребности.

Волеизъявление – это выражение воли лица вовне, благодаря которому она становится доступной восприятию других лиц. Волеизъявление – важнейший элемент сделки, с которым, как правило, связываются юридические последствия.

Если воля и волеизъявление совпадают, то в таком единстве внутренняя воля находит свое внешнее объективированное выражение. Например, приобретение какой-либо вещи в результате задуманного желания говорит о проявлении единства воли и волеизъявления.

Несоответствие воли и волеизъявления может возникнуть в результате ошибки, заблуждения, обмана, угрозы, насилия, следовательно, сделка признается недействительной.

Учитывая волевой характер сделки, закон признает недействительными сделки, совершенные лицами, не достигшими 14 лет (малолетними) (за исключением мелких бытовых сделок), а также лицами, признанными в установленном порядке недееспособными вследствие душевной болезни или слабоумия.

Проявление воли лица при совершении сделки может выражаться устно, письменно, а в случаях, установленных законодательством, путем молчания либо конклюдентных действий.

Во-вторых, *сделка носит правомерный характер,* т. е. юридические права граждан порождаются лишь действиями, в полной мере соответствующими нормам и принципам права. Это отличает сделку от правонарушений (волевых действий, совершенных вопреки закону (например, причинение вреда)). Поэтому не признаются сделками юридические действия лиц, противоречащие законодательству, хотя по процессу их совершения они внешне похожи на сделку. Такие сделки не порождают юридических исследований и считаются недействительными со всеми вытекающими последствиями (например, чтобы избежать конфискации имущества, оформляются по сговору договоры дарения, купли-продажи, хотя лица, в пользу которых эти договоры оформлены, заранее знают о незаконности этих сделок и то, что они не будут собственниками этого имущества).

Закон не содержит исчерпывающего перечня правомерных действий, с помощью которых граждане могут приобретать имущественные права и обязанности. Это означает, что граждане могут совершать такие сделки, которые законом вообще не предусмотрены, но и не противоречат ему.

В-третьих, сделка – это *действие*, специально направленное на достижение тех или иных юридических последствий, т. е. цель лица, совершающего сделку, – достижение определенного правового результата.

Направленность на достижение желательных для участников сделки юридических последствий означает, что эти последствия, как правило, ее участ-

ники вполне осознают, даже если нет возможности юридически безупречно определить все наступающие последствия сделки.

Правовой результат в сделке является итогом осуществления правовой цели – субъективно желаемого для ее участников возникновения, изменения или прекращения их прав и обязанностей, которые должны произойти после совершения сделки и ее исполнения. *Правовая цель* субъективна: в ней находит свое выражение внутреннее устремление лица, участвующего в сделке. Наличие правовой цели придает сделке соответствующую направленность правового действия.

Правовой результат сделки может и не совпадать с правовой целью, поставленной перед собой сторонами при совершении сделки. Причины этого различны. В частности, сделку может совершить недееспособное лицо либо при совершении сделки стороны не выполнили каких-либо требований закона, т. е. сторонами совершаются неправомерные действия.

Правовые цели нельзя отождествлять с социально-экономическими. Во-первых, это связано с тем, что одна и та же социально-экономическая цель может быть достигнута через реализацию различных правовых целей. Например, социально-экономическая значимость использования нежилого строения может быть достигнута путем реализации таких правовых целей, как приобретение права собственности на строение путем купли-продажи или приобретение права пользования в результате заключения договора аренды этого строения. Во-вторых, если социально-экономические цели субъектов, совершающих действия в форме сделок, противоречат интересам государства и общества, то сам по себе такой факт служит основанием признания сделки недействительной[1].

Следует отличать правовую цель сделки от мотива ее совершения. Мотив, по которому совершается сделка, не является юридическим основанием сделки. Он лишь выражает желание, склоняет лицо к совершению какого-то действия, но может быть и ошибочным. Например, лицо приобретает билет денежно-вещевой лотереи с намерением выиграть автомобиль, а в опубликованной таблице отсутствует выигрыш по такому номеру и серии этого лотерейного билета. В данном случае мотив не реализован (автомобиль не выигран), но это не означает, что сделка (покупка лотерейного билета) является недействительной.

Поскольку сделки направлены на возникновение, изменение и прекращение гражданских правоотношений, их следует отличать от административных актов, принимаемых органами государственного управления. В случае если орган государственного управления совершает действие в сфере своей распорядительной деятельности (присутствует власть и подчинение), то речь идет об административном акте. Если же государственный орган выступает в роли

[1] См.: Гражданское право : учебник : в 2 т. / отв. ред. Е.А. Суханов. М., 1994. Т. 1. С. 118.

субъекта хозяйствования в отношениях, основанных на началах равенства, то им совершается гражданско-правовая сделка.

Сделка может быть направлена на установление, изменение или прекращение конкретных прав и обязанностей сторон. Например, покупая дом, лицо приобретает (устанавливает) право собственности на него; арендатор и арендодатель могут договориться о внесении изменений в уже заключенный договор аренды.

Сделка может быть прекращена по требованию одной из сторон в случаях, установленных законодательством. Так, поклажедатель вправе в любое удобное для него время расторгнуть договор хранения, заключенный на неопределенное время, и до истечения установленного сторонами срока в соответствии с законодательством. Это отличает сделку от тех волевых действий, которые не вызывают такого правового результата и называются в теории права юридическими поступками. Например, подготовка сценария к фильму не направлена на установление гражданских прав и обязанностей. Они возникают впоследствии в силу требований закона.

Таким образом, сделка – это волевое, правомерное юридическое действие субъекта (участника) гражданских правоотношений[1].

Согласно ст. 154 ГК сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

В целом же институт сделки в гражданском праве – это совокупность правовых норм, определяющих порядок и формы совершения сделок, их правовое содержание, условия действительности, основания и юридические последствия недействительности сделок, а также их виды.

Виды сделок. Наука гражданского права подразделяет сделки по соответствующим видам, исходя из специфических признаков разграничения:

1. По количественному признаку, т. е. в зависимости от воли и числа участвующих в сделке сторон. Сделки могут быть дву- или многосторонними (договоры) и односторонними (п. 1 ст. 155 ГК). Такое деление, по сути, и послужило основанием для соответствующей классификации сделок.

Так как сделка – это акт волевого поведения граждан, то для совершения в соответствии с законодательством или соглашением сторон отдельных сделок достаточно выражения воли одной стороны. Например, при оформлении завещания необходимо выражение воли только того гражданина, который завещает свое имущество на случай смерти (п. 1 ст. 1040 ГК). У будущего наследника никто согласия спрашивать не обязан, т. е. воля его никакого значения при составлении завещания не имеет.

Завещание – это типичная односторонняя сделка. Односторонний характер ее вовсе не означает, что наследник лишен законом возможности отказать-

[1] См.: Гражданское право : учебник / под ред. С.Н. Гришаева. М., 1998. С. 64.

ся от наследства. После смерти завещателя и открытия наследства он, в свою очередь, тоже вправе совершить одностороннюю сделку: принять наследство либо отказаться от него. Кроме того, односторонний характер завещания выражается и в том, что завещатель в любое время может изменить или отменить его, составив новое.

Другим примером односторонних сделок является выдача доверенностей (ст. 186 ГК).

В односторонней сделке волеизъявление может последовать одновременно и от нескольких лиц. В частности, доверенность на продажу дома может быть выдана несколькими его собственниками, равным образом, как и договор дарения может быть совершен в пользу нескольких лиц или же несколькими лицами в пользу одного лица. В данном случае они выступают как одна сторона.

Двусторонней считается сделка, в которой выражается взаимная, согласованная воля двух участвующих в ней сторон. Двусторонние сделки иногда именуются договорами. Примером двусторонней сделки служит договор купли-продажи. В таких сделках воля может быть представлена как одним, так и несколькими субъектами. Однако не следует отождествлять число сторон в двусторонней сделке с числом ее участников. Так, сколько бы лиц ни выступало как на стороне продавца, так и на стороне покупателя в договоре купли-продажи, такая сделка в любом случае остается двусторонней. При заключении такого рода сделок принято говорить о множественности лиц в них.

Взаимный, согласованный характер действий участников двусторонних сделок означает, что волеизъявление одной стороны должно соответствовать и иметь противоположную направленность волеизъявлению другой, т. е. воля должна быть встречной. Если один гражданин желает продать вещь, то другой преследует иную цель: хочет купить ее. Иными словами, встречность воли означает, что она (воля) базируется на взаимном интересе (например, одна сторона желает продать вещь, а другая – купить) и согласованности (продажа вещи может состояться, если стороны согласовали ее цену). В данном случае воли сторон характеризуются как разные, но встречные. Согласовав условия сделки, стороны пришли к выводу о необходимости ее заключения.

Наряду с изложенными имеют место сделки какой-то определенной направленности, в которых воли, выраженные сторонами, совпадают. Например, два предприятия решили совместными усилиями построить дом отдыха и заключили договор.

Многосторонней считается сделка, в которой единая цель объединяет волеизъявление трех или более участников сделки. Например, договор простого товарищества (договор о совместной деятельности), который может выступать средством достижения общей хозяйственной цели, в частности для финансирования и строительства агропромышленного комплекса несколькими сельскохозяйственными предприятиями.

Разновидностью многосторонних сделок являются договоры об организации ЖСК, долевом участии граждан в строительстве многоквартирного жилого дома, учредительный договор по созданию и деятельности общества с ограниченной ответственностью, акционерного обществаи т. д.

К числу многосторонних сделок относятся учредительные договоры о создании хозяйственных образований (концернов, ассоциаций, хозяйственных товариществи т. д.).

Как следует из законодательства, дву- и многосторонние сделки именуют договорами. Это объясняется тем, что здесь нужны не только желания, действия двух и более сторон, но и проявление согласованной между ними воли, т. е. согласованность действий сторон. Подчеркивает же такую согласованность заключенный договор. **Поэтому всякий договор есть сделка, но не всякая сделка является договором.**

В то же время нельзя отождествлять одностороннюю сделку с договором, хотя в качестве примера в учебном пособии приводится договор займа. В такого рода случаях следует исходить из наличия воли, а таковая в односторонних сделках присуща только одной стороне.

2. По моменту времени, с которого соответствующая сделка считается заключенной. По этому виду сделки делятся на *консенсуальные* (от лат. consensus – соглашение) и *реальные* (от лат. res – вещь). Подобное деление имеет большой практический смысл, так как в его основе лежит способ совершения сделки.

Консенсуальной является сделка, которая считается заключенной с момента, когда стороны достигли между собой соглашения по всем ее существенным условиям и облекли его в требуемую законом форму (например, в договоре поставки существенными условиями являются: предмет, количество, качество, ассортимент, ценаи т. д.). С момента достижения соглашения в требуемой законом форме у сторон возникают права и обязанности по сделке, которые реализуются в процессе осуществления договорных условий. Консенсуальными являются сделки, связанные с куплей-продажей, а также многие сделки по выполнению работ и оказанию услуг (договоры подряда, комиссии и др.).

Реальной называется та сделка, которая считается совершенной не только, когда стороны достигли соглашения по всем существенным условиям договора, но и когда одновременно в процессе заключения сделки состоялась передача вещи (денег) одним участником другому. Иными словами, в реальных сделках одного соглашения между сторонами недостаточно, необходима еще и передача вещи, чтобы сделка считалась совершенной. Так, договор займа является реальной сделкой и считается совершенным с момента фактической передачи денег. Заверения лиц подарить или дать взаймы без конкретной передачи денег, вещей не порождают правовых последствий. По этому факту реальные сделки отличаются от консенсуальных.

Таким образом, в реальных сделках передача вещи выражает их заключение, в консенсуальных – исполнение в будущем.

3. По возмездности. Наличие или отсутствие этого признака дает основание для отнесения каждой отдельной сделки к соответствующему виду, т. е. деление их на *возмездные и безвозмездные*.

Основная часть сделок носит возмездный характер, при котором каждый из их участников вправе получить от другой стороны встречное имущественное удовлетворение либо требовать выполнения работы или оказания услуги. Возмездными являются большинство заключаемых договоров (передача денег, вещей, купля-продажа, поставка, аренда, подряд).

Возмездной признается сделка, по которой имущественное предоставление одной стороны предполагает встречное имущественное предоставление другой. Возмездность сделки не стоит понимать как полную эквивалентность обмениваемых между сторонами вещей и т. п.

Безвозмездной признается сделка, по которой имущественное предоставление производится только одной стороной без получения встречного имущественного возмещения. В безвозмездной сделке одно из лиц, участвующих в ней, совершает действие в пользу другого, не получая встречного имущественного предоставления ни в силу закона, ни в силу договора (договоры дарения).

Безвозмездные сделки сравнительно редки в отношениях между юридическими лицами, чаще они встречаются во взаимоотношениях граждан между собой или с организациями. Однако в связи с возрастанием экономической самостоятельности субъектов, гуманизации экономической и политической жизни расширяется сфера применения безвозмездных сделок (благотворительные сделки, спонсорские сделки по финансированию социально-культурных движений и организаций и др.)[1].

4. По форме. По данному основанию сделки классифицируются на *устные и письменные*.

5. По характеру правоотношений. Исходя из характера правоотношений, сделки могут быть направленными на *возникновение прав* (покупаю вещь – приобретаю права на нее), *изменение прав* (передаю часть вещи – изменяю ее статус) или *прекращение прав* (продаю, совершаю договор дарения – теряю право собственности на эту вещь).

6. Наступлению прав и возникновению обязанностей. По данному основанию сделки делятся на обычные и условные.

В *обычной сделке* наступление прав и возникновение обязанностей происходит либо в момент совершения сделки, либо через известный промежуток времени.

Условной является сделка, в которой возникновение или прекращение прав и обязанностей ставится в зависимость от какого-то обстоятельства (события или действия третьего лица), которое может наступить или не наступить

[1] См.: Гражданское право : учебник : в 2 т. / отв. ред. Е.А. Суханов. Т. 1. С. 122.

в будущем. Сторонам в сделке не должно быть известно, наступит или не наступит в будущем обстоятельство. Поэтому не может считаться условной сделка, если указанное в ней обстоятельство наступило или известно, что оно может наступить.

Возможность совершения сделок под *отлагательным либо под отменительным* условием предусматривает ст. 158 ГК.

Сделка считается совершенной под *отлагательным условием*, если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит. Это означает, что в момент заключения сделки никаких прав и обязанностей не возникает, их наступление отложено до наступления условия. Например, стадион может быть передан в пользование 20 мая, если в это время он не будет задействован для проведения соревнований.

Если в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит, сторонами поставлено прекращение прав и обязанностей, то сделка совершена под *отменительным условием.* Для данного вида сделок характерно, что права и обязанности сторон возникают в момент совершения сделки и существуют до тех пор, пока не наступит условие. Например, собственник жилого помещения предоставит по договору найма жилое помещение в пользование студенту до того времени, пока он обучается в учреждении высшего образования. При наступлении обстоятельства, с которым связано отменительное условие, договор прекращает свое существование.

Если наступлению условия недобросовестно воспрепятствовала сторона, которой наступление условия невыгодно, то условие признается наступившим.

Условие в сделке должно быть исполнимым. Физическая или юридическая невозможность его исполнения приводит к недействительности сделки. Недействительной считается, например, сделка, если в качестве условия в нее включается требование, связанное с причинением вреда здоровью. Иными словами, включаемые в сделку условия не должны противоречить законодательству.

Имеются и другие виды сделок. В частности, по степени зависимости действительности сделки от ее основания они делятся на ***каузальные*** **и** ***абстрактные***.

Каузальными (от лат. caysa – основание, причина) называются сделки, действительность которых зависит от четкости и ясности обозначения их правового основания (цели). Если основание каузальной сделки неосуществимо, противозаконно, то такая сделка не порождает юридических последствий. В случае же отпадения основания (цели) сделка прекращает свое действие.

Из каузальной сделки видно, какую правовую цель она преследует. При этом цель должна быть законной и достижимой. Так, целью договора безвозмездного пользования является предоставление вещи в безвозмездное времен-

ное пользование, договора займа – передача денег или вещей, определенных родовыми признаками, в собственность (хозяйственное ведение или оперативное управление).

Совершение каузальной сделки ставится в зависимость от достижения ее цели. Если, например, заемщик заключил договор займа денег, но взаймы их не получил (цель договора не достигнута), то такая сделка может быть признана несовершенной.

Если же действительность сделок не ставится в зависимость от основания (цели) их совершения, такие сделки называются *абстрактными* (от лат. abstrahere – отрывать, отделять, отвлекать). Примером может служить чек на предъявителя. Он абстрагирован, из него не вытекает правового основания – цели сделки. Чек на предъявителя может быть предъявлен любым лицом. Деньги получит тот, кто его предъявит.

Подавляющее число сделок, совершаемых в гражданском обороте, носит каузальный характер. К числу абстрактных относятся лишь те сделки, которые в виде исключения признаны такими в самом законе, в частности чек на предъявителя, вексель, банковская гарантия.

Самостоятельным видом является ***мировая сделка (мировое соглашение)***, которая представляет собой соглашение двух и более сторон, направленное на прекращение (иногда на предотвращение) спора путем взаимных уступок, касающихся их прав (требований). Благодаря таким сделкам может быть прекращен любой имущественный спор между гражданами. К мировым сделкам можно отнести договор раздела имущества супругов (бывших и настоящих), договор о правовом режиме имущества супругов. Мировые сделки являются двусторонними (многосторонними), носят возмездный, консенсуальный характер.

В литературе выделяется и такой вид сделок, как ***фидуциарные сделки*** (от лат. fiducia – доверие). В фидуциарных сделках значение имеет взаимное доверие сторон при их совершении. Заключение таких сделок между двумя сторонами связано с тем, что при их посредстве можно установить или реализовать гражданские правоотношения. В качестве примера фидуциарных (доверительных) сделок служит договор комиссии, поручения.

Сделки также подразделяются на ***бессрочные*** **и** ***срочные***.

Бессрочной признается сделка, в которой не предусмотрен срок вступления ее в силу и не определен момент ее прекращения. Такие сделки вступают в силу немедленно. Исполнение бессрочных сделок определено законом. Так, согласно п. 2 ст. 295 ГК в случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства.

Обязательство, не исполненное в разумный срок, а равно обязательство, срок которого определен моментом востребования, должник обязан исполнить

в 7-дневный срок со дня предъявления кредитором письменного требования о его исполнении, если обязанность исполнения в другой срок не вытекает из акта законодательства, условий обязательства или существа обязательства.

Срочной является сделка, в которой определен момент вступления ее в силу, либо указан срок ее прекращения, либо указано то и другое. Например, стороны договора пожизненного содержания с иждивенцем определили, что он вступает в силу с 1 августа 2016 г., или, например, договор аренды здания заключен на один год, или, например, договор аренды здания вступает в силу с 1 января 2016 г. и действует до 1 января 2018 г.

Существуют сделки ***плановые* и *неплановые***. В связи с переходом от плановых методов хозяйствования к свободной рыночной экономике плановые сделки в некоторой части потеряли свою былую значимость. Однако некоторые элементы плановости сохранились. Это особенно проявляется на государственных предприятиях и в целом применительно к государственной форме собственности, например государственные заказы, государственная закупка товаров (работ, услуг)и т. д.

Плановой считается сделка, в которой основанием ее возникновения является плановое задание, обязательное для выполнения сторонами или одной стороной.

Неплановые – это те сделки, которые совершаются по усмотрению сторон. К неплановым сделкам относятся сделки с участием граждан.

С переходом к рыночным отношениям появляются и новые виды сделок, например ***биржевые***. Это связано с появлением бирж организованных, регулярно действующих рынков, на которых совершается торговля ценными бумагами (фондовая биржа), товарами по стандартам и образцам (товарная биржа), валютой по ценам, официально установленным на основе спроса и предложения (валютная биржа).

Заключение биржевых сделок осуществляется участниками бирж в биржевом собрании в соответствии с законодательством. Сделки должны быть зарегистрированы на той бирже, на которой они заключались. Возникающие спорные ситуации между контрагентами (брокером и клиентом) должны разрешаться на основании достигнутой договоренности. В свою очередь, заключенный сторонами договор не должен противоречить законодательству и правилам биржевой торговли.

Особую разновидность составляют бартерные сделки, сделки на срок (фьючерсы), сделки с премией (опционы).

В случае возникновения такой ситуации, которая не регламентирована заключенным между сторонами договором или допускает двоякое толкование, для разрешения спора на биржах создается специальный орган, утвержденный биржевым советом, называемый арбитражной комиссией биржи. При несогласии с решением арбитражной комиссии споры рассматриваются в судебном порядке.

В первые годы становления самостоятельности республики на постсоветском пространстве в основном преобладали ***бартерные сделки*** (как наиболее выгодные). Они встречаются и в настоящее время. На тех биржах, где бартерные сделки были запрещены, заключались *сделки с условием*, т. е. продажа одного товара осуществлялась с условием одновременной покупки другого товара (учетно-расчетную функцию здесь выполняли деньги).

Сделки на срок (фьючерсы) – это сделки по приобретению или продаже товара. Их особенность в том, что продавец и покупатель заключают, например, договор на поставку товара в будущем, но по цене, зафиксированной в момент заключения договора. Объектом этой сделки является не наличный товар, а биржевой контракт. Согласно контракту товары должны реализоваться по цене того дня, в который подписывался контракт, независимо от того, стал этот товар дороже или подешевел.

Поскольку фьючерс – это контракт (соглашение), направленный на приобретение или реализацию товара, то и регулируется он соответствующими нормативными правовыми актами. Например, если речь идет о поставке товаров, то применяются нормативные правовые акты, регламентирующие договор поставки, в первую очередь – ГК.

Сделки с премией, или так называемые опционы, подразделяются на простой, двойной, сложный, кратный.

Простой опцион представляет собой контракт, по которому одна сторона приобретает право на покупку товара в будущем по цене, определяемой в день подписания контракта. Объектом этой сделки является право (но не обязанность) покупателя на приобретение товара по определенной для него цене. Но вопрос в том, что не всегда выгодно реализовывать такое право. Акции (в цене) могут за это время не только понизиться, но и повыситься. Следовательно, их становится невыгодно покупать. Применительно к данной сделке в действительности это выглядит так. Иванов заключает договор с Сидоровым о покупке акций какой-либо компании по цене 100 р. за одну акцию через три месяца со дня подписания договора. Согласно заключенному договору, через три месяца у Иванова появляется право покупки акции по цене 100 р. за акцию, а у Сидорова – обязанность продать акции по этой цене. Предположим, акции к этому времени поднялись в цене, а это означает, что Сидоров терпит убытки. Поэтому, чтобы предотвратить причиненный ущерб, производится своеобразная компенсация, которая заключается в следующем. Иванов при заключении договора уплачивает Сидорову сверх стоимости акции определенную сумму, допустим 30 р. И в том случае, если цена акций возросла, Иванов соответственно приобретает их по цене, определенной соглашением сторон, т. е. указанной в договоре. В свою очередь, 30 р. являются для Сидорова своеобразной компенсацией за причиненный ущерб. Если же акции опустились в цене и Иванов отказался их приобретать, то для Сидорова эти 30 р. составят чистую прибыль. Подобные сделки получили название сделки с премией (опционы).

Что касается двойного, сложного и кратного опциона, то все они отличаются от простого объемами приобретаемых прав плательщика премии и объемами покупаемого товара. Например, при кратном опционе за определенную (кратную премию) один контрагент получает право купить товара в несколько раз больше. Кратность выражается в том, что бóльшее количество товара должно находиться в кратном отношении к обязательному (твердому) минимуму, т. е. превосходить его в несколько раз (2, 3, 4 раза), но в пределах максимума, установленного договором.

Таким образом, опцион – это один из особых видов договора купли-продажи, поэтому он регулируется гражданским законодательством.

Специальное законодательное регулирование отношений, связанных с заключением сделок с опционами и фьючерсами, закреплено в Положении о производных ценных бумагах, утвержденном постановлением Комитета по ценным бумагам при Совете Министров Республики Беларусь от 4 февраля 2002 г. № 02/П. Положением установлены нормы, раскрывающие понятие производных ценных бумаг, под которыми понимаются опционы и фьючерсы. *Опцион* – это контракт (двустороннее соглашение), по которому одна из сторон приобретает право на покупку или продажу определенного базисного актива по фиксированной цене, действующей в течение всего указанного в контракте (соглашении) срока, а другая сторона обязуется обеспечить осуществление этого права (п. 6).

Под базисным активом понимается фондовый индекс, ценная бумага, движимое имущество либо стандартизированные услуги, являющиеся предметом купли-продажи посредством производной ценной бумаги.

Вид базисного актива определяется биржей.

Существенными условиями опциона являются: реквизиты продавца и покупателя опциона, наименование опциона – опцион на покупку (колл) или опцион на продажу (пут), базисный актив, срок опциона – дата исполнения обязательства по опциону, цена исполнения опциона (цена – страйк), цена опциона (премия, уплачиваемая покупателем продавцу опциона).

Применительно к данному положению опционы подразделяются на виды:

– опцион на покупку (колл);

– контракт (соглашение), дающий право на продажу базисного актива в течение срока, указанного в контракте (соглашении).

Фьючерс – это контракт (соглашение) на покупку (продажу) базисного актива в день, установленный контрактом, по фиксированной цене (п. 11 Положения о производных ценных бумагах).

Существенными условиями фьючерского контракта являются: реквизиты покупателя и продавца, наименование «фьючерс», базисный актив, цена покупки (продажи) базисного актива, срок исполнения контракта. В соответствии с п. 5 Положения о производных ценных бумагах сделки с опционами и фьючерсами могут заключаться профессиональными участниками рынка

ценных бумаг только на бирже по правилам, установленным биржей и согласованным с Комитетом по ценным бумагам при Совете Министров Республики Беларусь. При этом биржа должна обеспечить учет таких контрактов в бездокументарной форме.

Деление сделок на виды имеет большое практическое значение. Например, односторонние сделки совершаются в ином порядке, нежели дву- и многосторонние. По-разному определяется момент времени, с которого сделка считается совершенной в реальных консенсуальных сделках.

Важнейший элемент многих сделок – **срок**, т. е. отрезок времени, с наступлением или истечением которого участники связывают определенные юридические последствия. Существуют и другие определения срока в сделке, но все они в основном совпадают[1]. Срок в сделке может быть определен периодом времени (например, срок аренды здания пять лет) или исчисляться годами, месяцами, днями, часами, а также конкретной календарной датой (например, до 31 мая текущего года должен быть произведен ремонт здания). Следует учитывать, что сроки могут устанавливаться не только соглашением сторон, но и законом. Так, доверенность не может быть выдана на срок более трех лет (п. 1 ст. 187 ГК).

Срок в сделке имеет значение:

– *начальный срок* определяет момент, с которого у сторон сделки возникают основные права и обязанности. Например, договор хранения заключен 1 января. С этой даты у сторон возникают основные права и обязанности по договору;

– *срок исполнения* определяет время исполнения сделки. Например, оформление договора купли-продажи жилого дома и окончательный расчет должны быть произведены по истечении одного года после получения задатка;

– *конечный срок* определяет момент прекращения действия сделки. Так, по истечении договора аренды земли, заключенного на 10 лет, прекращается его действие.

Срок в сделке может быть *определенным и неопределенным*.

Определенным считается срок, если известно, когда он наступит, и неопределенным, если неизвестно, в какой момент он должен наступить. В том случае, если срок точно не указан и сделка не содержит условий, позволяющих определить этот срок, то она должна быть исполнена в разумный срок после ее заключения. Сделку, не исполненную в разумный срок, должник обязан исполнить в 7-дневный срок со дня предъявления кредитором письменного требования о ее исполнении, если обязанность исполнения в другой срок не вытекает из акта законодательства, условий обязательства или существа обязательства (п. 2 ст. 295 ГК).

---

[1] См., например: Гражданское право : Общая часть : учебник / под ред. В.А. Витушко. Минск, 1996. С. 61.

Исчисление сроков производится в соответствии с гражданско-процессуальными нормами.

Если срок исчисляется месяцами, то он истекает в соответствующее число последнего месяца (или в последний день последнего месяца, если указанного числа в этом месяце нет). Так, доверенность, выданная на один месяц 30 марта, начинает действовать с 31 марта (течение сроков начинается на следующий день после календарной даты, которой определено их начало) и прекращает свое действие 30 апреля. Срок, исчисляемый неделями, истекает в соответствующий день последней недели, а исчисляемый годами – в соответствующие месяц и число последнего года. Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Сделки имеют и общие черты, которые воплощены в ее элементах: субъектах, воле и волеизъявлении, сроке и условии в сделке.

§ 2. Форма сделок. Правовые последствия несоблюдения формы сделок

Существенным для всех без исключения сделок элементом является их **форма**.

Важным условием действительности сделок является соблюдение установленной законом формы, в которой проявляются два существенных элемента – **воля и волеизъявление.** Для выражения воли лица, совершающего сделку, необходимо, чтобы она была доступна восприятию других лиц. Поэтому в сделке наряду с волей (как объективным моментом) различают волеизъявление (как субъективное изъявление, выражение воли). Воля и волеизъявление представляют собой единство. Воля лица может быть выражена вовне различными способами, т. е. будучи способом выражения воли лиц, совершающих сделку, форма зависит «от значения сделки, длительности возникающих в связи с ней прав и обязанностей, необходимости точного, однозначного выражения воли участников»[1].

Способы выражения и закрепления воли участников, совершающих сделку, проявляются в ее формах.

Сделки совершаются в **устной или письменной форме**, т. е. прямое волеизъявление (ст. 159 ГК). Сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной и в том случае, если из поведения лица явствует его воля совершить сделку. Эти действия называются конклюдентными.

---

[1] См.: Халфина Р.О., Масевич М.Г. Популярный словарь-справочник по советскому гражданскому праву. М., 1983. С. 59.

Конклюдентное действие (от лат. concludere – заключать, делать вывод) – это *молчаливое* действие, явно свидетельствующее о намерении лица вступить в правоотношение и заменяющее словесное согласие на совершение сделки. Примером конклюдентного действия может быть случай, когда лицо, получившее предложение купить за определенную цену какую-нибудь вещь, вместо ответа молча вручает продавцу денежную сумму, соответствующую стоимости этой вещи. Конклюдентными являются действия граждан, оплачивающих проезд в транспорте, покупку в кассе магазина самообслуживания. В этих случаях, по сути, нет никаких устных переговоров о предмете, цене и других условиях договора. Примером сделки, совершаемой в конклюдентной форме, является также принятие наследства путем фактического вступления во владение и управление наследственным имуществом (например, погашение долга наследодателя, оплата за коммунальные услуги) без нотариального оформления своих наследственных прав.

В конклюдентной форме можно совершать лишь сделки, для которых не установлена обязательная письменная форма. Другими словами, речь идет о форме устного или письменного волеизъявления, а также о поведении лица, из которого можно сделать вывод о намерении заключить сделку.

В случаях, прямо предусмотренных законодательством или соглашением сторон, выражением воли совершить сделку признается также **молчание** (п. 3 ст. 159 ГК). Молчание не приводит ни к каким юридическим последствиям, если об этом нет прямого указания в законе. Для сделок с участием граждан таких указаний немного. Так, в соответствии с п. 2 ст. 511 ГК договор энергоснабжения, заключенный на определенный срок, считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении либо о заключении нового договора, т. е. молчание сторон – форма выражения их согласия.

Сделка, для которой законом не установлена письменная форма, может быть совершена устно. **Устная форма** сделок применяется тогда, когда стороны выражают волю словами и она воспринимается непосредственно.

По общему правилу в устной форме могут заключаться сделки между гражданами на сумму не свыше 10 базовых велин. При совершении таких сделок граждане могут выражать свою волю словесно при встрече с другим участником, по телефону. В случае спора по поводу совершенной сделки допускаются свидетельские показания. К совершенным в устной форме приравниваются сделки в форме конклюдентных действий или совершенные путем молчания.

Однако существуют сделки, которые не могут быть совершены в устной форме, даже если их сумма не превышает 10 базовых величин. Так, п. 2 ст. 351 ГК предусматривает, что соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме. Договор проката во всех случаях должен быть заключен в письменной форме (ст. 597 ГК). Согласно п. 2 ст. 545 ГК договор дарения движимого имущества должен быть в обязательном

порядке совершен в письменной форме, если дарителем является юридическое лицо и стоимость дара превышает пять базовых величин, а также договор содержит обещание дарения в будущем.

Письменная форма сделок может быть двух видов – простая письменная и нотариальная (п. 1 ст. 159 ГК).

В простой письменной форме в соответствии со ст. 162 ГК совершаются сделки (за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения):

– юридических лиц между собой и с гражданами;

– гражданами между собой на сумму, превышающую 10 базовых величин, а в случаях, предусмотренных законом, и независимо от суммы сделки (п. 1 ст. 761 ГК).

Соблюдение простой письменной формы не требуется для сделок, которые в соответствии с законом (ст. 160 ГК) могут быть совершены устно.

Письменные сделки должны быть подписаны лицами, их совершающими. Если гражданин вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может подписаться, то по его просьбе сделку может подписать другой гражданин. Подпись последнего должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, с указанием причин, в силу которых совершающий сделку не мог подписать ее собственноручно.

При нахождении гражданина в стационарном лечебном учреждении и невозможности им подписаться под сделкой доверенность на ее совершение и подпись того, кто подписывает сделку, может быть удостоверена администрацией лечебного учреждения, в котором он находится на излечении. В равной степени все это может быть произведено и организацией, в которой работает гражданин, но с обязательным указанием причин, в силу которых гражданин не мог подписать сделку собственноручно.

Договор *в письменной форме* может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой, телетайпной, телеграфной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (п. 2 ст. 404 ГК).

Простая письменная форма обязательна при заключении следующих сделок:

– соглашения о неустойке (штраф, пеня) (ст. 312 ГК);

– договора залога (п. 2 ст. 320 ГК);

– договора поручительства (ст. 342 ГК);

– соглашения о задатке (п. 2 ст. 351 ГК);

– уступки требования и перевода долга (если основаны на сделке, совершенной в простой письменной форме) (п. 1 ст. 360 и п. 2 ст. 362);

– договора дарения на сумму, превышающую 5 базовых величин, и когда дарителем является юридическое лицо, а также если договор содержит обещание дарения в будущем (п. 2 ст. 545 ГК);

– договора аренды на срок более одного года, а если хотя бы одной из сторон является юридическое лиц, то независимо от срока (п. 1 ст. 580 ГК);

– договора проката (п. 2 ст. 597 ГК);

– договора займа на сумму свыше 10 базовых величин, а в случаях, когда заимодателем является юридическое лиц, независимо от суммы (п. 1 ст. 761 ГК);

– договора доверительного управления имуществом (п. 1 ст. 900 ГК) и в других случаях.

Несоблюдение письменной формы сделок влечет ее недействительность со всеми вытекающими последствиями. Письменная форма имеет исключительно доказательственное значение. Несоблюдение ее не лишает стороны их права приводить письменные и другие доказательства, не являющиеся свидетельскими, но лишает их права в случае спора ссылаться на свидетельские показания для подтверждения сделки. Несоблюдение простой письменной формы влечет также ее недействительность в случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон (ст. 163 ГК).

Нотариальное удостоверение сделок обязательно лишь в случаях, указанных в законе, а также в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась.

При нотариальной форме недостаточно составления письменного документа. Необходимо нотариальное удостоверение сделки. Нотариальная форма может быть либо прямо предусмотрена законом, либо избрана участниками сделки по соглашению.

Обязательному нотариальному удостоверению подлежат:

– доверенности на совершение сделок, требующих нотариальной формы, а также действий в отношении организаций (п. 2, 3 ст. 186 ГК);

– доверенности, выдаваемые в порядке передоверия (п. 2 ст. 188 ГК);

– договоры ренты (ст. 555 ГК);

– завещания (ст. 1044 ГК).

Граждане достаточно часто обращаются в нотариальные конторы, нотариальные бюро для оформления сделок, не требующих нотариальной формы, желая максимально защитить себя от нежелательных последствий в случаях несоблюдения условий сделки одним из ее участников. Такой гарантией являются: во-первых, возможность взыскать положенное по сделке совершением исполнительной надписи; во-вторых, при вовлечении в возникший спор судебной юрисдикции появляется возможность представить доказательства, значение которых очень высоко (если не бесспорно); в-третьих, всегда можно получить дубликат документа или выписку из реестра, где зафиксирован факт совершения сделки.

Преимущество нотариальной формы и в том, что сделка контролируется с точки зрения ее законности, соблюдения паритета интересов сторон, возникает возможность оценить все правовые последствия сделки.

Несоблюдение нотариальной формы, предписанной законом, влечет за собой недействительность сделки с последствиями, предусмотренными ст. 166 ГК. Если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая сторона уклоняется от нотариального оформления, суд вправе по требованию стороны, исполнившей сделку, признать ее действительной при условии, что эта сделка не содержит ничего противозаконного. В этом случае последующего нотариального оформления сделки не требуется (п. 2 ст. 166 ГК).

Для некоторых сделок законодательством установлена их государственная регистрация. Так, согласно ст. 131 ГК государственной регистрации подлежат недвижимое имущество, права на него и сделки с ним в случаях, предусмотренных законодательными актами.

Регистрации подлежат право собственности, право хозяйственного ведения, право оперативного управления, право пожизненного наследуемого владения, право постоянного пользования, ипотека, сервитуты, а также иные права в случаях, предусмотренных законодательными актами.

Государственной регистрации подлежат также договор продажи предприятия (п. 3 ст. 531 ГК), договор дарения недвижимого имущества (п. 3 ст. 545 ГК), договор аренды предприятия (п. 2 ст. 629 ГК) и некоторые другие сделки.

В случае если сделка совершена в нотариальной форме, но требуется ее государственная регистрация, а одна из сторон уклоняется от ее регистрации, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о регистрации сделки. При этом, как следует из п. 4 ст. 166 ГК, сторона, необоснованно уклоняющаяся от нотариального удостоверения или государственной регистрации сделки, должна возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении или регистрации сделки.

§ 3. Условия действительности сделок. Общие положения о недействительности сделок

Действительной называется сделка, которая порождает юридические последствия для лиц, ее совершивших. Для того чтобы сделка была признана действительной, юридически значимой и вызвала те правовые последствия, к которым стремились ее участники, необходимо наличие **следующих условий:**

1. Содержание сделки не должно противоречить действующему законодательству, уставам, положениям, основам правопорядка и нравственности. Сделки, совершаемые гражданами, не должны отступать от предписанных законодательством условий. Именно противоречивость сделки нормам права указывает на ее недействительность. При этом речь идет о тех

условиях, которые противоречат не только закону, но и другим нормативным правовым актам, изданным компетентными органами. В данном случае не могут быть приняты и ссылки на незнание законодательства. Поэтому действие, направленное против закона, является основанием для признания сделки недействительной.

2. Участники сделки должны обладать гражданской правоспособностью и дееспособностью. Юридические лица вправе совершать сделки, соответствующие их специальной правоспособности. Законом разрешено участие в сделках и несовершеннолетних. В зависимости от того, к какой возрастной группе они относятся, определена возможность совершения ими тех или иных сделок (ст. 25–27 ГК).

Поскольку правоспособность и дееспособность в равной степени закреплены за всеми гражданами, согласно ст. 21 ГК не допускается их лишение или ограничение, за исключением случаев, установленных законом. Гражданин, который вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия) не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным. Следовательно, от имени гражданина, признанного недееспособным, сделки совершает его опекун.

Закон допускает ограничение в дееспособности, если гражданин злоупотребляет спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами и их аналогами, и тем самым ставит свою семью в тяжелое материальное положение (ст. 30 ГК). При вынесении судом такого ограничения гражданину он вправе совершать лишь мелкие бытовые сделки.

Совершаемые юридическими лицами сделки признаются действительными, если они не выходят за пределы их уставов или иных документов, регламентирующих их деятельность.

3. Волеизъявления участников сделки должны соответствовать их внутренней воле, т. е. желание совершить сделку и внешнее выражение внутренней воли должны совпадать. Единство субъективного (намерение лица совершить сделку) и объективного (выражение воли лица, проявившейся вовне – в приобретении, выполнении задуманного) моментов определено законом как одно из условий действительности сделки (о чем более подробно будет сказано при конкретной характеристике действительных и недействительных сделок).

4. Сделка должна быть совершена в установленной законом форме. Форма сделки также зависит от однозначного выражения воли участников, из которой, по существу, вытекают значимость сделки, а также возникающие возможные права и обязанности и их длительность. Здесь акцентируется внимание на условиях, подтверждающих действительность сделки. Особенности зависят от того, какая форма сделки была нарушена. Например, при оформлении договора ренты требуется не только нотариальная форма, но и его государственная регистрация, если он предусматривает отчуждение недвижимого

имущества под выплату ренты (ст. 555 ГК). Совершение этой сделки в устной форме говорит о ее ничтожности.

Несоблюдение хотя бы одного из перечисленных условий может повлечь за собой признание сделки недействительной.

Сделка, не соответствующая требованиям закона, признается недействительной. Например, незаконная продажа оружия, редкоземельных металлови т. д.

Недействительные сделки подразделяются на *ничтожные и оспоримые* (ст. 167 ГК)[1].

Ничтожными называются сделки, когда для признания их недействительности решения суда не требуется.

Для признания недействительности сделки достаточно констатации судом лишь факта ее совершения. В частности, если лицо, не достигшее 14-летнего возраста, продает подаренный ему велосипед, то суд признает такую сделку недействительной, исходя лишь из факта совершения такого действия. Этот вид сделок относится к числу абсолютно недействительных сделок. Они считаются недействительными с момента их совершения.

Ничтожные сделки не являются действительными ни при каких условиях в силу прямого указания закона. Поэтому они не порождают никаких юридических последствий для граждан, совершивших их. Такая сделка может и не исполняться любой из сторон без всяких отрицательных для этой стороны последствий.

Закон содержит лишь некоторые исключения о признании ничтожной сделки действительной. Так, согласно п. 2 ст. 166 ГК судом может быть признана действительной сделка, если одна из сторон полностью или частично выполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая сторона укло-

[1] Анализ литературных источников по вопросу недействительных сделок показывает, что среди ученых-цивилистов существуют различные точки зрения и не выработан единый подход к данной проблеме. При этом речь идет не только о самом понятии недействительности сделки, но и о делении недействительных сделок на ничтожные и оспоримые. Так, М.М. Агарков считал, что, когда действие направлено на установление, изменение или прекращение гражданских правоотношений, но не может порождать такой результат, правильно говорить не о недействительности сделки, а о недействительности волеизъявления (см.: Агарков М.М. Понятие сделки по советскому гражданскому праву // Совет. государство и право. 1946. № 3–4). Необоснованным обозначением термином «сделка» как действительных, так и недействительных сделок также считали Д.М. Генкин и М.И. Брагинский (см.: Генкин Д.М. Недействительность сделок, совершенных с целью, противной закону // Учен. зап. ВИЮН. М., 1947. Вып. 5. С. 49 ; Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право : Общие положения. М., 1997. С. 192). Такого рода суждения не поддерживал И.Б. Новицкий. Он считал необходимым существование недействительной сделки. В качестве обоснования такой позиции И.Б. Новицкий отмечал, что хотя она и не приводит к тем правовым последствиям, которые стороны имели в виду при ее совершении, но она порождает другие последствия: все, что незаконно получено по сделке, передать в доход государства, возвратить полученное тому, от кого оно получено, и т. д. (см.: Новицкий И.Б. Сделки. Исковая давность. М., 1954. С. 69).

няется от такого удостоверения сделки. Иными словами, речь идет о признании действительной сделки с несоблюдением ее нотариальной формы.

Оспоримыми называются сделки, когда для признания их недействительности требуется решение суда. Такие сделки признаются судом недействительными при наличии предусмотренных законом оснований по иску заинтересованных лиц (родителей, усыновителей, попечителей) или прокурора. Так, при возникновении спора, что сделка была совершена под угрозой насилия к ее заключению, она признается недействительной не исходя из факта ее совершения, а только при доказанности такой угрозы насилия. Данные сделки относятся к числу относительно недействительных. Это объясняется тем, что в момент их совершения они имеют юридическую силу, но затем могут быть оспорены заинтересованной стороной в суде, который призна́ет их недействительными.

Оспоримость сделки означает доказывание какого-либо факта, имеющего значение для действительности сделки. В основном это вопросы, связанные с наличием воли и правильности ее отражения в волеизъявлении, либо наличие или отсутствие согласия опекуна или попечителя на совершение сделки. До вынесения судебного решения никто не вправе объявить оспоримую сделку недействительной.

Что же касается ничтожной сделки, то ее порок настолько серьезен, что для признания сделки недействительной не требуется установления этого факта судебным либо иным органом. В данном случае любой орган, гражданин или организация вправе потребовать применения последствий недействительности ничтожной сделки.

Деление сделок на ничтожные и оспоримые применялось еще русскими дореволюционными авторами. Они, в частности, считали, что ничтожность сделки нарушает непосредственно публичный интерес, а оспоримость – непосредственно частный интерес (см., например: Синайский В.И. Русское гражданское право. Киев, 1917. Вып. 1. С. 106). Этого мнения придерживался и Н.Г. Вавин (Вавин Н.Г. Ничтожные сделки. М., 1962. С. 4).

И.Б. Новицкий считал, что государство выделяет в одну группу наиболее важные, а в другую – менее важные с точки зрения социалистического общества случаи. Он также отмечал, что категории ничтожности и оспоримости, во-первых, несоизмеримы; во-вторых, противопоставление оспоримых и ничтожных сделок не сопоставляется с тем, что оспоримая сделка в результате оспаривания становится ничтожной. Поэтому более предпочтительно деление недействительных сделок на абсолютно недействительные и относительно действительные (см.: Новицкий И.Б. Сделки. Исковая давность. М., 1954. С. 69–70).

В.П. Шахматов исходил из того, что метод объявления сделок недействительными, в конечном счете зависит от характера и значения тех общественных отношений, которые регулируются соответствующими нормами права о недействительных сделках. Характер и значение общественных отношений, нарушаемых ничтожными сделками, не допускают наступления нормальных юридических последствий, свойственных действительным сделкам, независимо от того, заявлена ли перед судом просьба об этом (см.: Шахматов В.П. Составы противоправных сделок и обусловленные ими последствия. Томск, 1967. С.148). Такой же позиции придерживается и Ф.С. Хейфец (см.: Хейфец Ф.С. Недействительность сделок по Российскому гражданскому праву. М., 1999. С. 62).

Сделка, ничтожная сама по себе, должна быть признана каждым заинтересованным в ней лицом, в то время как оспоримая сделка недействительна по желанию только потерпевшего, причем недействительность эта не всегда бывает безусловной.

На практике сделки недействительны не в целом, а лишь частично, когда недействительно какое-либо из условий. Законом предусмотрено, что недействительность части сделки не влечет за собой недействительности прочих ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения в нее недействительной части.

Сделка, признанная недействительной, считается таковой с момента ее совершения, однако, если из содержания вытекает, что она может быть лишь прекращена на будущее время, суд, признавая сделку недействительной, прекращает ее действие на будущее время (п. 1 ст. 168 ГК).

Деление сделок на ничтожные (абсолютно недействительные) и оспоримые (относительно недействительные) одновременно указывает, какие сделки относятся к названным категориям.

В частности, к категории ***ничтожных сделок*** относятся:

1. Сделки, не соответствующие требованиям законодательства, нарушающие любую правовую норму (продажа оружия лицами, не имеющими на это разрешения).

2. Сделки, совершенные лицами, не достигшими 14 лет (малолетними). Законодательством (ст. 173 ГК) установлено, что недействительна сделка, совершенная гражданином, не достигшим 14 лет, за исключением мелких бытовых сделок, сделок, направленных на безвозмездное получение выгод, не требующих нотариального удостоверения, а также сделок по распоряжению средствами, предоставленными законными представителями (ст. 27 ГК).

Специфика субъектного состава данной сделки в том, что одной стороной данной сделки должен быть малолетний. Что же касается другой стороны, то в качестве таковой может быть как предприятие (организация), так и гражданин.

3. Сделки, совершенные гражданами, хотя и достигшими совершеннолетия, но признанными в судебном порядке недееспособными вследствие психического расстройства, душевной болезни или слабоумия (ст. 172 ГК), за исключением тех споров, когда сделка совершена к выгоде недееспособного. В таких случаях сделка может быть признана действительной по требованию его законных представителей.

Сделки, совершенные малолетними, несовершеннолетними, ограниченными судом в дееспособности и признанными судом недееспособными, относятся к сделкам с пороками субъектного состава.

4. Сделки, совершенные для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия, т. е. *мнимые сделки* (п. 1 ст. 171 ГК). Стороны при заключении такой сделки скрывают ее цель и понимают, что никаких прав

и обязанностей у них по данной сделке не возникает, а следовательно, отсутствуют и юридические последствия.

Такого рода сделки обычно встречаются, если речь идет о конфискации имущества. В частности, чтобы избежать конфискации имущества за совершенное преступление, гражданин совершает договор купли-продажи этого имущества со своим знакомым, не получая при этом покупной платы, т. е. вводит в заблуждение лиц, которым известно о совершенной сделке.

Разновидностью мнимой является *притворная сделка*, прикрывающая другую сделку, которую стороны действительно имеют в виду и желают совершить. В этом случае применяются правила, относящиеся к той сделке, которую стороны действительно имели в виду (п. 2 ст. 171 ГК). Притворная сделка сходна с мнимой, поскольку она тоже совершается для вида, но в отличие от мнимой притворная сделка скрывает за собой какую-то другую сделку, которая преследует действительный конкретный интерес (например, обмен сторонами принадлежащих им на праве собственности квартир (других жилых помещений), прикрывающий сделку по купле-продаже указанных квартир, или продажа автомобиля под прикрытием доверенности (общей, генеральной) на распоряжение автомобилем).

Но если прикрываемая сделка ничего противозаконного не содержит, то она считается действительной и порождает последствия, которые наступают при такой сделке.

5. Сделки, совершение которых запрещено законодательством. Основу недействительности этих сделок составляет противоречие их существующим основам правопорядка и нравственности. Например, скупка и перепродажа краденых вещей либо другого имущества (автомобилей) указывает на то, что в данном случае налицо посягательство на право собственности, или же продажа товаров, обладающих свойствами, опасными для жизни и здоровья людей.

6. Сделки с нарушением требований простой письменной (п. 2 ст. 163 ГК) или нотариальной формы или с нарушениями требований закона об обязательной государственной регистрации. Например, договор займа между гражданами должен быть заключен в письменной форме, если его сумма превышает 10 базовых величин.

Согласно ст. 175 ГК сделка может быть признана недействительной, если полномочия лица на ее совершение ограничены договором либо полномочия органа юридического лица – учредительными документами по сравнению с тем, как они определены в доверенности, в законодательстве либо как они могут считаться очевидными из обстановки, в которой совершается сделка, и при ее совершении такое лицо или орган вышли за пределы этих ограничений. Однако такая сделка может быть признана судом недействительной по иску лица, в интересах которого установлены ограничения, лишь в случаях, когда будет доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об указанных ограничениях.

К категории ***оспоримых сделок*** относятся:

1. Сделки, совершенные несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет без согласия законных представителей (родителей, попечителей), кроме сделок, которые они имеют право совершать самостоятельно (ст. 176 ГК). Например, несовершеннолетний в возрасте 16 лет купил мотоцикл. Если его законные представители оспорят эту сделку, она может быть признана судом недействительной. Данное правило не распространяется на лиц, хотя и не достигших совершеннолетия, но вступивших в законный брак или эмансипированных.

Специфика указанного вида сделки в том, что одной из сторон является несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет. Другой стороной может быть дееспособное лицо, а также несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет;

2. Сделки, совершенные гражданами, хотя и дееспособными, но находящимися в момент ее совершения в таком состоянии, в котором они не были неспособными понимать значения своих действий и руководить ими (ст. 177 ГК). Указанное должно происходить именно в момент совершения сделки. Например, гражданин совершает сделку в состоянии сильного душевного волнения. Такая сделка может быть признана судом недействительной по иску этого гражданина либо иных лиц, чьи права или законные интересы были нарушены совершением этой сделки.

3. Сделки, совершенные гражданами с ограниченной дееспособностью. Это совершеннолетние граждане, которые потеряли способность к самоконтролю вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими веществами, психотропными средствами, их аналогами, влияющими на нормальное формирование воли и ее внешнее выражение (волеизъявление). Гражданин, систематически и чрезмерно употребляющий спиртные напитки или наркотические вещества, часто совершает сделки, которые ставят в тяжелое материальное положение его семью: растрачивает заработную плату на приобретение спиртного, дает взаймы деньги малознакомым лицам, продает домашнее имущество за бесценок. В соответствии со ст. 30 ГК такой гражданин может быть ограничен судом в дееспособности. Над ним устанавливается попечительство.

По иску попечителя признается недействительной сделка по распоряжению имуществом, совершенная без согласия попечителя гражданином, ограниченным судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами, их аналогами (ст. 178 ГК). Например, лицо, ограниченное в дееспособности, продало холодильник с целью приобретения спиртных напитков.

4. Сделки юридического лица, выходящие за пределы его правоспособности. Под пределами правоспособности юридического лица понимается цель его деятельности, определенная учредительными документами либо

лицензией на право занятия соответствующей деятельностью. В случае нарушения правоустанавливающих деятельность юридического лица документов сделка может быть признана судом недействительной по иску учредителя (участника) этого юридического лица или государственного органа, контролирующего деятельность этого юридического лица, если будет доказано, что другая сторона в сделке знала или в силу акта законодательства должна была знать о ее неправомерности, но заключила такую сделку умышленно или по неосторожности (ст. 174 ГК). Например, выпуск юридическим лицом акций, если согласно уставу это не является предметом его деятельности и у юридического лица нет разрешения (лицензии) на их выпуск.

Сделки, выходящие за пределы правоспособности юридического лица, – это так называемые *внеуставные сделки*. Необходимость отнесения их к числу недействительных объясняется тем, что правоспособность юридического лица является специальной, подчиненной целям и задачам, стоящим перед каждой конкретной организацией. Особенность субъектного состава данной сделки в том, что одной из сторон обязательства должно быть юридическое лицо, другой же стороной может быть как юридическое лицо, так и гражданин.

5. Сделки, совершенные под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение. Они могут быть признаны судом недействительными по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения (п. 1 ст. 179 ГК). Виды заблуждений могут быть различными: относительно природы сделки, тождества предмета сделки, качества предмета, т. е. при отсутствии заблуждения не была бы совершена и сама сделка.

Таким образом, заблуждение – это отсутствие представления или неправильное представление лица о характере сделки, ее виде или основных элементах. В частности, при обмене квартир один из нанимателей занимаемого жилого помещения может быть введен в заблуждение относительно места расположения полученной в обмен квартиры, т. е. квартира, на которую производится обмен, находится вне городской черты.

Закон устанавливает, что заблуждение влечет за собой признание сделки недействительной, если оно имело существенное значение. Следовательно, какие-то незначительные ошибки, расхождения между желаемым и действительным не могут служить основанием недействительности сделки. Является ли заблуждение существенным или нет, в каждом конкретном случае решает суд. При этом заблуждаться может как одна, так и другая сторона. Например, как продавец, так и покупатель заблуждались в подлинности картины. В то же время не является существенным заблуждением, а следовательно, могут быть и не возвращены деньги за приобретенный в одном магазине товар, который в другом в стоимостном выражении ниже.

6. Сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителей одной стороны с другой, а также сделки,

которые лица вынуждены совершать вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась (ст. 180 ГК). Это сделки, в которых внутренняя воля одного из участников сформировалась не свободно, а под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной и др. Эти сделки еще именуются сделками, совершенными с пороками воли их участников. Например, Иванов, угрожая причинить вред близким Сидорова, требует от него оформления договора дарения автомобиля на свое имя (Иванова).

Обман – это намеренное введение виновной стороной другого лица в заблуждение. Путем обмана одна сторона побуждает к заключению сделки другую сторону, умышленно умалчивая об известных фактах, недостатках предмета сделки, мотивах ее заключения, которые имеют важное значение. Обман с субъективной стороны характеризуется умыслом. Например, при обмене квартир одна сторона умышленно умолчала о том, что наружная панель дома имеет дефекты, требующие немедленного их устранения.

В качестве лица, вводящего в заблуждение, может выступать не только другая сторона, но и третье лицо, действующее по просьбе другой стороны. Например, доверенное лицо при продаже дома по просьбе доверителя умолчало о его скрытых недостатках.

Насилие – это умышленное противоправное воздействие лица на волю участника сделки либо его близких лиц путем причинения физических (избиение, истязание и т. п.) или моральных страданий (распространяя клеветнические измышления, оскорбляя и т. п.) ему или его близким с целью заставить заключить сделку для получения выгоды, т. е., по существу, потерпевший выполняет волю другого лица. Например, путем причинения физических страданий будущему участнику сделки или его близким лицо заставляет составить завещание на квартиру на его имя. Насилие может проявляться и через служебную зависимость, например, подчиненного работника от начальника.

Угроза – это умышленное психическое воздействие на другую сторону с целью заключить сделку под страхом причинения имущественного или личного вреда этой же стороне или ее близким (например, угроза поджечь дом, если собственник дома не продаст его стороне, побуждающей заключить сделку купли-продажи этого дома).

Угроза должна быть реальной, характеризоваться вероятностью ее осуществления, опасностью причинения значительного вреда лицу, совершающему сделку, или его близким.

Здесь также присутствует порок воли, поскольку она формируется под угрозой другого лица.

От насилия угроза отличается тем, что насилие – уже совершенное или совершаемое зло, а угроза предполагает совершение зла в обозримом буду-

щем. Насилие – причинение физических страданий, а угроза заключает в себе психическое воздействие.

Злонамеренное соглашение представителя одной стороны с другой стороной – это соглашение о заключении сделки в ущерб представляемому. Это происходит в случаях, когда гражданин в силу различных обстоятельств сам не может совершить сделку и поручает ее заключение другой стороне. Например, доверитель сам не может продать дом и доверяет заключить договор купли-продажи дома другой стороне. Но это лицо действует в ущерб доверителю, занижает покупную стоимость дома в интересах покупателя данного дома.

Злонамеренное соглашение представителя одной стороны с другой в ущерб представляемому может проявляться в интересах как представителя, так и стороны, с которой заключается соглашение, или обоих этих лиц.

Недействительной считается также *сделка*, которую лицо было вынуждено совершить вследствие *стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась.* Это так называемая кабальная сделка.

Стечение тяжелых обстоятельств может заключаться во вре́менном отсутствии у лица средств к существованию, предметов первой необходимости, денег, а следовательно, продуктов питанияи т. д. Но чтобы признать сделку недействительной, одного стечения тяжелых обстоятельств недостаточно. Законом установлено, что необходимо также присутствие крайне невыгодных условий. Только наличие двух названных признаков говорит о недействительности такой сделки. Например, внезапная смерть матери вызывает необходимость сына из-за неимения денег получить их взаймы от знакомого с чрезвычайно большими издержками для получающего.

7. Сделки, в совершении которой имеется заинтересованность аффилированных лиц хозяйственного общества. Порядок признания и перечень лиц, которые являются аффилированными лицами хозяйственного общества, определены в ст. 56 Закона Республики Беларусь от 9 декабря 1992 г. № 2020-XII «О хозяйственных обществах». Согласно ч. 1 названной статьи аффилированными лицами хозяйственного общества признаются физические и юридические лица, способные прямо и (или) косвенно (через иных физических и (или) юридических лиц) определять решения либо оказывать влияние на их принятие хозяйственным обществом, а также юридические лица, на принятие решений которыми хозяйственное общество оказывает такое влияние. Перечень таких лиц в установленном порядке определяется хозяйственным обществом, которое ведет их учет.

Во избежание возможных нарушений, определения стратегии и порядка деятельности хозяйственного общества создается совет директоров (наблюдательный совет) хозяйственного общества. К компетенции данного совета в соответствии с Законом «О хозяйственных обществах» и уставом относятся

вопросы общего руководства деятельностью хозяйственного общества, в частности утверждение стоимости имущества хозяйственного общества в случае совершения крупной сделки и сделки, в совершении которой имеется заинтересованность аффилированных лиц.

Аффилированные лица при совершении сделок, в которых они имеют заинтересованность, не должны ее противопоставлять интересам хозяйственного общества. Они, наоборот, обязаны в порядке, установленном хозяйственным обществом, доводить до сведения участников общего собрания и (или) совета директоров (наблюдательного совета) информацию о субъектах хозяйствования, которые заинтересованы о вступлении с ними в сделку. Одновременно аффилированные лица должны предотвращать предлагаемые к заключению хозяйственным обществом сделки, заведомо противные его интересам.

В соответствии со ст. 57[1] Закона Республики Беларусь «О хозяйственных обществах» сделка, в совершении которой имеется заинтересованность аффилированных лиц хозяйственного общества, совершенная с нарушением предусмотренных данным законом требований и (или) нарушающая права и законные интересы хозяйственного общества, участников этого общества, является оспоримой и может быть признана судом недействительной по иску участников хозяйственного общества, самого хозяйственного общества, а также членов совета директоров (наблюдательного совета), коллегиального исполнительного органа.

8. Недействительность крупных сделок, совершенных хозяйственным обществом. Заключение крупных сделок требует и большого затратного механизма, а иногда может повлечь за собой и причинение убытков хозяйственному обществу или кому-либо из участников этого общества. Поэтому совершение таких сделок требует тщательной проработки и принятия общим собранием участников хозяйственного общества решения о каждой конкретной крупной сделке, в совершении которой может быть заинтересовано хозяйственное общество.

О проведении общих собраний хозяйственного общества его участники должны быть заблаговременно проинформированы. Информация о крупных сделках доводится до участников хозяйственного общества ежегодно как о совершенных, совершаемых, так и возможных сделках хозяйственного общества, в совершении которых стороны могут быть заинтересованы.

Необходимость подготовки информации и требование своевременного информирования участников хозяйственного общества определены в ст. 39 Закона Республики Беларусь «О хозяйственных обществах». До проведения годового общего собрания участников хозяйственного общества его исполнительный орган обязан подготовить информацию о деятельности общества за отчетный период, которая в числе запланированных мероприятий должна содержать и информацию о крупных сделках, на принятие решения о совершении которых в соответствии с уставом хозяйственно-

го общества распространяется порядок принятия решения о совершении крупной сделки.

Под крупной сделкой хозяйственного общества, как следует из законодательства, понимается сделка или несколько взаимосвязанных сделок, влекущих приобретение, отчуждение или возможность отчуждения хозяйственным обществом прямо или косвенно денежных средств и (или) иного имущества, стоимость которого составляет 20 % и более балансовой стоимости активов этого общества, определенной на основании данных бухгалтерской (финансовой) отчетности за последний отчетный период, предшествующий дню принятия решения о совершении такой сделки (стоимости активов) (ст. 58 Закона Республики Беларусь «О хозяйственных обществах»).

Норма, предусматривающая возможность совершения крупных сделок хозяйственного общества по решению общего собрания его участников, не является строго обязывающей. Она носит диспозитивный характер. Речь идет о том, что принятие такого решения учредительными документами может быть отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета).

Крупные сделки хозяйственного общества, совершаемые вопреки предписывающим для их выполнения требованиям, относятся к числу оспоримых и могут быть признаны судом недействительными по иску участников хозяйственного общества, самого хозяйственного общества, а также членов совета директоров (наблюдательного совета), коллегиального исполнительного органа (ч. 10 ст. 58 Закона Республики Беларусь «О хозяйственных обществах».

Сделки, совершенные по указанным основаниям, могут быть признаны судом недействительными по иску потерпевшего. Иными словами, выделение наряду с ничтожными оспоримых сделок объясняется тем, что признание их недействительными в силу особых присущих им свойств не может иметь места без заявления потерпевшей стороны (или заинтересованного лица). Например, для признания недействительности сделки, совершенной под влиянием обмана, угрозы, насилияи т. д., необходимо, чтобы сам потерпевший подтвердил, что он совершил сделку под влиянием примененного к нему воздействия. Без заявления потерпевшего этого установлено быть не может[1].

Ведя речь об основаниях недействительности сделки, нельзя не отметить, что при заключении ее иногда может возникнуть ситуация, в которой сторонами включено условие сделки, не отвечающее требованиям законодательства. Вся же остальная содержательная часть сделки не противоречит нормам законодательства. В соответствии со ст. 181 ГК в создавшейся ситуации такая *сделка в целом не признается недействительной, а лишь та часть, которая не отвечает предъявляемым требованиям*. Но данная норма носит диспозитивный характер, поскольку это может произойти в том случае, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной ее части.

[1] См.: Рабинович Н.В. Недействительность сделок и ее последствия. Л., 1960. С. 15.

На основании изложенного можно сделать вывод, что нарушение сторонами норм законодательства приводит к недействительности совершаемых ими сделок. В зависимости от того, какое из условий действительности сделки было нарушено, выделяют следующие ***виды недействительных сделок***:

– с нарушением субъектного состава;
– пороками воли;
– пороками содержания;
– нарушением установленной формы.

Признаются также недействительными сделки юридических лиц, выходящие за пределы их правоспособности, или так называемые внеуставные сделки.

§ 4. Правовые последствия признания сделок недействительными

Признание сделок недействительными связано с устранением тех имущественных последствий, которые возникли в результате их исполнения. Существует *два вида имущественных последствий недействительности сделки: основные и дополнительные*.

Основные последствия делятся на три вида:

1) восстановление обеих сторон в первоначальное положение;

2) восстановление одной стороны в первоначальное положение и взыскание всего исполненного или подлежащего исполнению второй стороной в доход государства;

3) взыскание переданного или подлежащего передаче по сделке имущества в доход государства.

Первый вид имущественных последствий недействительности сделки установлен п. 2 ст. 168 ГК. Он применяется всякий раз, когда специальной нормой для того или иного вида недействительной сделки не установлены иные последствия. Эти последствия применяются лишь в случаях, прямо указанных в законодательных актах.

В соответствии с п. 2 ст. 168 ГК при недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой стороне все полученное по сделке, а при невозможности возвратить полученное в натуре – возместить его стоимость в деньгах, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законодательством. Например, после совершения договора купли-продажи часов недееспособным лицом часы должны быть возвращены продавцу, а деньги – покупателю, т. е. стороны возвращаются в положение, в котором находились до совершения сделки (первоначальное правовое положение). Этот вид имущественных последствий именуется *двусторонней реституцией*

(реституция – от лат. restitutio – вновь приводить в порядок, возмещать, восстанавливать в первоначальном положении).

Согласно закону двусторонняя реституция наступает во всех случаях недействительности сделки, если в законе не указаны иные имущественные последствия. Двусторонняя реституция, в частности, предусмотрена для случаев недействительности сделок: совершенных с малолетними (до 14 лет); не соответствующих законодательству; совершенных гражданами, признанными недееспособными вследствие душевной болезни или слабоумия; совершенных с нарушением формы; выходящих за рамки уставной правоспособности, а также, если ни одна из сторон не допускала умысла; в некоторых других предусмотренных законом случаях.

Второй вид имущественных последствий недействительности сделки заключается в том, что лишь одна из сторон сделки (добросовестная) имеет право на возврат того, что она передала другой стороне. Последняя не имеет права на имущественное восстановление. Все полученное ею по сделке передается в доход государства. Если же недобросовестная сторона не успела исполнить сделку, в доход государства передается то, что подлежит исполнению. Этот вид имущественных последствий именуется *односторонней реституцией*. Имущественные (основные) последствия в виде односторонней реституции предусмотрены для случаев признания недействительными сделок, заключенных под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или при стечении тяжелых обстоятельств. Такие же последствия предусмотрены для сделок, совершение которых запрещено законодательством, если виновно действовала только одна сторона.

Третий вид имущественных последствий недействительности сделки носит характер имущественных санкций, налагаемых законом на стороны, совершившие сделку, которая признана недействительной в соответствии с ч. 1 ст. 170 ГК, т. е. сделку, совершение которой запрещено законодательством. Это так называемый особый вид имущественных последствий, именуемый *недопущением реституции.* В данном случае то, что было передано в исполнение или должно было быть передано по сделке, обращается в доход государства. Такие последствия предусмотрены при признании сделки недействительной, совершение которой запрещено законодательством. Например, если между Ивановым и Петровым была заключена и исполнена сделка о купле-продаже иностранной валюты (сделка, которая между гражданами запрещена), то в силу ст. 170 ГК и иностранная, и национальная валюта подлежат взысканию в доход государства, т. е. сделка считается недействительной.

Что касается ***дополнительных имущественных последствий,*** то они применяются как при двусторонней, так и при односторонней реституции в виде возмещения расходов, стоимости утраченного или поврежденного имущества. Так, при признании сделки недействительной как заключенной с малолетним дееспособная сторона кроме возврата полученного по сделке должна возмес-

тить своему контрагенту понесенные им расходы, утрату или повреждение его имущества. Наступление дополнительных имущественных последствий в данном случае ставится в зависимость от субъективного момента – вины дееспособной стороны, вступившей в сделку с малолетним, т. е. если эта сторона знала или должна была знать о недееспособности другой стороны.

Дополнительные имущественные последствия предусмотрены и в случаях признания недействительными сделок, совершенных несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет, гражданином, ограниченным в дееспособности, гражданином, неспособным понимать значения своих действий.

При признании недействительными сделок, совершенных под влиянием существенного заблуждения, обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, стечения тяжелых обстоятельств, дополнительные расходы возмещает виновная сторона.

Дополнительные имущественные последствия применяются сверх основных имущественных последствий. Данный вид установлен в целях охраны и восстановления прав и законных интересов малолетних, несовершеннолетних, полностью недееспособных и некоторых других прямо указанных в законе категорий граждан.

Признание сделки недействительной осуществляется путем подачи иска в суд в пределах срока исковой давности, установленного законодательством. Так, согласно п. 1 ст. 182 ГК иск о признании сделки ничтожной и о применении последствий ее недействительности может быть предъявлен в течение 10 лет со дня, когда началось ее исполнение.

Иск о признании оспоримой сделки недействительной или о применении последствий ее недействительности может быть предъявлен в течение трех лет со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка, либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной (п. 2 ст. 182 ГК).

Итак, сделки играют важную роль в жизни людей, и сфера их применения разнообразна. В свою очередь, эффективность совершенной сделки зависит от ее законности и правильности оформления.

Литература

Багдасаров, Э. Признание сделки недействительной как способ защиты гражданского права / Э. Багдасаров // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2007. № 8.

Калимов, Д. Сделки в Интернете: проблемы валютного контроля за платежами граждан / Д. Калимов // Юрист. 2006. № 3.

Каменков, В.С. Судебная защита права собственности в Республике Беларусь / В.С. Каменков // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2006. № 14.

Карней, А. Правомерность применения последствий недействительности сделок государственными органами / А. Карней // Юрист. 2007. № 2.

Костюкевич, В. Судебная практика признания сделок недействительными / В. Костюкевич // Юрист. 2007. № 2.

Курило, В. Признание сделок недействительными в соответствии с Законом «О хозяйственных обществах» / В. Курило // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2007. № 24.

Лапотко, Т. Иные последствия ничтожности сделки / Т. Лапотко // Юрист. 2005. № 10.

Литвинко, В. Нотариальное удостоверение сделок с участием юридических лиц / В. Литвинко // Юрист. 2002. № 1.

Литовко, С. Последующее одобрение сделки / С. Литовко // Юрист. 2005. № 8.

Орлова, Л.М. Недействительные сделки и правовые последствия их совершения / Л.М. Орлова. Минск, 2009.

Скородулина, А. Решение о совершении крупной сделки / А. Скородулина // Юрист. 2007. № 9.

Станкевич, Н.Г. Сделки с недвижимостью граждан : Квартира, дача, земельный участок, гараж / Н.Г. Станкевич. Минск, 2002.

Чигир, В.Ф. Сделки в гражданском праве / В.Ф. Чигир. Минск, 2006.

ГЛАВА 12. Представительство. Доверенность

§ 1. Понятие, стороны и виды представительства.
§ 2. Понятие и виды доверенностей. Передоверие.
Прекращение доверенности.

§ 1. Понятие, стороны и виды представительства

Под **представительством** понимается гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо – представитель – совершает в пределах предоставленных ему полномочий сделки и иные правомерные юридические действия от имени и в интересах другого лица – представляемого.

Согласно п. 1 ст. 183 ГК сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, законодательстве либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного управления и самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

Эти и другие юридические действия и порождают институт представительства.

Представительство имеет в гражданском обороте широкую сферу применения, что объясняется различного рода обстоятельствами. Например, когда лицо само не может осуществлять свои права и исполнять обязанности в силу закона, в частности из-за отсутствия полной дееспособности, ограничения дееспособности, признания гражданина недееспособным по основаниям, предусмотренным законом.

Институт представительства используется и юридическими лицами (например, при заключении хозяйственных договоров, в подрядных отношениях и т. п.).

Не является исключением применение представительства и в судебной практике (от имени сторон, участвующих в процессе, довольно часто выступают их представители).

Потребность в институте представительства может возникать не только у граждан, юридических лиц, но и у предприятий (организаций), не обладающих статусом юридического лица.

Необходимость института представительства диктуется и конкретными жизненными обстоятельствами. Так, препятствием к осуществлению прав и исполнению обязанностей самим лицом может быть болезнь, отсутствие в месте постоянного жительства, занятость и т. д. В ряде случаев к услугам представителей прибегают ради того, чтобы воспользоваться специальными знаниями и опытом представителя, сэкономить время, средства и т. п.

Юридические действия одного лица (представителя) от имени другого лица (представляемого) по отношению к третьим лицам могут осуществляться в отношении не только имущественных прав, но и некоторых личных неимущественных прав. Это, в частности, может происходить в случаях оформления авторства и защиты прав автора, оформления правоустанавливающих документов на изобретения и др.

Иными словами, представительство охватывает широкий круг общественных отношений, регулируемых гражданским правом. Однако не допускается совершение через представителя сделки, которая по своему характеру может быть совершена только лично, а равно других сделок, указанных в законе (п. 4 ст. 183 ГК). Так, только лично можно составить завещание, выдать доверенность и др.

Субъектный состав представительства состоит из **трех категорий лиц**: представляемого, представителя и третьего лица.

Представляемый – лицо (физическое или юридическое), которое передает другому полномочие на совершение от его имени и в его интересах определенных юридических действий. В качестве представляемого гражданин может быть с момента рождения и юридическое лицо – с момента создания. При этом гражданин, выступающий в качестве представляемого, может быть как полностью дееспособным, так и полностью недееспособным.

Представитель – лицо (физическое или юридическое), уполномоченное совершать сделки и другие юридические действия от имени и в интересах представляемого. Суть содержания функций представителя заключается в том, какие юридические действия по поручению представляемого он может совершить (например, заключить договор купли-продажи дома (квартиры, дачи)).

В отличие от представляемого представителем может быть далеко не каждый субъект гражданского права. В качестве представителя может выступать только лицо, обладающее полной дееспособностью. Исключение составляют граждане, достигшие трудового совершеннолетия (16 лет) и работающие в сфере торговли и обслуживания.

Юридические лица могут выступать в качестве представителей, если это не противоречит требованиям их учредительных документов.

Не являются представителями лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени (например, душеприказчики при наследовании), лица, уполномоченные на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок, а также временные (антикризисные) управляющие в процедуре банкротства, действующие от имени должника (п. 2 ст. 183 ГК).

Поскольку представитель действует от имени и в интересах представляемого, все претензии и иски предъявляются к представляемому. Действия представителя создают, изменяют или прекращают гражданские права

и обязанности представляемого, когда они совершаются в пределах предоставленных представителю полномочий. Если же представитель превышает свои полномочия, представляемый свободен от каких бы то ни было обязательств перед третьим лицом, с которым представитель вступил в правовые отношения от его имени. Последующее одобрение представляемым делает сделку действительной с момента ее совершения.

Представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично, а также сделки в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев коммерческого представительства.

Третье лицо – это гражданин (юридическое лицо), с которым представитель от имени и в интересах представляемого заключает гражданско-правовую сделку или совершает иное юридическое действие. В качестве третьего лица может выступать любой субъект гражданского права, обладающий гражданской правосубъектностью.

Представительство отличается от сходных с ним правоотношений, в частности от посыльного, посредника, рукоприкладчика. Это связано с тем, что при совершении юридически значимых действий для представляемого он выражает и свою волю, а следовательно, это лицо должно быть в обязательном порядке дееспособным.

Посыльный не совершает никаких сделок. Он лишь может, например, передать документы для совершения сделки, т. е. воли он своей не выражает, решений по сделке не принимает. Следовательно, в качестве посыльного может быть любое лицо, в том числе недееспособное.

Не уполномочен совершать сделки от имени представляемого и ***посредник***, хотя он и совершает действия, носящие волевой характер. В его задачу может входить сбор информации, проведение переговоров, способствующих заключению сделки. Но сам посредник не совершает действий, которые бы порождали права и обязанности для других лиц. При совершении биржевых сделок в качестве таковых выступают брокеры, которые подыскивают необходимых контрагентов, проводят с ними переговоры о заключении сделки.

Что касается ***рукоприкладчика***, то он, так же как и посыльный, не выражает своей воли и не передает волю других. Он лишь констатирует факт выражения воли на сделку того лица, по указанию и в интересах которого она совершается. Задачей рукоприкладчика является подпись документа по просьбе другого лица вследствие физических недостатков, болезни и иных причин, т. е. он подтверждает тот факт, что гражданин, изъявивший желание заключить сделку, этим самым выразил свою волю.

Деятельность представителя отличается от деятельности ***комиссионера***, хотя и тот и другой заключают сделки в интересах тех лиц, которые уполномочили их на совершение такого рода сделок. Отличие заключается в том, что если представитель, действуя в интересах представляемого, не приобре-

тает никаких прав и обязанностей, то комиссионер действует от собственного имени и сам приобретает по ним права и обязанности. К нему же (комиссионеру, комиссионному магазину) предъявляются и все претензии, а при представительстве все претензии предъявляются к представляемому, а не к представителю, поскольку он (представитель) действовал от его имени и в его интересах с третьими лицами, не приобретая для себя никаких прав и обязанностей, чтобы впоследствии передать их представляемому.

Представитель – это уполномоченное лицо, действующее от имени и в интересах представляемого. Полномочие – это особое субъективное право представителя, предоставленное представляемым и реализуемое в отношениях с третьими лицами. Объем полномочий у различных представителей неодинаков. Они могут выражаться в приобретении имущества либо в его отчуждении или в отчуждении одной вещи и приобретении тотчас другой и т. п.

Наряду с тем, что представитель имеет права на заключение сделки или совершение иных юридических действий, он также несет и обязанности, т. е. он должен строго следовать указаниям представляемого в отношении тех условий сделки, на совершение которой он уполномочен.

Превышение полномочий представителем или так называемое представительство без полномочий освобождает представляемого от обязанности отвечать перед третьими лицами, с которыми он вступил в правовые отношения. Так, согласно ст. 184 ГК сделка, совершенная от имени другого лица, не уполномоченного на совершение сделки или с превышением полномочий, считается заключенной от имени и в интересах совершившего его лица, если только другое лицо (представляемый) впоследствии прямо не одобрит данную сделку. Последующее одобрение сделки представляемым создает, изменяет и прекращает для него гражданские права и обязанности по данной сделке с момента ее совершения.

Таким образом, полномочие есть мера возможного поведения представителя по отношению к третьим лицам. Представительство имеет место тогда, когда представитель наделен полномочием. Нет полномочия – нет и представительства. Именно в силу предоставленного ему полномочия представитель заключает сделки и совершает другие юридические действия от имени и в интересах представляемого.

Возникновение, объем и характер полномочий представителя, а также условия их осуществления зависят от волеизъявления представляемого, а также оснований (юридических фактов), указанных в законе.

Согласно п. 1 ст. 183 ГК полномочия представителя могут основываться на доверенности, законодательстве либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного управления и самоуправления. Полномочие представителя, базирующиеся именно на таких основаниях, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

Полномочие может также явствовать и из обстановки, в которой действует представитель (продавец в розничной торговле, кассир и т. п.).

С наличием указанных оснований закон связывает возникновение правоотношений представительства. В зависимости от этих оснований (юридических фактов) различают **два основных вида представительства:**

1. Обязательное представительство – представительство, которое основано на законе или административном акте. В данном случае исключается какое-либо специальное соглашение между представителем и представляемым.

Представительство, *основанное на законе*, нередко именуется законным представительством. Так, законными представителями малолетних детей являются их родители, полномочия которых основываются на фактах материнства и отцовства. Аналогичную роль играют усыновление (представители усыновленных – усыновители), установление опеки (представители подопечных – опекуны) и ряд других юридических фактов, с которыми закон связывает возникновение представительства. Особенностями данного вида представительства является то, что, во-первых, оно возникает независимо от волеизъявления представляемого и, во-вторых, полномочия представителя определены законом.

Обязательное представительство, *основанное на административном акте (распоряжении)*, – такое представительство, при котором представитель обязуется действовать от имени представляемого в силу административного распоряжения последнего. Чаще всего оно имеет место, когда орган юридического лица издает приказ о назначении работника на должность, связанную с осуществлением определенных представительских функций, например представительством в суде, заключением сделок и т. д. Полномочия представителя в этом случае определяются изданным административным актом, либо следуют из должностной инструкции работника, либо явствуют из обстановки, в которой действует представитель (продавец в розничной торговле, кассир, приемщик заказов и т. п.).

2. Добровольное представительство – представительство, основанное на договоре между представляемым и представителем. Оно возникает по воле представляемого, который определяет представителя и наделяет его полномочием на совершение сделки или других юридических действий. На совершение юридических действий от имени представляемого требуется согласие самого представителя. Между представляемым и представителем заключается договор, определяющий их внутренние взаимоотношения. В качестве примера, который порождает такого рода отношения представительства, является договор поручения. Согласно ему одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия.

Разновидностью добровольного представительства является ***коммерческое представительство***. Согласно законодательству коммерческим являет-

ся представительство, если стороной договора выступает лицо, постоянно и самостоятельно представительствующее от имени предпринимателей при заключении ими договора в сфере предпринимательской деятельности.

Заключение договора осуществляется в простой письменной форме с указанием полномочий коммерческого представителя.

В случае если конкретные обязанности коммерческого представителя не отражены в договоре, они определяются выданной представляемым доверенностью. Коммерческий представитель с согласия сторон, а также в других случаях, предусмотренных законом, может быть одновременно представителем разных сторон в сделке. За выполнение функций коммерческого представителя, которые он должен исполнять с заботливостью обычного предпринимателя.

При исполнении поручения разных сторон в сделке коммерческий представитель вправе требовать уплаты обусловленного вознаграждения и возмещения понесенных им при исполнении поручения издержек от сторон договора в равных долях, если иное не предусмотрено соглашением между ними (ст. 185 ГК).

При добровольном представительстве полномочия представителя перед третьими лицами фиксируются в специальном документе, именуемом доверенностью.

§ 2. Понятие и виды доверенностей. Передоверие. Прекращение доверенности

Доверенность – письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства от его имени перед третьими лицами, удостоверенное в предусмотренном законодательством порядке. Письменное уполномочие на совершение сделки представителем может быть предоставлено представляемым непосредственно соответствующему третьему лицу (п. 1 ст. 186 ГК).

Доверенность призвана установить правовую связь между представляемым и третьим лицом посредством действий представителя. Ее содержание в общем ограничивается рамками правоспособности представляемого и определяется его волей.

Юридическое лицо вправе выдавать доверенность только на совершение сделок, которые не противоречат его уставу. Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью ее руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, она должна быть скреплена печатью этой организации.

Если речь идет о получении или выдаче денег и других имущественных ценностей, то в доверенности от имени юридического лица, основанного на

собственности Республики Беларусь или собственности административно-территориальной единицы, требуется и подпись главного бухгалтера этой организации, руководителя организации или индивидуального предпринимателя, оказывающих услуги по ведению бухгалтерского учета и составлению отчетности (п. 5 ст. 186 ГК).

По объему полномочий, которыми наделяется представитель, различают **три вида доверенностей**: разовую, специальную и общую.

Разовая доверенность заключает в себе полномочие представителя на совершение какого-либо одного действия (на получение денег по почтовому переводу, на обмен жилой площади, продажу или покупку жилого дома, автомашины или другого имущества и т. д.).

Специальная доверенность дает представителю право на совершение в течение определенного срока нескольких однородных юридических действий (на получение в течение нескольких месяцев пенсии или в течение пяти месяцев заработной платы и т. д.).

Общая (генеральная) доверенность дает представителю право на совершение различных по характеру сделок и иных юридических действий. Здесь, по сути, объем полномочий не ограничен. Например, общая доверенность, выдаваемая на распоряжение имуществом, предусматривает возможность представителя от имени представляемого совершать любые действия, не противоречащие закону.

Все виды доверенностей направлены на установление правовой связи между представляемым и третьим лицом посредством действий представителя. В свою очередь, третьи лица, знакомясь с доверенностью, становятся информированы в отношении полномочий представителя – на совершение каких юридических действий и на какой срок представитель уполномочен.

Сущность доверенности заключается не только в том, что она удостоверяет полномочия представителя. Доверенность одновременно определяет круг его полномочий, поэтому формулировка полномочий в доверенности должна быть точно изложена. Например, в доверенности на продажу жилого дома обязательно указывается место нахождения дома, оговариваются цена, за которую представитель вправе продать дом, и другие условия продажи или право представителя заключить договор с указанием цены и на условиях по его усмотрению; определяется судьба денег: получить их представителю либо перечислить в банк на имя представляемого; указывается на право представителя получать справки и документы для удостоверения договора и т. д.

Сделки и иные юридические действия, которые зафиксированы представляемым в доверенности и исполненные представителем, носят для представляемого обязательный характер.

Любая доверенность должна облекаться в **письменную форму**. Кроме того, доверенность, выдаваемая гражданином, должна быть обязательно подписана представляемым и удостоверена компетентным на то органом.

В интересах граждан некоторые виды доверенностей могут быть удостоверены определенными должностными лицами. Так, согласно п. 4 ст. 186 ГК доверенность на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, выплат гражданам в банках или небанковских кредитно-финансовых организациях, на получение корреспонденции, в том числе денежной и посылочной, на совершение иных действий, не требующих нотариальной формы удостоверения, может быть удостоверена также организацией, в которой доверитель работает или учится, организацией, осуществляющей эксплуатацию жилищного фонда и (или) представляющей жилищно-коммунальные услуги, по месту его жительства.

Право удостоверения доверенностей на получение гражданами выплат в банках или небанковских кредитно-финансовых организациях, а также на распоряжение денежными средствами граждан, находящимися на их банковских счетах или размещенными в их банковские вклады (депозиты) предоставлено также банкам или небанковским кредитно-финансовым организациям, в которых открыт банковский счет или размещен банковский вклад (депозит).

Может возникнуть вопрос: вправе ли, например, начальник госпиталя удостоверять доверенности лиц, находящихся на излечении? В соответствии с п. 3 ст. 186 ГК *к нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются следующие доверенности*:

– доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальниками таких учреждений, их заместителями по медицинской части, старшими или дежурными врачами;

– доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и учреждений образования, осуществляющих подготовку кадров по специальностям (направлениям специальностей, специализациям) для Вооруженных Сил Республики Беларусь, других войск и воинских формирований, в которых нет нотариальных контор, нотариальных бюро и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности работающих в этих частях, соединениях, учреждениях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами (начальниками) этих частей, соединений или учреждений;

– доверенности лиц, находящихся в учреждениях, исполняющих наказание в виде ареста, ограничения свободы, лишения свободы, пожизненного заключения, или местах содержания под стражей, удостоверенные начальниками соответствующих учреждений, исполняющих наказание, или руководителями администраций мест содержания под стражей;

– доверенности граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других организациях здравоохранения, оказывающих медицинскую помощь в стационарных условиях, или проживающих в учреждениях социального обслуживания, осуществляющих стационарное социальное обслуживание, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других организаций здравоохранения, оказывающих медицинскую помощь в стационарных условиях, а также начальниками госпиталей, руководителями (их заместителями) учреждений социального обслуживания, осуществляющих стационарное социальное обслуживание, руководителями (их заместителями) соответствующих органов по труду, занятости и социальной защите.

По желанию представляемого любая доверенность может быть нотариально удостоверена. Не допускается оформление доверенности на совершение от имени представляемого его представителем действий, которые по своему характеру могут быть совершены только лично, например расторжение или заключение брака.

Доверенность является правоустанавливающим документом. В ней должны содержаться все необходимые данные: место и дата ее совершения, фамилия, имя и отчество представляемого и представителя и их местожительство, для чего выдается доверенность (для получения заработной платы, получения товара, на продажу дома (квартиры) и т. д.).

От имени малолетних (до 14 лет) доверенности могут быть выданы их родителями, усыновителями, опекунами. Полномочия указанных законных представителей подтверждаются необходимыми документами.

Что касается несовершеннолетних от 14 до 18 лет, то они вправе сами выдавать доверенности, но с согласия их законных представителей. Это правило не распространяется на выдачу несовершеннолетними доверенности на получение стипендии, заработной платы, осуществление авторских и изобретательских прав.

Доверенность – сделка срочная. Срок действия доверенности устанавливается выдавшим ее лицом по его усмотрению, но *не может превышать трех лет*. В тексте доверенности срок ее действия обозначается прописью. Если данный срок не указан, то такая доверенность будет действительна лишь *в течение одного года со дня выдачи.*

Доверенность, в которой *не указана дата ее совершения, ничтожна* (п. 1 ст. 187 ГК). Это объясняется тем, что доверенность вступает в силу с конкретной даты ее совершения либо удостоверения, когда оно требуется, если более поздний срок вступления в силу не предусмотрен доверенностью и в определенный момент утрачивает ее. Дата служит для установления начального, а если не указан предельный срок, то и конечного момента действия доверенности.

Удостоверенная нотариусом доверенность, предназначенная для совершения действий за границей и не содержащая указания о сроке ее действия, сохраняет силу до ее отмены лицом, выдавшим доверенность (п. 2 ст. 187 ГК).

Передоверие – юридический факт, в силу которого полномочие представителя передается другому лицу (его заместителю). Передоверие может иметь место в случаях, когда:

1) допустимость передоверия предусмотрена самой доверенностью;

2) представитель вынужден к этому в силу сложившихся обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность.

Однако наступления подобных обстоятельств для передоверия недостаточно. Необходимо, чтобы появление их не только лишало представителя возможности исполнять свои обязанности, но и отрицательно сказалось бы на имущественных интересах представляемого при их неисполнении.

Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, должна быть нотариально удостоверена, за исключением случаев, установленных законодательством.

Доверенность, выданная в порядке передоверия, нотариально удостоверяется в случае предъявления основной доверенности, в которой оговорено право передоверия. При удостоверении доверенности в порядке передоверия сравнивается текст основной доверенности с проектом доверенности в порядке передоверия. В доверенности, выданной в порядке передоверия, не может содержаться больше прав, чем в основной доверенности. Срок действия такой доверенности не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана.

В тексте доверенности, выданной в порядке передоверия, должны быть указаны: время и место удостоверения основной доверенности, фамилия, имя, отчество и место жительства лица, которому передоверяются полномочия, а в надлежащих случаях и его должностное положение. На основной доверенности делается отметка о передоверии.

Передоверие может производиться и в том случае, если лицо вынуждено к этому силой обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность. Доверенность в порядке передоверия может быть выдана только на оставшийся срок от основной доверенности.

Доверенность – важный акт для представительства, которое имеет большое значение в гражданском обороте. Поэтому удостоверение доверенностей относится к числу наиболее распространенных нотариальных действий. Представитель не может совершать действия по доверенности от имени представляемого в отношении себя. Он не может совершать сделки в отношении другого лица, представителем которого одновременно является, за исключением случаев коммерческого представительства.

Прекращение доверенности. Согласно ст. 189 ГК *действие доверенности прекращается вследствие*:

1) истечения срока действия доверенности;

2) отмены доверенности лицом, выдавшим ее;

3) отказа лица, которому выдана доверенность;

4) прекращения юридического лица, от имени которого выдана доверенность;

5) прекращения юридического лица, которому выдана доверенность;

6) смерти гражданина, выдавшего доверенность, объявления его умершим, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;

7) смерти гражданина, которому выдана доверенность, объявления его умершим, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Лицо, выдавшее доверенность, может в любое время отменить доверенность или передоверие, а лицо, которому доверенность выдана, – отказаться от нее. Соглашение об отказе от этих прав ничтожно. С прекращением доверенности теряет силу передоверие.

Лицо, выдавшее доверенность, обязано известить об ее отмене лицо, которому она выдана, а также известных ему третьих лиц, для представительства перед которыми дана доверенность. Такая же обязанность возлагается и на правопреемников лица, выдавшего доверенность, в случаях ее прекращения по основаниям, установленным законодательством.

Права и обязанности, возникшие в результате действий представителя до того, как он узнал или должен был узнать о прекращении доверенности, сохраняют силу для выдавшего и его правопреемников в отношении третьих лиц. Это правило не применяется, если третье лицо знало или должно было знать о том, что действие доверенности прекратилось. По прекращении действия доверенности лицо, которому она была выдана, или его правопреемники обязаны немедленно возвратить доверенность представляемому и его правопреемникам (ст. 190 ГК).

За удостоверение доверенностей взимается государственная пошлина в порядке и размерах, предусмотренных соответствующими нормативными правовыми актами.

При удостоверении отдельных видов доверенностей существуют некоторые особенности, которые необходимо учитывать. Например, при удостоверении доверенности на распоряжение автотранспортным средством необходимо проверить его принадлежность владельцу по техническому паспорту автомобиля или техническому талону транспортного средства, выданному владельцу транспортного средства, и только после этого, убедившись, что доверитель и владелец автотранспортного средства одно и то же лицо, можно удостоверить доверенность. При удостоверении доверенности на управление автомобилем наряду с совершением вышеуказанных действий необходимо проверить, стоял ли автомобиль на учете (постоянном или временном) в органах Государственной автомобильной инспекции Республики Беларусь.

Литература

Брагинский, М. Сделки. Представительство. Сроки. Исковая давность / М. Брагинский // Хоз-во и право. 1995. № 6.

Веремейко, Ю.А. Представительство в налоговых правоотношениях / Ю.А. Веремейко // Право Беларуси. 2004. № 14.

Гайдук, Э.Г. Прекращение договора поручения: основания и последствия / Э.Г. Гайдук // Юрист, 2001. № 7.

Жук, А.В. Место и роль договора коммерческого представительства в предпринимательской деятельности / А.В. Жук // Право Беларуси. 2004. № 17.

Каменков, В. Доверенность на заключение сделок с недвижимым имуществом / В. Каменков // Юрист. 2007. № 12.

Козлова, О.Н. Нотариальное удостоверение доверенностей. Образцы доверенностей / О.Н. Козлова // Право Беларуси. 2003. № 48.

Литовко, С. Доверенность руководителя филиала / С. Литовко // Юрист. 2003. № 9.

Овсейко, С.В. Действия в чужом интересе без поручения: анализ правовой регламентации / С.В. Овсейко // Право Беларуси. 2006. № 5.

Федорако, Д.И. О некоторых вопросах оформления и выдачи доверенности / Д.И. Федорако // Право Беларуси. 2003. № 31.

Шамкин, О. Оформление полномочий представительства юридического лица / О. Шамкин // Юрист. 2006. № 9.

ГЛАВА 13. Сроки в гражданском праве. Исковая давность

§ 1. Понятие и виды сроков в гражданском праве.
§ 2. Понятие и сроки исковой давности.
§ 3. Начало течения, приостановление, перерыв и восстановление срока исковой давности.
§ 4. Последствия истечения срока исковой давности.

§ 1. Понятие и виды сроков в гражданском праве

Под **сроком в гражданском праве** понимается момент или отрезок (период) времени, с наступлением или истечением которого закон связывает определенные правовые последствия (возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей).

Устанавливается срок законодательством, сделкой (договором) или назначается судом. Например, истечение установленного законом 3-летнего срока со дня признания гражданина безвестно отсутствующим по заявлению заинтересованной или обязанной стороны (орган опеки и попечительства) дает основание суду для объявления его умершим.

Сроки, установленные законодательством, могут иметь в качестве правовых последствий возникновение, изменение или прекращение соответствующих гражданских прав и обязанностей. Так, по достижении 18-летнего возраста, с вступлением в законный брак, при эмансипации возникает дееспособность в полном объеме.

Установленные законом сроки не могут быть изменены соглашением сторон и обязательны для выполнения всеми физическими и юридическими лицами.

Договорные сроки, как следует из самого понятия договора, устанавливаются соглашением сторон. Эти сроки по усмотрению сторон могут быть изменены: удлинены, сокращены.

Сроки, устанавливаемые судом, определяются им при рассмотрении конкретных споров. Так, при рассмотрении гражданского дела, связанного с исполнением обязательства, суд может предоставить отсрочку исполнения обязательства и тем самым изменить срок исполнения обязательства.

Сроки в науке гражданского права классифицируются и **по правовым последствиям**. К таким срокам относятся:

– сроки, которые определяют время исполнения обязанностей;
– сроки, которые определяют время осуществления прав.

Под *сроками исполнения обязанностей* понимаются сроки, в течение которых лицо должно исполнить установленную (оговоренную) обязанность. Эти сроки, как правило, устанавливаются в договоре и могут быть различными: год, полугодие, квартал, месяц и т. д. Исполнение обязанности может определяться и конкретной датой. Например, погашение долга к 1 декабря текущего года.

Сроки осуществления прав подразделяются:

– на *пресекательные* – сроки, определяющие время существования самого субъективного права или обязанности. Истечение этого срока влечет одновременно прекращение соответствующих прав и обязанностей. Например, согласно закону срок доверенности не может превышать трех лет, а если он не указан, то она действительна в течение года со дня ее совершения. Истечение срока доверенности прекращает ее действие (ст. 187 ГК);

– *гарантийные* – срок, связанный с гарантией качества продукции и товаров. Они предусмотрены в законе или договоре: например, в случае выхода холодильника из рабочего режима в течение гарантийного срока покупатель имеет право требовать исправления обнаруженных дефектов;

– *претензионные* – сроки, установленные законом, в течение которых уполномоченное лицо должно до обращения в суд предъявить претензию обязанному лицу для непосредственного разрешения спора. Например, по договору перевозки, прежде чем обратиться в суд о недостаче перевозимой продукции, получатель (покупатель) должен вначале предъявить претензию перевозчику.

Установленный законом, договором или назначенный судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями и часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить. Так, договор займа может быть заключен с обязательством возврата долга к конкретной дате (событию), например к Новому году.

Если срок определен периодом времени, то течение срока начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало (действие срока доверенности начинается на следующий день после дня ее выдачи).

Окончание срока истекает при исчислении: годами – в соответствующий месяц и число последнего года срока, месяцами – в соответствующее число последнего месяца срока, неделями – в соответствующий день последней недели срока. К сроку, исчисляемому кварталами, применяются правила для сроков, исчисляемых месяцами. При этом если окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, в котором нет соответствующего числа, то срок истекает в последний день этого месяца (ст. 193 ГК).

При совпадении окончания срока с нерабочим днем, окончанием срока считается ближайший следующий за ним рабочий день (ст. 194 ГК).

Определенное значение имеет порядок совершения действия в последний день срока. Если срок установлен для совершения какого-либо действия, то оно может быть выполнено до 24 часов последнего дня срока. При совершении такого рода действий в организации истечением срока считается время, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции.

Законодательством также определено, что письменные заявления и извещения, сданные на почту, телеграф или иное учреждение связи до 24 часов последнего дня срока, считаются сделанными в срок (ст. 195 ГК).

§ 2. Понятие и сроки исковой давности

Основным средством защиты нарушенного гражданского права является иск. В свою очередь, для предъявления иска устанавливается определенный срок. В гражданском праве он получил название «исковая давность».

Согласно ст. 196 ГК, **исковая давность** – это установленный законом срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено. Это право защищается судом или иным компетентным органом.

Необходимость исковой давности в гражданском праве обусловлена целью побудить участников гражданского оборота своевременно выполнять взятые на себя обязательства, обеспечивать взаимный контроль за выполнением договорных условий участниками гражданских правоотношений. Введение института исковой давности содействует стабилизации гражданского оборота, разрешению вопросов в установленный срок и при необходимости применению соответствующих мер воздействия. Регламентация сроков способствует сохранению данных, подтверждающих истину по конкретному спору, а соответственно и вынесению правильных решений. Отсутствие же конкретных временны́х границ для защиты права лица, законные интересы которого нарушены, не стимулирует собирание и сохранение необходимых доказательств, а ведет к ограничению принудительной защиты гражданских прав, ослаблению договорной дисциплины.

Общий срок исковой давности для защиты субъективного гражданского права устанавливается в три года (ст. 197 ГК).

Наряду с общими сроками для отдельных видов требований могут устанавливаться и *специальные сроки исковой давности, сокращенные или более длительные по сравнению с общим сроком* (ст. 198 ГК). В частности, срок исковой давности для требований о ненадлежащем качестве работы, выполненной по договору подряда, составляет один год, а в отношении капитальных строений (зданий, сооружений), незавершенных законсервированных капитальных строений, изолированных помещений, машино-мест – три года (п. 1 ст. 678 ГК).

Годичный срок исковой давности установлен по требованиям, вытекающим из перевозки груза, с момента, определяемого транспортными уставами и кодексами (п. 3 ст. 751 ГК). Для предъявления иска участником долевой собственности для перевода на него прав и обязанностей покупателя при продаже доли с нарушением преимущественного права покупки установлен 3-месячный срок исковой давности (п. 3 ст. 253 ГК). Согласно п. 1 ст. 182 ГК иск об установлении факта ничтожности сделки и о применении последствий ее недействительности может быть предъявлен в течение 10 лет со дня, когда началось ее исполнение.

Сроки исковой давности отличаются от пресекательных, гарантийных и претензионных. К пресекательным, в частности, относится срок принятия наследства. Так, п. 1 ст. 1071 ГК установлено, что наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня его открытия. Если пресекательный срок истек, то лицо утрачивает возможность на реализацию предоставленного ему субъективного права, за исключением случаев, предусмотренных законом. Эти сроки не восстанавливаются. В отличие от исковой давности к пресекательным срокам не применяются правила о приостановлении и перерыве исковой давности. Не подлежат восстановлению, в том числе приостановлению, перерыву, также гарантийные и претензионные сроки.

Как общие, так и специальные сроки исковой давности не могут быть изменены не только в одностороннем порядке, но и по соглашению сторон. Другими словами, срок исковой давности по обязательности применения относится к императивному сроку (обязательному). При этом применение мер принуждения по требованию заинтересованной стороны возможно лишь в пределах сроков исковой давности.

Установленные законом сроки исковой давности начинают течь со дня возникновения права на иск. Право же на иск возникает со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Следовательно, течение исковой давности начинается с того дня, когда наступила возможность осуществления нарушенного права в принудительном порядке с помощью суда.

Если же истец докажет, что он не знал и не мог знать о нарушении своего права, хотя это право было нарушено и несколько раньше, чем он узнал, то следует полагать о необходимости исчисления срока именно с того момента, когда лицо в действительности узнало или должно было узнать о нарушении своего права.

Исчисление срока исковой давности предполагает наличие таких обстоятельств, как нарушение одной стороной прав другой стороны, а также то, что об этом нарушении прав узнала или должна была узнать потерпевшая сторона. С этого момента, т. е. когда сторона узнала о нарушении своего права, возникает и право на иск как средство защиты нарушенного права.

Защита гражданских прав осуществляется не только судом, но и законом в предусмотренных случаях и ином порядке, в частности административном (п. 3 ст. 10 ГК), а также путем применения мер самозащиты права (ст. 11 ГК).

Что же касается сроков давности, в пределах которых административные органы или же само лицо имеют право на защиту нарушенных прав, то они законом конкретно не определены. Если это касается *необходимой обороны* (ст. 935 ГК) или *крайней необходимости* (ст. 936 ГК), то в таких случаях предполагается отражение возникшей сиюминутной конкретной опасности. Поэтому установление конкретных сроков давности здесь не вызывается необходимостью. Применение оперативных санкций установлено и в ряде других случаев. Так, получатель (покупатель) товара должен отказаться от его оплаты сразу же после того, как ему стало известно, что товар не отвечает предъявляемым требованиям (стандартам, техническим условиям, образцам).

§ 3. Начало течения, приостановление, перерыв и восстановление срока исковой давности

Начало течения срока исковой давности. Течение срока исковой давности начинается со дня возникновения права на иск. В свою очередь, *право на иск возникает со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права.* Изъятия из этого правила устанавливаются законодательными актами (п. 1 ст. 201 ГК). Из этого следует, что началу течения срока исковой давности должно предшествовать нарушение субъективного права лица, а также то, что лицо знает или должно знать о нарушении своего права. Однако здесь следует учитывать то обстоятельство, что лицо может знать о моменте нарушения своего права, но конкретный нарушитель субъективного права в данный момент не известен. Например, совершена кража незастрахованного имущества из квартиры Сидорова, о чем он узнал в день совершения кражи и заявил об этом в правоохранительные органы. Следовательно, в таких случаях необходимо учитывать специфику момента начала течения исковой давности. Имеется в виду право на иск, которое по общему правилу возникает, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права, но течение исковой давности для предъявления требований начинается непосредственно с момента, когда лицу, субъективное право которого нарушено, стало известно о лице (лицах), совершившем кражу. Если имущество было застраховано, то потерпевший вправе обратиться в страховой орган, который может предъявить регрессный иск к виновному лицу, как только оно будет установлено. При этом следует учитывать, что по регрессным обязательствам течение срока исковой давности начинается с момента исполнения основного обязательства.

В случае если лицо пропустило срок исковой давности по причинам, от него зависящим (вначале не желал предъявлять иск, а потом все же решил это сделать), то сроки исковой давности должны исчисляться с момента фактического нарушения права.

По искам, вытекающим из обязательств, срок исполнения которых не установлен либо определен моментом востребования, течение срока исковой давности начинается, когда у кредитора возникает право предъявить требование об исполнении обязательств, а если должнику предоставляется льготный срок для исполнения такого требования, исчисление исковой давности начинается по окончании указанного срока (ст. 201 ГК).

При нарушении вещных прав исковая давность начинает течь с момента, когда лицо узнало или должно было узнать об этом, а по обязательствам – по наступлении срока исполнения. Если обязанность должника состоит в совершении ряда последовательных однородных действий (договоры на поставку станков и изготовление с их помощью каких-то изделий), то срок исковой давности применяется по каждому договору отдельно.

По искам, вытекающим из обязательств, исполнение которых производится по частям, исковая давность исчисляется отдельно по каждому требованию, возникшему в связи с неисполнением оговоренных обязанностей, в пределах установленных сроков. Например, моторный завод, согласно достигнутой договоренности с автомобильным заводом, должен поставить в течение года 1000 моторов с разбивкой по кварталам (по 250 штук в квартал). В данном случае предъявление требований возможно за невыполнение поставки моторов в каждом квартале, и исковая давность начинает течь со следующего дня, которым закончен очередной период поставки с учетом времени, необходимого для получения товаров в соответствии с действующими на транспорте сроками доставки грузов.

Согласно ст. 202 ГК перемена лиц в обязательстве не влечет изменения срока исковой давности и порядка его исчисления. Речь идет о том, что начавшееся течение срока исковой давности не распространяется на случаи замены кредитора или должника в обязательстве. Это связано с тем, что уже возникшее право на иск не влияет на продолжительность как общих, так и сокращенных сроков исковой давности при переходе нарушенного права к правопреемнику кредитора, равно как и возложение не исполненной в срок обязанности на правопреемника должника. Замена кредитора или должника в обязательстве не сказывается и на порядке определения начального момента течения срока исковой давности.

Так, передача прав Ивановым Сидорову по истребованию долга у Григорьева не влечет изменения срока исковой давности. Он продолжает течь, и к Сидорову переходит право на оставшуюся часть срока исковой давности.

Иногда исковая давность начинает течь позднее нарушения права. Это происходит в тех случаях, когда претензионный срок не входит в срок исковой давности (например, после предъявления и рассмотрения претензии по перевозкам, по договору подряда – со дня принятия работы).

Определение начала и окончания срока исковой давности регламентируется общими правилами о процессуальных сроках.

Приостановление течения срока исковой давности. Исковая давность, как правило, течет непрерывно. Однако в ряде случаев уполномоченное лицо не может предъявить иск по причинам, от него не зависящим. Следовательно, возникает необходимость в приостановлении исковой давности. Это означает, что в указанный срок не засчитывается тот период времени, когда лицо не могло предъявить иск в защиту своих прав в силу объективных причин, от него не зависящих, т. е. в силу оснований, указанных в законе. ***К числу оснований, приостанавливающих течение исковой давности,*** согласно ст. 203 ГК относятся:

– *непреодолимая сила,* т. е. если предъявлению иска препятствовало чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство. Понятием «непреодолимая сила» или форс-мажорным обстоятельством охватываются как стихийные бедствия, так и общественные явления, которые нарушают нормальную работу предприятий, организаций и тем самым препятствуют предъявлению иска. Само понятие «непреодолимая сила» характеризуется чрезвычайностью, непредотвратимостью этого явления, т. е. это непредвиденное явление, и никакими техническими средствами предотвратить его нельзя. Под непреодолимой силой понимаются такие природные явления, как землетрясение, наводнение, ураган и т. п., которые вызывают стихийные бедствия. К обстоятельствам непреодолимой силы относятся также эпидемии, эпизоотии. При этом приостановление течения срока исковой давности не зависит от того, где наступило событие (например, наводнение): по месту жительства кредитора (истца) или должника (ответчика);

– *нахождение истца или ответчика в составе Вооруженных Сил Республики Беларусь, переведенных на военное положение.* Поскольку указанное обстоятельство затрудняет предъявление иска, то и исковая давность согласно закону приостанавливается. Не приостанавливается исковая давность, если гражданин призван в обычном порядке на сборы или на службу в Вооруженные Силы Республики Беларусь;

– *объявление моратория*, т. е. установленной на основании законодательного акта Правительством Республики Беларусь отсрочки исполнения обязательства. Объявлением моратория Правительство переносит исполнение обязательств на более поздний срок, но не прекращает их. В отличие от непреодолимой силы здесь создается не фактическое, а юридическое препятствие для предъявления иска. В случае если отсрочка исполнения затрагивает обязательства определенного вида (например, отсрочка выплаты по облигациям внутреннего займа), то такой мораторий является частным, а если распространяется на все обязательства с определенным составом участников, то общим;

– *приостановление действия законодательного акта, регулирующего соответствующие отношения* (например, приостановление регистрации субъектов хозяйствования приостанавливает и течение исковой давности для предъявления иска на отказ в регистрации), и в некоторых других установленных законодательством случаях;

– *если предъявлена претензия;*

– *если заключено соглашение о применении медиации.*

Течение срока исковой давности приостанавливается, если вышеназванные обстоятельства возникли или продолжали существовать в последние шесть месяцев срока давности, а при сокращенном сроке, равном шести или менее шести месяцев, – в течение всего срока давности. Здесь имеются в виду общие и сокращенные сроки давности (соответственно к изложенному – три года, шесть месяцев, менее шести месяцев).

Как следует из ст. 203 ГК, закон гарантирует истцу во всех случаях необходимое время для предъявления иска: со дня прекращения обстоятельства, послужившего основанием приостановления исковой давности, течение ее срока продолжается. При этом оставшаяся часть, если это касается общего срока исковой давности, удлинняется до шести месяцев, а если речь идет о сокращенном, равном шести и менее месяцам сроке, то он полностью восстанавливается.

При предъявлении претензии течение срока исковой давности приостанавливается со дня направления претензии для получения ответа на претензию или со дня истечения срока для ответа, установленного законодательством или договором.

В случае заключения соглашения о применении медиации течение срока исковой давности приостанавливается со дня заключения такого соглашения до дня прекращения медиации.

Закон предусматривает и некоторые иные основания для приостановления исковой давности по отдельным требованиям. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 205 ГК, если судом оставлен без рассмотрения иск, предъявленный в уголовном деле, то начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности приостанавливается до вступления в законную силу приговора, которым иск оставлен без рассмотрения. Время, в течение которого давность была приостановлена, не засчитывается в срок исковой давности. Иными словами, время нахождения гражданского иска в уголовном деле исключается из срока исковой давности. При этом если оставшаяся часть срока менее шести месяцев, то она удлинняется до шести месяцев.

Перерыв течения срока исковой давности. Кроме приостановления течения срока исковой давности возможен и его перерыв. Сущность перерыва состоит в том, что при наличии предусмотренных в законе оснований время, истекшее до них, в давностный срок не засчитывается. После отпадения указанных в законе оснований, из-за которых был вызван перерыв, срок исковой давности начинает течь сначала. Этим обстоятельством перерыв течения срока исковой давности отличается от его приостановления.

В соответствии со ст. 204 ГК ***течение срока исковой давности*** прерывается:

1) предъявлением иска в установленном порядке. Разрешение требования указанными органами прекращает возникшее спорное правоотношение, и вопрос о сроке исковой давности отпадает.

Обращение в суд должно производиться в соответствии с предъявляемыми требованиями, т. е. должна быть соблюдена подведомственность имеющегося спора; иск предъявлен дееспособным лицом; стороны приняли все необходимые меры к урегулированию спора еще до предъявления иска. Если будет выяснено, что указанные обстоятельства не соблюдены, то это явится основанием к непринятию судом иска к производству либо оставлению его без рассмотрения. Устранение препятствий к рассмотрению дела возлагается на заинтересованных лиц. Поэтому подача заявления, оставленного судом без рассмотрения, не прерывает течения срока исковой давности.

Если судом оставлен без рассмотрения иск, предъявленный в уголовном деле, то начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности продолжается со дня вступления в законную силу приговора, которым иск оставлен без рассмотрения, т. е. период нахождения гражданского иска в уголовном деле исключается из срока давности по искам;

2) совершением обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга. Этими действиями могут быть частичная уплата долга или процентов по нему, обещание вернуть долг, просьба об отсрочке платежа и т. д. При этом необходимо учитывать, что признание долга имеет правовое значение при условии, если оно сделано до истечения срока исковой давности.

Восстановление срока исковой давности. В качестве требования о защите нарушенного права выступает и восстановление срока исковой давности, т. е. такого рода требования принимаются судом независимо от истечения срока исковой давности. Возможность восстановления срока исковой давности способствует применению принудительной защиты нарушенного права.

Исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре. Если суд признает причину пропуска срока исковой давности уважительной, нарушенное право подлежит защите. Закон не устанавливает перечня причин, которые можно было бы считать уважительными. В каждом конкретном случае необходимо исходить из обстоятельств. Если обстоятельства были объективного характера (например, болезнь, длительная командировка, неграмотность и т. д.) и препятствовали предъявлению иска, то они могут быть признаны судом уважительными, и, следовательно, нарушенное право подлежит защите.

Причины пропуска срока исковой давности могут признаваться уважительными, если они имели место в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев, – в течение срока давности (ст. 206 ГК). Иными словами, правила о восстановлении сроков исковой давности применяются судами как к общим, так и к сокращенным срокам давности.

При признании судом виновности самого лица из-за его небрежности, невнимательности, бесхозяйственности пропущенный срок исковой давности не подлежит восстановлению, и в иске должно быть отказано.

§ 4. Последствия истечения срока исковой давности

Как следует из законодательства, суд обязан принять исковое заявление независимо от истечения сроков исковой давности. Требования о применении такого срока рассматриваются указанными органами только по заявлению сторон в споре. Однако если будет установлено, что срок пропущен без уважительной причины, то это явится основанием к отказу в иске, т. е. утрачивается возможность принудительного осуществления нарушенного права[1]. При этом одновременно с истечением срока исковой давности по главному требованию считается истекшим срок исковой давности и по дополнительным требованиям (неустойке, залогу, поручительству и т. п.) (ст. 208 ГК). Например, если иск о взыскании задолженности за несвоевременно оплаченную продукцию предъявлен с пропуском срока исковой давности без уважительных причин, то при отказе в иске по этому основанию одновременно отказывается и в требовании о взыскании неустойки за просрочку платежа, несмотря на то что срок исковой давности по нему не истек.

Нередки случаи, когда существовавшее обязательство исполнено по истечении срока исковой давности. Согласно ст. 207 ГК в случае исполнения обязанности должником или иным обязанным лицом по истечении срока исковой давности эти лица не вправе требовать исполненное обратно, хотя бы в момент исполнения они и не знали об истечении срока давности. Разумеется, что возврат, например, денег, взятых Ивановым взаймы у Петрова, после истечения срока исковой давности носит добровольный характер. Вместе с тем при закреплении правила о невозможности истребования исполненного должником по истечении срока исковой давности законодатель исходил из того, что должник исполняет не только лежащую на нем моральную, но и правовую обязанность.

По общему правилу, исковая давность распространяется на все требования, вытекающие из гражданских правоотношений. И лишь как исключение

[1] К вопросу о последствиях истечения сроков исковой давности в литературе имеются различные подходы. По мнению одних авторов, с истечением срока исковой давности прекращает свое существование и право на иск (см., например: Грибанов В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. С. 252–253). Другие авторы считают, что с истечением срока исковой давности теряется лишь возможность применения мер принуждения к лицу, не исполнившему взятое на себя обязательство, но само субъективное право не прекращается (см., например: Советское гражданское право : в 2 ч. / под ред. В.Т. Смирнова, Ю.К. Толстого, А.К. Юрченко. Л., 1982. Ч. 1. С. 207). В литературе имеется и такое мнение, что с истечением срока исковой давности субъективное право лица утрачивается, но не автоматически, а только в связи с состоявшимся решением суда об отказе в иске по причине пропуска исковой давности (см., например: Гражданское право : учебник : в 2 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. Ч. 1. С. 310–311 ; Кириллова М.Я. Исковая давность. М., 1966. С. 24–26).

законом регламентированы *требования, на которые исковая давность не распространяется*:

1) на требования, вытекающие из нарушения личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом. К таким требованиям относятся честь, достоинство гражданина или деловая репутация организации (предприятия), право на имя, авторство и др. Специфика этих прав каким-либо сроком исковой давности не ограничена. В частности, оскорбление гражданина может стать предметом рассмотрения в суде независимо от срока исковой давности или же диплом на открытие в случае искажения в нем фамилии автора может быть оспорен и признан действительным в любое время. В равной степени это распространяется и на требования, вытекающие из нарушений прав организаций;

2) требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов. Хранение денег в кредитных учреждениях не ограничено сроком хранения, и выдаются они по первому требованию вкладчика. Если бы срок исковой давности распространялся на вклады, то их приходилось бы снимать постоянно со счетов и вновь вкладывать, что не соответствовало бы интересам ни вкладчиков, ни банков. Исковая давность в данном случае не распространяется не только на требования по основному вкладу, но и на требования о процентах, начисляемых на сумму вклада. Процент по вкладу может изменяться при досрочном снятии лишь в зависимости от того, срочный это вклад, бессрочный и т. д. Исковая давность не распространяется и на требования лиц, к которым вклады перешли в порядке наследования по закону или по завещанию;

3) требования о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина. При причинении вреда здоровью гражданина он вправе независимо от срока исковой давности предъявить требования о возмещении такого вреда, а в случае его смерти такое право предоставлено иждивенцам. Время предъявления требования о возмещении вреда влияет лишь на определение начального срока взыскания периодических выплат. Речь идет о том, что требования, предъявленные по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение вреда, удовлетворяются не более чем за три года, предшествовавшие предъявлению иска;

4) требования собственника или иного законного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя эти нарушения не были соединены с лишением владения. Так, исковая давность не применяется при предъявлении требований собственниками (нанимателями) жилых помещений о выселении из них лиц, поселившихся в качестве временных жильцов или поднанимателей, поскольку они независимо от длительности проживания не приобретают права на жилую площадь;

5) другие требования в случаях, установленных законом. К такого рода случаям можно отнести ничтожные сделки, общий срок исковой давности к которым не применяется. Не распространяется, например, исковая давность на требования о безвозмездном изъятии дома (квартиры), дачи или части дома, дачи, выстроенной без соответствующего разрешения.

Литература

Кириллова, М.Я. Сроки в гражданском праве. Исковая давность / М.Я. Кириллова, П.В. Крашенинников. М., 2007.

Никитин, К.О. О некоторых вопросах определения начала течения исковой давности / К.О. Никитин // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2007. № 10.

Орлова, Л.М. Исковая давность и правовые последствия ее истечения / Л.М. Орлова // Вестн. Акад. МВД Респ. Беларусь. 2009. № 2.

Сарбаш, С. Вопросы исковой давности / С. Сарбаш // Хоз-во и право. 2000. № 4.

Скловский, К. Защита владения от изъятия в административном порядке / К. Скловский // Хоз-во и право. 1998. № 7.

Фаршатов, И.А. Исковая давность : Законодательство: теория и практика / И.А. Фаршатов. М., 2004.

Чигир, В. Восстановление срока исковой давности / В. Чигир // Суд. весн. 2007. № 1.

Чигир, В. Начало течения срока исковой давности / В. Чигир // Суд. весн. 2006. № 1.

Чигир, В.Ф. Сроки. Исковая давность / В.Ф. Чигир. Минск, 2005.

РАЗДЕЛ II
ВЕЩНОЕ ПРАВО. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА

ГЛАВА 14. Вещное право. Право собственности. Общие положения

§ 1. Вещное право: понятие, признаки и принципы. Система вещных прав. Место вещного права в системе гражданского права и законодательства.
§ 2. Понятие собственности и права собственности.
§ 3. Содержание права собственности.
§ 4. Объекты и субъекты права собственности.
§ 5. Приобретение права собственности.
§ 6. Прекращение права собственности.
§ 7. Вещные права лиц, не являющихся собственниками.

§ 1. Вещное право: понятие, признаки и принципы. Система вещных прав. Место вещного права в системе гражданского права и законодательства

Вещное право имеет многовековую историю. Реальность его бытия, натуральность содержания вечны. Речь идет о том, что это право связано со словом «вещь», а вещи по своей сути имеют конкретное, в полном понимании натуральное выражение.

Появление вещного права в классическом понимании, его конструктивные формы действия сложились по существу в Древнем Риме и прошли испытания в различных формациях. Историография, литературные источники подсказывают, что путь к этому проложило разделение гражданского права на вещное право (собственность, владение, сервитуты, залог) и обязательственное право (обязательства из договоров, деликтов).

Вещное право – это феномен, являющийся политическим и экономическим оружием, на острие которого оттачивались идеи, взгляды противоборствующих сторон. Не представляется иначе, как то, что это присуще всем формациям и нынешнего цивилизованного общества.

Если говорить о вещном праве в целом, то это все те предметы (вещи) созданного мироздания, которые окружают нас. К числу вещных прав в первую очередь причисляются вещи, подпадающие под термин «право собственности». Применительно к нашей стране это право частной и право государственной собственности. В частности, если вести речь применительно к конкретному субъекту вещного права, например о принадлежности дома, дачи, машины и т. п. Сидорову, то это вещное право индивидуализировано и составляет основу частной собственности. Что же касается таких объектов, как земля, ее недра, леса, животный мир и другие природные ресурсы, то они составляют основу жизнедеятельности в целом народа нашей страны, а следовательно, это вещное право в целом государства как такового, т. е. относящееся к праву государственной собственности.

Наряду с изложенным к числу вещных прав, закрепленных в законодательстве Республики Беларусь, относятся также и права лиц, не являющиеся собственниками. Такие права называют еще «чужими правами» или «правами ограниченного пользования». К числу таких прав относятся:

– право хозяйственного ведения;
– право оперативного управления;
– право пожизненного наследуемого владения земельным участком;
– право постоянного пользования земельным участком и право временного пользования земельным участком;
– сервитуты.

В целом круг этих прав и их конкретные разновидности получили законодательное закрепление в разд. 2 «Право собственности и другие вещные права» ГК. Их конкретизация и нормы, регламентирующие конкретные разновидности вещных прав на имущество, сконцентрированны в соответствующих главах настоящего раздела, их своеобразие и особенности в общем плане составляют **систему вещного права**.

Как известно, самым распространенным и основополагающим вещным правом является **право собственности**, которое наделяет собственника правомочиями владения, пользования и распоряжения.

В отличие от права собственности объем правомочий субъектов **других вещных прав** ограничен законодательством и поставлен в зависимость от воли собственника. Это связано с тем, что другие вещные права – так называемые чужие права, получили такое название в литературных источниках, исходя из природы их «жизнедеятельности». Речь идет о том, что, хотя эти права и санкционированы законодательством, они получили такое название, поскольку считаются производными от права собственности. При этом их использование в целом определяется волей собственника.

Другими словами, если объем правомочий субъектов права собственности по существу является всеобъемлющим, то относительно объема правомочий субъектов других вещных прав не только объем правомочий ограничен, ограничен и перечень этих прав.

Вещное право предполагает непосредственную юридическую связь конкретного субъекта этого права с вещами. Поскольку это обособленное (абсолютное) право индивида, то все другие лица должны воздерживаться не только от притязаний на эти вещи, но и не мешать осуществлению прав лица на эти вещи.

Полнота реализации вещного права заключена в его содержании, т. е. в правомочиях субъекта собственности, позволяющих ему господствовать над вещью, исключая притязания других лиц. В качестве таких правомочий издревле определились и в настоящее время в большинстве считаются признаваемыми владение, пользование и распоряжение.

Ретроспективный анализ, имеющаяся практика позволяют сделать вывод, что вещное право регулирует отношения между субъектами по поводу вещей.

Объектом выступают вещи (предметы) окружающего мира, которые могут находиться во владении, пользовании и распоряжении собственника, а также в пользовании других лиц, обладающих ограниченными правами в отношении данных вещей. Речь идет о том, что словосочетание «вещное право» применительно к его содержательной части обозначает право собственности. И наоборот, право собственности – это вещное право. В то же время по объему той же содержательной части они различные. Право собственности строго базируется на так называемой триаде, включающей владение, пользование и распоряжение. Вещное же право включает и ограниченные вещные права, т. е. права лица на интересующую его вещь, но не принадлежащую ему.

К числу основных **признаков вещного права** относятся:

– вещное право по своей содержательной части в реальном его понимании представляет предметы (вещи) внешнего мира;

– вещное право подразделяется на две большие группы: право собственности, другие вещные права;

– вещное право применительно к собственнику конкретной вещи – это абсолютное право уполномоченного лица обладать данной вещью;

– вещное право характеризуется юридически непосредственной связью лица (лиц) с вещами и требуемой необходимостью, признаваемыми всеми членами общества. Следовательно, они не только не могут претендовать на эту вещь, но и не должны мешать пользоваться ею;

– вещное право – это возможность собственника в пределах законодательства непосредственно и независимо без чьей-либо воли воздействовать на вещь;

– вещное право применительно к категории права собственности в отличие от обязательственного права основано не на обязательственных правоотношениях (сделках, договорах), а вытекает из права собственности;

– вещное право бессрочно, в то время как большинство конкретных обязательств не могут существовать во времени бесконечно;

– вещное право предусматривает возможность перехода (передачи) вещи от ее собственника к другим лицам (право следования). Поскольку в данном случае эти лица пользуются чужими, не им принадлежащими вещами, то объем их правомочий законодательством ограничен и зависит от воли собственника. В случае перехода вещного права к другому лицу на него переходят и все обременения, связанные с этой вещью. В качестве такого примера может служить земельный сервитут;

– вещное право в случае его нарушения предусматривает и способы защиты, в том числе и путем предъявления иска о защите нарушенного права. Такие иски имеют свою специфику, к их числу, в частности, относятся виндикационный и негаторный иски.

Опираясь на юридическую сущность, а также учитывая содержательную часть вещного права его можно рассматривать в двух значениях: в объективном и субъективном.

В объективном смысле вещное право представляет собой совокупность правовых норм, закрепляющих и охраняющих отношения по владению, пользованию и распоряжению субъектами права собственности принадлежащими им вещами (имуществом), а также регламентирующих полномочия заинтересованных лиц по поводу иных вещей, не принадлежащих им.

В субъективном смысле вещное право – это право конкретного лица, юридически закрепленное и обеспечивающее ему возможность по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащей ему вещью (имуществом), а также определяющее и охраняющее права заинтересованных пользователей иных вещных прав, не принадлежащих им.

Отношения, связанные с вещным правом, имеют правовое обоснование и закреплены в нормах права. Но эти отношения не являются застывшими. Появляются новые ситуации, иногда даже резко отличающиеся от предшествующих, которые, в свою очередь, требуют и нового подхода по их «обустройству», но не типичными, а скорее специфическими мерами. Иными словами, появляющиеся новые вещно-правовые отношения указывают на необходимость выработки и новых законодательных мер, значительным подспорьем для которых служат базирующиеся на вещных правоотношениях принципы. Они позволяют разрешать не только возникшие проблемы, но и способствуют совершенствованию законодательства, стабилизации факторов по выполнению правовых установок, а также оказывают влияние на развитие общественных отношений в обозримом

будущем. К числу принципов, **которые могут быть присущи вещным правоотношениям**, относятся:

– принцип необходимого, предписанного актами законодательства наличия права собственности на вещь и ее конкретного собственника;

– принцип необходимого, установленного законодательством наличия иных вещных прав и их пользователей не принадлежащим им вещами;

– принцип создания возможностей для наиболее полного и независимого в пределах законодательства осуществления права собственности на принадлежащую вещь и пользования другими вещными правами;

– принцип незамедлительного реагирования с помощью норм права при возникновении нетипичных ситуаций и содействия совершенствованию мер по расширению перечня прав собственников на принадлежащую им вещь и пользователей иных вещных прав;

– принцип создания возможностей субъектам вещных прав для проявления инициативы, предприимчивости по совершенствованию вещно-правовых отношений;

– принцип неукоснительного соблюдения прав и интересов субъектов права собственности и иных вещных прав;

– принцип свободного распоряжения субъектами вещных правоотношений своими правами и обеспечения их защиты.

Возвращаясь к изложенному в литературных источниках и устоявшемуся на практике разделению гражданского права на вещное и обязательственное, на основе сравнительного анализа можно определить их отличительные особенности и сделать следующие выводы:

– вещное право дает возможность его обладателю иметь непосредственную власть над вещью, оказывать воздействие на нее, не испрашивая согласия других лиц, разумеется, в рамках требований, определенных актами законодательства. Но круг вещных прав законодательством строго регламентирован, и выход за его пределы не представляется возможным. Как на это уже обращалось внимание, они получили законодательное закрепление в разд. II «Право собственности и другие вещные права» ГК, т. е. круг вещных прав ограничен определенным в законодательстве перечнем. В то же время субъекты обязательственных отношений могут вступать в любые сделки, как предусмотренные, так и не предусмотренные законодательством, но не противоречащие ему;

– своеобразием и присущей определенностью отличаются вещные и обязательственные права применительно к их субъектному составу, т. е. уполномоченных и обязанных лиц. В частности, для обладателя вещных прав удовлетворение интересов уполномоченного лица решающее значение имеют его собственные действия. В сфере обязательственных прав наоборот: интересы уполномоченного лица удовлетворяются путем действий прежде всего обязанного лица;

– при анализе временны́х характеристик «жизненного бытия» вещного права и обязательственного права и здесь нельзя не заметить отличительные

особенности между ними. Так, если в качестве сравнения проследить периодику существования всеобъемлющей и разнообразной по своей значимости и применению такой гражданско-правовой категории, как обязательство, то не трудно заметить, что конкретные обязательства не могут существовать бесконечно. Что же касается вещного права, то его самым распространенным и основополагающим звеном является право собственности, которое, как и большинство вещных прав, является бессрочным;

– представляют интерес и способы определения прав и возникновения обязанностей при структурной характеристике вещных и обязательственных прав. Так, вещные права подразделяются: во-первых, на право собственности, т. е. право конкретного обладателя собственности на какую-то вещь с точки зрения ее содержания в полном объеме; во-вторых, на иные вещные права, т. е. право владельца (пользователя), но на чужие вещи, не принадлежащие ему, что подчеркивает ограниченное право пользования. Что касается обязательственных прав, то они могут возникать как из договорных отношений, т. е. обоюдного соглашения сторон, так и внедоговорных, т. е. из правонарушений;

– отличительными особенностями характеризуются и способы защиты вещных и обязательственных прав. Так, в случае нарушения вещных прав потерпевшие обладатели данных прав прибегают к вещно-правовым способам их защиты. Что касается обладателей обязательственных прав, то при их нарушении юридическая обеспеченность данных прав происходит путем предъявления обязательственно-правовых исков.

В то же время, несмотря на отличительные особенности и характерные противоположности вещного права и обязательственного права, реализация субъективных прав и выполнение субъективных обязанностей должны осуществляться надлежащим образом.

В целом изложенное определяет место вещного права в системе гражданского права и законодательства.

Таким образом, исходя из анализа литературных источников и правоприменительной практики, можно сделать вывод, что **вещное право** – это юридически обеспеченная возможность удовлетворения интересов уполномоченного лица путем непосредственного воздействия на вещь, которой он обладает как ее собственник, а в случае использования чужой, не принадлежащей лицу вещи, – как пользователь. Результатом обеспечения удовлетворения интересов уполномоченного лица является надлежащее осуществление сторонами субъективных прав и выполнение субъективных обязанностей.

Что касается классификации вещей, то по своей содержательной части, отличительным признакам и их применимости на практике они подразделяются: на оборотоспособные, ограниченные в обороте, изъятые из гражданского оборота, движимые и недвижимые, делимые и неделимые, потребляемые и непотребляемые, определенные родовыми признаками и индивидуально-определенные, главную вещь и принадлежность и некоторые другие.

§ 2. Понятие собственности и права собственности

Собственность и право собственности относятся к числу понятий, которые, по сути, составляют ядро экономической и политической системы общества. Как известно, все происходящие в обществе процессы по реформированию экономики, а в случае разногласий между классами, социальными группами по вопросам распределения и присвоения материальных благ связаны с собственностью, т. е. экономические и политические перевороты, потрясения связаны с таким основополагающим понятием, как собственность.

Следовательно, возникает необходимость правильного установления границ соотношения этих понятий, их четкого законодательного закрепления и прочного уяснения. Значимость этих вопросов и их своевременное решение при определении роли собственности на каждом конкретном этапе являются важными стабилизирующими факторами экономики, особенно в условиях перехода к рыночным отношениям. В данном случае требуется не только обновление, но и детальный пересмотр законодательства в целях исключения негативных моментов.

Иными словами, проблема собственности и права на нее требует выявления круга отношений собственности, полной и четкой их регламентации, определения специфических признаков, характеризующих право собственности, установления, чтó означает собственность и чтó составляет ее содержание.

Понятия **«собственность» и «право собственности»** по своей сути хотя и различны, но взаимосвязаны. Взаимосвязь проявляется в том, что право собственности закрепляет экономические отношения собственности, т. е. материальную основу любого общества. Но в то же время, если речь идет о собственности как экономической категории и праве собственности как юридическом закреплении экономических отношений, из этого следует, что названные категории по своей направленности различны. Более полное уяснение их взаимосвязи и различия проявляется в определении, что такое собственность в экономическом смысле (как экономическая категория) и каковы правовые формы экономических отношений.

Проявление и видение этих дефиниций необходимо не только для теоретического осмысливания, но и для практического их применения.

Имеются различные определения собственности. Обратимся к наиболее распространенным из них, относящимся к временам советской цивилистической науки. Среди имеющихся выделялось такое классическое определение, которое считалось общепризнанным в советском гражданском праве: собственность – это материальные общественные отношения между людьми по поводу вещей[1].

[1] См.: Советское гражданское право. Л., 1982. С. 210.

Распространенным являлось и такое определение: собственность – это система исторически изменяющихся объективных отношений между людьми в процессе производства, распределения, обмена, потребления, характеризирующих присвоение средств производства и предметов потребления[1].

Проявления понятия собственности следовали из таких определений:

– *собственность* – это исторически определенный способ присвоения людьми предметов производительного и непроизводительного потребления. Собственность всегда связана с вещью (объектом присвоения), но она не сама вещь, а отношение между людьми по поводу вещи[2];

– *собственность* – это основа производственных отношений, выражающая исторически определенную форму присвоения средств производства. Она охватывает производство, распределение, обмен и потребление[3].

В литературе получили отражение и другие определения собственности. Анализируя их, можно сделать вывод, что *собственность* – это отношение индивида к вещи. Но, как утверждают некоторые исследователи, к этому содержание собственности не сводится. В таком подходе, отмечает Е.А. Скрипалев, очевидна односторонность в изучении словесного, многостороннего социального феномена, каким является собственность[4]. Отсюда изначальное сужение вариантов возможных взаимодействий, не обязательно связанных лишь с физическим воздействием, а также сужение круга тех «материальных и нематериальных ресурсов»[5], на которые могут распространяться права собственности.

Вопросы, касающиеся понятия собственности, широко отражены в экономической, философской, социологической и политологической литературе. Однако исследование собственности в качестве объекта изучения юридической науки направлено прежде всего на раскрытие понятия права собственности, т. е. правовое отношение собственности здесь выделяется в качестве центрального момента[6].

Источники, раскрывающие понятие собственности, как правило, указывают, что собственность есть отношение определенных лиц к материальным благам как к своим, им принадлежащим. И если речь идет о собственности, то это непременно ассоциируется с объектами материального мира. Но собственность как экономическая категория – это не сами объекты (вещи) как таковые, а связи, отношения между людьми (коллективами) по поводу этих объектов (вещей). Такого рода отношения собственника с другими лицами проявляются непосредственно в процессе производства, распределения,

---

[1] См.: Экономическая энциклопедия. Политическая экономия : в 4 т. М., 1979. Т. 3. С. 570.

[2] См.: Философский энциклопедический словарь. М., 1983. С. 619.

[3] См.: Краткий политический словарь. М., 1989. С. 499.

[4] См.: Скрипалев Е.А. Собственность: право и свобода. М., 1992. С. 14.

[5] См.: Капелюшников Р.И. Экономическая теория права собственности. М., 1990. С.11.

[6] Там же. С. 10.

потребления материальных благ. Иными словами, суть этих отношений проявляется в следующем. Как известно, источником материальных благ, необходимых для существования человека, является их производство. Производство же включает в себя производительные силы и производственные отношения, т. е. отношения между людьми, складывающиеся в процессе производства различного рода благ (объектов, вещей). Однако производство ради производства в чистом виде не может существовать. Поэтому за производством неизбежно должен следовать процесс присвоения (распределения) произведенных благ.

Присвоение и производство друг без друга не существуют, так как нельзя присвоить то, что не произведено, и наоборот. К тому же присвоение произведенных в обществе материальных благ связано с наличием собственности на основные средства производства, что и составляет ядро производственных отношений, а соответственно и предопределяет характер собственности на продукты труда. Таким образом, собственность как производственное отношение означает состояние принадлежности средств и продуктов труда индивидууму, лицам, группам, классам или всему обществу, обеспечивающее их использование и распоряжение, а следовательно, и продолжающийся процесс их дальнейшего присвоения. Другими словами, производство служит для того, чтобы впоследствии материальные блага, добытые обществом, были распределены между соответствующими лицами, группами лиц, классами или всем обществом. При этом процесс присвоения может осуществляться различными путями: либо путем непосредственного распределения, либо путем обмена продукцией и товарами между производителями и потребителями.

В свою очередь, процесс присвоения материальных благ одними лицами отторгает от них других лиц. Следовательно, все другие лица относятся к этим благам как к чужим, им не принадлежащим. Без отношения других лиц к принадлежащей собственнику вещи как к чужой не было бы и отношения к ней самого собственника как к своей, т. е. речь идет об установлении собственником полного хозяйственного господства над принадлежащим ему имуществом (материальными благами). Из этого можно сделать вывод, что собственность представляет собой отношения между людьми по поводу присвоения материальных благ одним лицом, коллективами, классами и отчужденности от них соответственно всех других лиц. Такого рода отношения собственности присущи любому человеческому обществу, любой общественно-экономической формации.

Таким образом, из анализа источников, раскрывающих понятие собственности, следует, что собственность как экономическая категория – это исторически определенные общественные отношения по обладанию средствами и продуктами производства, обусловливающие соответствующую форму присвоения продуктов труда.

Собственность – необходимая предпосылка всякого производства. Она была и при первобытнообщинном строе и будет существовать, следует полагать, всегда.

Что же касается *права собственности, то оно возникает позднее собственности как экономической категории,* т. е. собственность предшествует праву собственности и связана с необходимостью охраны собственности.

Право собственности, регулируя общественные отношения, закрепляет в своих нормах обладание материальными благами (объектами, имуществом), их принадлежность конкретным собственникам, а также предусматривает условия и порядок приобретения имущества в собственность, возможность владеть, пользоваться и распоряжаться им применительно к той или иной общественно-экономической формации. Для этих целей создается специальный аппарат, направленный на охрану, соблюдение права собственности. В этой связи собственность и право собственности хотя и взаимосвязанные категории, но в то же время и разнопорядковые. В отличие от экономических отношений собственности право собственности характеризуется как определенная система правовых норм, устанавливаемых государством с целью регулирования экономических отношений собственности, т. е. принадлежность (присвоенность) материальных благ закрепляется не экономически, а с помощью норм права. В этом понимании право собственности бессрочно.

Таким образом, право собственности устанавливает принадлежность или невозможность такой принадлежности материальных благ (имущества) индивиду, коллективу, классам с помощью соответствующих правовых норм. С помощью правовых норм устанавливаются правомочия собственника по хозяйственному господству над этой вещью, а также правовые способы защиты владельцев материальных благ. И на это в первую очередь направлены гражданско-правовые нормы.

Понятие права собственности имеет два значения:

– право собственности в объективном смысле;

– право собственности в субъективном смысле.

Право собственности в объективном смысле есть совокупность правовых норм, закрепляющих и охраняющих в соответствии со структурой общества отношения по владению, пользованию и распоряжению средствами и продуктами производства либо в интересах государства (государственная собственность), либо в интересах гражданина (частная собственность).

Под совокупностью правовых норм понимаются гражданско-правовые, уголовно-правовые, административно-правовые, а также нормы других отраслей права.

Из понятия права собственности в объективном смысле следует, что нормы права собственности регулируют не все отношения собственности, а лишь те, которые устанавливают принадлежность того или иного имущества определенным лицам. Установив принадлежность, право собственности закрепляет в своих нормах обладание материальными объектами, а также возможность пользования и распоряжения ими, т. е. правомочия собственника по владению, пользованию и распоряжению имуществом. Далее, установив принадлежность и закрепив

правомочия собственника, нормы права собственности предусматривают правовые средства охраны прав собственника на принадлежащие ему блага.

Право собственности регулирует отношения между собственниками и другими лицами в процессе владения, пользования и распоряжения средствами и продуктами производства, в том числе средствами потребления.

Право собственности в субъективном смысле означает возможность индивида или коллектива по своему усмотрению и независимо от кого-либо владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом в пределах, установленных законом (ст. 210 ГК).

Субъективное право собственности предоставляет возможность собственнику по своему усмотрению использовать имущество в различных целях, не запрещенных законодательством, совершать в отношении собственного имущества любые действия, не противоречащие законодательству. Лицо, владеющее имуществом на праве собственности, может передавать другим лицам эти правомочия (например, по его владению и пользованию, заключив договор аренды), отчуждать (продать, подарить, завещать), обременять это имущество долгами (например, использовать в качестве предмета залога).

Основу такой принадлежности, равная защита собственников, их право владеть, пользоваться и распоряжаться этой собственностью составляют конституционные принципы (ст. 13, 44 Конституции).

Предоставляя собственнику указанные правомочия, закон установил, что они не должны быть бездейственными. Более того, бездействие лица, обладающего правомочиями владения, пользования и распоряжения, является наказуемым деянием вплоть до прекращения права собственности на эту вещь. Например, если лицо, потерявшее вещь, не проявляет усилий по ее розыску, то через шесть месяцев после ее потери право собственности этого лица на данную вещь прекращается (ст. 229 ГК). Закон (ст. 241 ГК) указывает на прекращение права собственности и в том случае, если собственник культурных ценностей, отнесенных в соответствии с законодательством к особо ценным и охраняемым государством, бесхозяйственно содержит эти ценности, что грозит утратой ими своего значения.

Изложенное указывает на то, что субъективное право собственности состоит не только в наделении собственника полномочиями владения, пользования и распоряжения, но и в том, чтобы эти правомочия находились в состоянии динамики.

Таким образом, если право собственности в объективном смысле рассматривается как совокупность правовых норм, закрепляющих и охраняющих отношения по владению, пользованию и распоряжению средствами и продуктами производства вообще, то право собственности в субъективном смысле всегда принадлежит определенному лицу (лицам) и относится к конкретному имуществу, что, по существу, и определяет их отличие друг от друга.

Возникновение субъективного права собственности у лица (лиц) происходит лишь в силу определенных юридических фактов (например, путем купли-продажи, дарения, принятия наследства, создания новой вещи, давности владения имуществом).

Субъективное право собственности относится к числу абсолютных прав, и все другие лица не должны нарушать его. Это означает, что каждый, кто, например, без воли собственника завладеет его имуществом, должен возвратить это имущество. Если же этому имуществу будет причинен вред, то его собственнику необходимо возместить и убытки.

Право собственности отличается от иных субъективных гражданских прав на данную вещь тем, что оно опирается на закон и существует независимо от права какого-либо другого лица на данную вещь.

Что касается других видов права на вещь (например, залогодателя), то они зависят от права собственности на эту вещь другого лица.

Право собственности как один из важнейших институтов гражданского права бессрочно и охраняется законом.

§ 3. Содержание права собственности

Право собственности наделяет собственника рядом прав. Прежде всего это **право владения, пользования и распоряжения** (ст. 210 ГК). Через указанные элементы (правомочия) и проявляется содержание права собственности как субъективного права. Они однозначно выделяются как в законодательстве, так и в литературе[1].

Правомочия по владению, пользованию и распоряжению принадлежат собственнику в силу предписания закона. Так, согласно п. 2 ст. 210 ГК собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие законодательству, общественной пользе и безопасности, не наносящие вреда окружающей среде, историко-культурным ценностям и не ущемляющие прав и охраняемых законом интересов других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами, в той мере, в какой их оборот допускается законодательством, осуществляется собственником свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и защищаемых законом интересов других лиц (п. 3 ст. 210 ГК).

[1] См., например: Суханов Е.А. Лекции о праве собственности. М., 1991. С. 19.

Каждое из правомочий входит необходимым элементом в право собственности. Особенность в том, что они возникают у субъекта с самого начала приобретения права собственности (например, путем покупки какой-либо вещи) и заканчиваются с его потерей (например, в результате продажи этой вещи).

Каждое из обозначенных правомочий не только представляет собой необходимый элемент права собственности, но и обладает определенной спецификой и известной самостоятельностью.

Владение – фактическое нахождение вещи в хозяйстве у лица, обладание ею, дающее возможность физического или хозяйственного воздействия на нее. При этом не требуется, чтобы вещь находилась непосредственно или постоянно с собственником. Например, находясь в отпуске (на отдыхе, в командировке) вдали от вещи, собственник продолжает оставаться ее владельцем. Иными словами, владелец тот, в хозяйстве которого находится вещь. Однако право владения может принадлежать и не собственнику, в частности, на основании договора. Так, собственник часто передает имущество в собственность другого лица, заключая с ним договоры хранения, залога и др.

Иногда вещь передается с правом пользования (например, по договору аренды) или распоряжения (например, по договору комиссии).

Удерживание вещи во владении не собственника может происходить и помимо воли собственника (в результате хищения вещи, потери ее собственником). На основании этого владение подразделяется на законное и незаконное. В свою очередь, незаконное владение может быть добросовестным и недобросовестным.

Законное владение опирается на определенное правовое основание (титул). Поэтому владение, охраняемое законом, называется титульным. Наличие титула означает, что владелец обладает правом владения и оно имеется прежде всего у собственника, но может быть и у других лиц (например, у арендатора, комиссионера), получивших это право на основании договора с собственником либо на основании административного акта (например, по распоряжению органов опеки). Иногда право владения возникает в силу прямого указания закона (например, у местного органа власти в отношении переданной ему находки). Иными словами, титулом законного владения может быть законодательный акт, административный акт, договор.

Закон предусматривает, что собственник может передать свое имущество и в доверительное управление другому лицу (доверительному управляющему). Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности к доверительному управляющему, который обязан осуществлять управление имуществом в интересах собственника или указанного им третьего лица (п. 4 ст. 210 ГК).

Ввиду того что у собственника право владения возникает с правом пользования и распоряжения, а у иных титульных владельцев одно из обязательных

условий отсутствует, то собственник именуется первоначальным, а право владения других владельцев – производным.

Незаконным признается владение не собственника, не основанное на законе, договоре с собственником или административном акте. В то же время незаконный владелец признается добросовестным, если он, приобретая имущество, не знал и не мог знать, что лицо, у которого он приобрел имущество, владеет им незаконно, а следовательно, и не имеет права его отчуждать (п. 1, 2 ст. 283 ГК). Если же лицо знало, что оно приобретает краденую вещь, то такое владение является недобросовестным (ч. 1 ст. 284 ГК). Отсюда и правовые последствия по возврату вещи различны[1].

Пользование – возможность извлекать из вещи полезные свойства в целях удовлетворения различного рода потребностей, в том числе получать плоды и доходы в процессе эксплуатации этой вещи. Пользование основывается на законе и охраняется им.

Право пользования, т. е. наполняемость его содержания, зависит от того, кто является собственником вещи (имущества): гражданин или организация. Так, граждане осуществляют право пользования посредством потребления продуктов питания, когда носят одежду, используют вещи домашнего обихода и т. д. Предприятия право пользования осуществляют путем хозяйственной эксплуатации имущества, извлекают доходы из этого имущества. Разумеется, все это осуществляется в пределах, предусмотренных законодательством.

Пользование имуществом тесно связано с владением, которое является предпосылкой для права пользования, хотя и осуществляются они одновременно. Вместе с тем право пользования может осуществляться и без права владения (например, пользование литературой непосредственно в библиотеке), равным образом, как и право владения может осуществляться без права пользования (хранитель вещи не вправе без согласия поклажедателя пользоваться ею).

Пользование, как и владение, может быть временным, т. е. на определенный срок (например, по договору аренды), постоянным (участки земли, передаваемые в постоянное владение сельскохозяйственным организациям для ведения общественного сельскохозяйственного производства) или пожизненным (участки земли, предоставляемые гражданам Республики Беларусь в пожизненное наследуемое владение для ведения крестьянского хозяйства).

Право пользования может принадлежать и не собственнику на основании договора с собственником (например, по договору аренды), либо в силу закона (передача основных средств производства государственному предприятию), либо административного акта (принятие решения местным органом власти

[1] О правовых последствиях истребования вещи у добросовестного и недобросовестного приобретателя см. гл. 18 «Защита права собственности и других вещных прав».

о предоставлении жилой площади, которое обязывает наймодателя заключить договор социального найма жилого помещения с нанимателем, т. е. лицом, имеющим такое право).

Распоряжение – возможность определять юридическую судьбу вещи. Право распоряжения означает, что собственнику предоставляется право совершать действия, определяющие выбытие вещей из хозяйственной сферы собственника (например, собственник может передать вещь другому лицу во временное пользование или в собственность путем аренды, дарения, мены, купли-продажи, сделать предметом залога, а также уничтожить эту вещь и т. д.). Распоряжение предоставляет право собственнику по своему усмотрению устанавливать порядок и способы использования имущества (его эксплуатации и хранения). Иными словами, право распоряжения – это возможность устанавливать, изменять или прекращать правоотношения по поводу данного имущества в соответствии с действующим законодательством.

Конкретное осуществление правомочия распоряжения зависит от того, кто является его носителем: гражданин, организация (коммерческая и некоммерческая), государство.

Граждане осуществляют распоряжение чаще всего путем совершения различных сделок (купли-продажи, дарения, завещания и т. д.).

Организации распоряжаются принадлежащим им имуществом путем совершения действий по его реализации в пределах, не противоречащих законодательству (например, путем поставки товаров одним предприятием другому согласно заключенному договору).

Государство, осуществляя право распоряжения, передает часть своего имущества во владение и пользование предприятиям, организациям, наделяя их соответствующими правами, в частности правом хозяйственного ведения или оперативного управления.

Законодатель специально отметил право собственника использовать имущество для любой не запрещенной законодательством хозяйственной деятельности, имея в виду признание за всяким собственником, прежде всего коллективным или индивидуальным, особого субъективного права (правомочия) на собственную хозяйственную деятельность[1].

При характеристике правомочия распоряжения не следует абсолютизировать в этом права собственника. Возможность совершать собственником в отношении своего имущества любые действия предполагается законодательством в рамках закона, т. е. не во вред здоровью граждан, окружающей среде и т. п. (например, уничтожение гражданином принадлежащего ему на праве собственности дома, какого-либо иного строения путем поджога).

[1] См.: Сафиуллин Д.Н. Теория и практика правового регулирования хозяйственных связей в СССР. Свердловск, 1990. С. 16.

Но если право собственности прекращается в результате однократного использования вещи (съесть яблоко, сжечь дрова в камине), то в этих случаях воля собственника направлена вовсе не на то, чтобы прекратить право собственности, а на то, чтобы извлечь из вещи ее полезные свойства. Поэтому в данном случае имеет место осуществление только права пользования, а не распоряжения[1].

Право распоряжения, как и право владения и пользования, может принадлежать и не собственнику. В частности, по договору комиссии вместе с правом владения комиссионеру предоставляется право распоряжения, но без права пользования. Однако в общем это является не правилом, а скорее исключением.

Таким образом, право распоряжения является наиболее объемным правомочием, по наличию которого собственник обычно легко отличается от иных титульных владельцев.

Законодательством *собственнику предоставлено право распорядиться своим имуществом и путем передачи его в доверительное управление другому лицу (доверительному управляющему)*, которое обязано осуществлять управление имуществом в интересах собственника или указанного им третьего лица. Однако передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности к доверительному управляющему.

Указывая на доверительное управление в гражданском праве Республики Беларусь, представляется необходимым хотя бы в общих чертах остановиться на доверительной собственности англо-американской системы права, что ни в коей мере не означает, что это должно получить отражение и в других темах.

Доверительная собственность является одним из наиболее своеобразных и вместе с тем распространенных институтов современного англо-американского права. Она еще именуется фидуциарной, т. е. основанной на доверии собственностью, или трастом. Содержание этой формы собственности сводится к тому, что одно лицо, устанавливающее доверительную собственность, т. е. выступающее в качестве учредителя, передает другому лицу, именуемому *доверительным собственником*, имущество для управления в интересах обозначенного им одного или нескольких выгодоприобретателей, называемых *бенефициарами*.

По общему правилу в отношениях доверительной собственности участвуют три стороны (субъекты). Однако участниками траста могут состоять и два лица в случае, когда учредитель назначает в качестве бенефициара или даже в качестве траста самого себя. Бенефициарами выступают указанные учредителем лица, но ими может стать и неопределенный круг лиц, который характерен для так называемых благотворительных трастов, устанавливаемых

[1] См.: Толстой Ю.К. К учению о праве собственности // Правоведение. 1992. № 1. С. 20.

в интересах создания организаций здравоохранения, культуры, благотворительности и т. п. В отличие от обычных частных трастов такие трасты называют публичными, и они действуют в интересах всего общества или какой-либо его части.

Организация благотворительных трастов в настоящее время весьма распространена в Англии и США. Создание организаций, связанных с благотворительной деятельностью, объясняется тем, что они приносят весьма ощутимые материальные выгоды учредителям. Как известно, государство поощряет капиталовложения на благотворительных началах в создание организаций культуры (учреждений образования, домов культуры, библиотек и т. п.), здравоохранения (больниц, приютов), научно-исследовательских организаций по решению важных хозяйственных и социальных проблем. В свою очередь, выделяемое для создания благотворительных трастов имущество не подлежит налогообложению, а приобретаемые за счет созданной организации акции и паи других компаний и корпораций, дивиденды от которых также освобождаются от налогового обложения, позволяют подчинять деятельность последних своему влиянию. Кроме того, учредители получают возможность безвозмездно использовать результаты научно-исследовательской деятельности созданных организаций благотворительного характера в хозяйственной деятельности своих компаний и корпораций.

Объектом доверительной собственности признается любое имущество – как движимое, так и недвижимое. Исключается из этих отношений лишь имущество, прямо запрещаемое законодательством.

Возникновение доверительной собственности обусловлено разными путями. Распространенными среди них являются одностороннее распоряжение учредителя, рассчитанное на действия доверительной собственности как при жизни самого распорядителя, так и на случай смерти (в завещании) либо в результате договора. Наряду с этим доверительная собственность может возникнуть и без волеизъявления учредителя, в силу закона. Этот случай весьма распространен в практике.

Появление доверительной собственности относится к раннему средневековью, когда она использовалась для обхода существовавших разного рода ограничений феодального характера по использованию недвижимости, в частности, в связи с запрещением отчуждения земли в пользу церквей и монастырей. Установление отношений по доверительной собственности означало, что собственник земли, формально считаясь таковым, управлял и распоряжался данной недвижимостью в интересах других лиц. В дальнейшем институт доверительной собственности использовался в других целях. В настоящее время он получил законодательное закрепление.

Такая же специфика института доверительной собственности присуща и США. В некоторых штатах приняты законы о доверительной собственнос-

ти, но в большинстве штатов действуют законы, касающиеся отдельных разновидностей траста. Правовому регулированию отношений доверительной собственности способствует и Свод правил о доверительной собственности.

Несмотря на становление и развитие законодательства в этой области, при регулировании отношений доверительной собственности, как и других правовых институтов в англо-американской системе права, основную роль все же продолжает играть судебный прецедент.

Впоследствии институт доверительной собственности был заимствован странами, не относящимися к англо-американской системе права, в частности Японией и рядом стран Латинской Америки. Его применение обусловлено в основном целью юридического оформления новейших способов господства финансового капитала в экономике.

Анализ источников, характеризующих специфику института доверительной собственности, показывает: одна часть правомочий собственника, а именно управление и распоряжение выделенным имуществом, принадлежит одному лицу (доверительному собственнику), а другая часть правомочий – получение выгод от эксплуатации имущества, в том числе получение доходов, – другому лицу или лицам (одному или нескольким выгодоприобретателям, или бенефициарам). Таким образом, в институте доверительной собственности отчетливо проявляется отделение собственности на капитал от управления капиталом.

Тот, кому имущество передано, выступает в хозяйственном обороте в качестве доверительного собственника, наделенного правами заключения с третьими лицами любых сделок и осуществления других действий по использованию имущества и его управлению. Его правомочия не распространяются на продажу имущества, если только право на продажу прямо не предоставлено ему учредительным актом или законом, что на практике является весьма распространенным явлением. На доверительного собственника как обязанное перед учредителем траста лицо возложены и соответствующие обязанности. Основная – это управление имуществом в точном соответствии с положениями учредительного акта и указаниями учредителя траста. Он свободен лишь от исполнения распоряжений, которые невозможно исполнить или которые носят противозаконный характер.

Возлагаемая на доверительного собственника обязанность по управлению имуществом характеризуется рядом важных особенностей, определяющих его правовое положение. Они сводятся к следующему:

– управляя имуществом, доверительный собственник должен проявлять необходимую меру заботливости и прежде всего заботиться о сохранении выделенного ему имущества;

– доверительный собственник обязан отчитываться перед выгодоприобретателем по требованию по всем делам, связанным с управлением имуществом, как только он этого потребует;

– доверительный собственник обязан передать бенефициару все выгоды и доходы, полученные от управления, ничего не оставляя себе, если иное прямо не предусмотрено в учредительном акте;

– в случае причинения доверительным собственником бенефициару ущерба он обязан его возместить. При этом бенефициар имеет в отношении личного имущества доверительного собственника право преимущественного удовлетворения перед всеми остальными кредиторами. Если доверительный собственник злоупотребляет своими полномочиями, он может быть привлечен к уголовной ответственности; – доверительный собственник обязан принимать все меры по сохранению переданного ему имущества. Поэтому он не вправе смешивать свои личные средства с этим имуществом, например положить денежные средства на один и тот же текущий счет в банке;

– если имущество, входящее в состав доверительной собственности, окажется в руках третьих лиц, доверительный собственник обязан истребовать от них это имущество. Такое же право предоставляется и бенефициару, если третье лицо приобрело имущество неправомерно.

Эти обязанности в целом сходны и в английском праве, и праве США. Различия заключаются в возмездности выполнения этих обязанностей. Так, свои обязанности доверительный собственник выполняет по английскому праву, как правило, безвозмездно, если иное не предусмотрено в учредительном акте, а по праву США осуществление таких обязанностей считается возмездным. На практике крупные промышленные и банковские компании, выступая в качестве доверительных собственников, строят свои отношения всегда на возмездной основе. В то же время доверительному собственнику предоставлено право во всех случаях требовать возмещения ему фактических затрат и убытков, понесенных при выполнении своих функций.

С установлением отношений по доверительной собственности предусматривается и их прекращение. Так, доверительная собственность прекращается по достижении цели, для которой она создавалась, либо по истечении заранее предусмотренного срока, либо в силу обстоятельств, наступление которых должно по условиям учредительного акта прекратить ее существование (например, достижение бенефициаром определенного возраста, вступление в брак и пр.), или смерти бенефициара. Учредитель может своим односторонним волеизъявлением прекратить доверительную собственность, если такая возможность прямо предусмотрена в учредительном акте.

Таким образом, применение института доверительной собственности обусловлено использованием в обороте траста для регулирования различных хозяйственных отношений, удовлетворения разнообразных потребностей.

Возвращаясь к правомочию распоряжения, следует отметить, что ограничение распоряжения собственника может последовать только на основании законодательства. В частности, для удовлетворения требований кредиторов

и в целях обеспечения в этой связи возможности обращения взыскания на имущество предусмотрено наложение ареста на имущество собственника.

В целом же ограничения права собственности могут вводиться лишь в той мере, в какой это необходимо для защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц. Ограничения могут также касаться действий собственника, вытекающих из противопожарных, санитарных, ветеринарных, эпидемиологических и других правил.

К ограничениям права собственности относится также изъятие полностью или частично (необходимо иметь специальное разрешение) отдельных объектов (например, земли, недр, оружия) из гражданского оборота.

Как свидетельствуют источники, римские юристы считали, что собственник вправе делать со своей вещью все, что ему прямо не запрещено[1], а классическая буржуазная юридическая наука рассматривала право собственности как наиболее полное господство над вещью[2].

С момента установления права собственности на вещь (имущество) на собственника ложится бремя содержания принадлежащего ему имущества, а также он несет риск случайной гибели, случайной порчи или случайного повреждения имущества, если иное не предусмотрено законодательством или договором (ст. 211, 212 ГК).

§ 4. Объекты и субъекты права собственности

Право собственности в субъективном смысле означает возникновение права на имущество, вещь. **Право собственности** – это вещное право, поскольку оно закрепляет обладание материальным благом, вещью и носит абсолютный характер. Все другие лица, не собственники, должны не мешать пользоваться собственнику этой вещью.

Вещи (имущество), принадлежащие собственнику, называются **объектами** (предметами) правоотношений собственности. Под вещами в гражданском праве понимаются все те блага, которые предназначены удовлетворять определенные потребности. К числу вещей относятся наличные деньги и ценные бумаги, добытые полезные ископаемые, произведенное сырье и т. д.

В соответствии с законодательством в собственности (в зависимости от формы собственности) могут находиться земля, ее недра, воды, воздушное пространство, растительный и животный мир, здания, сооружения, оборудование,

[1] См.: Новицкий И.Б. Основы римского гражданского права. М., 1972. С. 92–93.

[2] См.: Советское и иностранное гражданское право : Проблемы взаимодействия и развития / отв. ред. В.П. Мозолин. М., 1989. С. 205.

предметы материальной и духовной культуры, результаты интеллектуального труда, информация, деньги, ценные бумаги и иное движимое и недвижимое имущество.

Продукты и доходы, полученные в результате хозяйственного использования имущества, принадлежат собственнику этого имущества, если иное не установлено законом или договором.

Каждый из объектов права собственности обладает в конечном итоге способностью удовлетворять те или иные потребности людей, т. е. это то конкретное благо, которое в зависимости от права (формы) собственности и хозяйственного назначения приобретается, отчуждается, хранится, находится в пользовании и т. д.

Гражданское право разграничивает вещи по ряду признаков, связывая эти признаки с ролью и назначением той или иной вещи и соответственно определенными особенностями регулирования имущественных отношений, возникающих по поводу вещей. В частности, различают **вещи**:

1. Движимые и недвижимые. К числу движимых вещей относятся деньги и ценные бумаги. Закон не требует регистрации прав на движимые вещи.

В соответствии со ст. 130 ГК к недвижимым вещам относятся земельные участки, участки недр, поверхностные водные объекты и все, что прочно связано с землей, т. е. объекты, перемещение которые без несоразмерного ущерба их назначению невозможно (например, жилые дома, сооружения, леса, машиноместа и т. д.).

К недвижимым вещам также приравниваются предприятие в целом как имущественный комплекс, подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, суда плавания «река – море», космические объекты и др.

При приобретении недвижимых вещей необходимо точно знать их правовое положение, в частности свободны ли они от прав третьих лиц (имеет ли кто-либо в отношении какой-то вещи права пользования), не обременены ли они правом залога и т. д.

Таким образом, основное различие движимых и недвижимых вещей в гражданском праве определяется по степени связанности с землей. Так, если здания, сооружения принято считать недвижимыми объектами, то предметы, находящиеся в здании, – движимыми.

2. Индивидуально-определенные **и** ***определяемые родовыми признаками.*** Деление вещей на индивидуально-определенные позволяет разграничить права и имущество различных собственников, поскольку право собственности существует только в отношении индивидуально-определенных вещей, т. е. эти вещи выделены и индивидуализированы из ряда подобных им вещей (например, конкретный стол, определенный костюм). В числе индивидуально-определенных могут быть как движимые, так и недвижимые вещи.

Вещи, определяемые родовыми признаками, не конкретизированы. Следовательно, их нельзя иметь на праве собственности, пока они не индивидуализированы, так как нельзя стать собственником, например, хлеба, сахара, машин вообще как таковых. Вещи, определяемые родовыми признаками, могут стать объектом права собственности после их индивидуализации, как это было уже отмечено, путем выделения из ряда им подобных (например, выделение из ряда квартир определенной квартиры, в целом из масла – конкретного килограмма масла).

Индивидуализируются также совокупности родовых вещей, принадлежащих на праве собственности государству, по признаку места их нахождения (например, лес, уголь, нефть и т. д.).

Индивидуально-определенные вещи выделяются из разряда других вещей по присущим только им признакам и являются незаменимыми (ст. 138 ГК).

Вещи, определяемые родовыми признаками, в случае их утраты, гибели могут быть заменены на аналогичные вещи, т. е. может быть предоставлена уполномоченному лицу такая же, а не та же самая вещь.

3. Делимые* и *неделимые. Делимыми признаются вещи, которые в результате их разделения на отдельные части не утрачивают своего первоначального значения и выполняют то же предназначение, правда, возможно, в меньшем объеме (например, зерно не теряет своих свойств в результате разделении его на тонны, килограммы и т. д.).

Если же вещь не может быть разделена без утраты своего первоначального назначения либо теряет свои полезные свойства, то она считается неделимой (например, мебельный гарнитур с определенным количеством предметов и конкретным названием при отделении от него какого-либо предмета теряет свое первоначальное назначение и становится просто набором мебели). Невозможность раздела – характерный признак неделимой вещи (ст. 133 ГК).

Такое деление имеет важное значение для определения правовой судьбы вещи, в частности при разделе имущества.

4. Потребляемые* и *непотребляемые. К потребляемым относятся вещи, которые либо перестают существовать, либо становятся частью других вещей в процессе их переработки, потребления (продукты питания, топливо, строительные материалы).

К непотребляемым относятся вещи, которые не расходуются, не уничтожаются, не потребляются сразу в процессе их переработки, в производственном цикле, а продолжают быть объектом собственности в первоначальном виде на протяжении определенного периода времени и переносят свою стоимость на вновь созданные объекты собственности по частям (например, станки, оборудование, предметы домашней обстановки и обихода).

5. Главная вещь* и *принадлежность. Вещь, предназначенная для обслуживания другой (главной) вещи и связанная с ней общим назначением (принадлежностью), следует судьбе главной вещи, если договором не предусмотрено иное (например, замок и ключ, скрипка и футляр).

Существует также количественная характеристика вещей как объектов права собственности с использованием единиц длины, веса, объема (например, 1 т угля, 10 р.).

В целом объекты в гражданском праве подразделяются на материальные и нематериальные. ***Материальные*** объекты включают в себя все те блага, которые способны удовлетворять потребности людей в пище, одежде и т. д. К числу ***нематериальных*** благ относятся произведения литературы, искусства и т. д.

Гражданское законодательство Республики Беларусь к **субъектам права** собственности относит физических и юридических лиц, государство. Определив субъектов права собственности, законодательство соответственно каждому из них установило и **формы собственности:** ***государственную, частную*** (ст. 13 Конституции Республики Беларусь, ст. 213 ГК).

Каждый из названных собственников является единственным носителем права собственности на принадлежащее ему имущество. Так, в роли субъектов права частной собственности выступают граждане и негосударственные юридические лица. Государство и административно-территориальные единицы являются субъектами права государственной собственности. В свою очередь, если физические лица реализуют свои правомочия владения, пользования и распоряжения непосредственно собственными действиями, то государство, административно-территориальные единицы, юридические лица реализуют принадлежащее им право собственности как непосредственно, так и через подчиненные им органы и лица, указанные в законодательстве.

Субъектами права собственности в Республике Беларусь могут быть другие государства, их юридические и физические лица.

В Республике Беларусь может существовать и собственность международных организаций.

Если вещь принадлежит одному из субъектов права собственности, то у других субъектов право собственности на данную вещь в таком объеме возникнуть не может.

Законодательством Республики Беларусь допускается объединение имущества, находящегося в собственности физических, юридических лиц и государства, в том числе и зарубежных государств. В результате такого объединения возникают смешанные формы собственности, в том числе и собственность совместных предприятий.

Право собственности на имущество может принадлежать двум или нескольким лицам сообща как с выделением долей каждому из них, так и без разделения этого имущества на доли, т. е. имущество может принадлежать на праве общей (долевой или совместной) собственности одновременно нескольким лицам независимо от формы собственности (ст. 246 ГК).

Деление форм собственности в зависимости от субъектного состава не означает, что другие классификации отсутствуют. Так, согласно ст. 215 ГК государственная собственность выступает в виде республиканской (собственность

Республики Беларусь) и коммунальной (собственность административно-территориальных единиц) собственности.

Частная собственность может выступать в виде частной собственности физических лиц и собственности негосударственных юридических лиц. В свою очередь, собственность негосударственных юридических лиц, исходя из особенностей правового режима, выступает в виде производственных кооперативов, обществ с ограниченной и дополнительной ответственностью.

Общая собственность характеризуется тем, что принадлежит не одному, а двум или более лицам. Она подразделяется на два вида: долевую и солидарную.

Такое деление собственности дает возможность выявить особенности каждой формы и ее вида.

§ 5. Приобретение права собственности

Появление или утрату права собственности закон связывает с юридическими фактами, которые являются основаниями (способами) для приобретения и прекращения права собственности.

Основания приобретения права собственности подробно изложены в гл. 14 ГК Республики Беларусь. В ст. 219 ГК перечислены различные правообразующие факторы таких оснований.

Наличие соответствующего юридического основания, в результате которого лицо приобретает имущество для использования в своих целях, говорит о том, что оно становится собственником этого имущества, если иное не установлено законом.

Основания (способы) возникновения права собственности подразделяются на две группы.

I. Первоначальные основания – основания, при которых право собственности возникает на имущество, вообще никому не принадлежащее, или возникает независимо от права и воли предшествующего собственника. К ним относится:

1. Изготовление или создание гражданином для себя новой вещи с соблюдением действующего законодательства, а также создание материальных объектов в процессе расширенного воспроизводства, основанного на праве собственности. При этом собственником созданных объектов считается тот, кто является собственником имущества, переданного во владение, пользование и распоряжение. Например, если материальные объекты изготовлены с помощью станков, оборудования, принадлежащих государству, следовательно, и материальные объекты принадлежат государству. Имущество же, изготовленное за счет той части прибыли, которая принадлежит предприятию, является собственностью этого предприятия.

2. Получение плодов, продукции, доходов в результате использования имущества. Полученные таким образом плоды, продукция и доходы принадлежат лицу, использующему это имущество на законном основании, если иное не предусмотрено законодательством или договором об использовании имущества (ст. 136 ГК).

Обращаются в собственность также отделенные плоды, например урожай фруктов, овощей, а также собранные ягоды, отловленная рыба, добытые дикие звери, если это не противоречит действующему законодательству или же имеется разрешение, данное собственником (например, разрешение на отстрел определенного животного), либо соответствует местным обычаям. Все это переходит в собственность, поскольку ранее никому принадлежать не могло.

3. Бесхозяйные вещи. Согласно ст. 226 ГК бесхозяйной является вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался. Такие вещи принимаются на учет органом, осуществляющим государственную регистрацию недвижимого имущества, по заявлению соответствующего государственного органа, если иное не предусмотрено законодательными актами. Уполномоченный управлять коммунальным имуществом может обратиться в суд, по решению которого бесхозяйные вещи могут поступить в коммунальную собственность.

Если же бесхозяйная недвижимая вещь решением суда не признана поступившей в коммунальную собственность, она может быть возвращена собственнику, если он того пожелает, либо приобретена в собственность в силу приобретательной давности (ст. 235 ГК). *Приобретательная давность* (давность владения) означает, что лицо, не являющееся собственником имущества, по истечении установленных законом сроков и при наличии определенных условий становится собственником этого имущества.

Иными словами, для возникновения права собственности на не принадлежащее лицу имущество необходим ряд условий:

– *владение является фактическим*, т. е. владение имуществом не имеет правового основания (титула), не опирается на какое-либо вещное право – право собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления. В данном случае речь идет о том, что имущество, оказавшееся во владении лица, является для него объективно чужим, а субъективно – своим, т. е. лицо владеет имуществом как собственник;

– *владелец имущества должен быть добросовестным* (например, сделано заявление о появлении в его хозяйстве имущества, ему не принадлежащего);

– *должна быть открытость (публичность) владения,* т. е. доступность к имуществу посторонних лиц;

– *владение должно течь непрерывно* (например, если в течение установленного законом срока (15 и 5 лет) владение будет прервано помимо воли владеющего имуществом (потеря, хищение), то срок начинает течь заново;

– *требуется истечение установленного законом срока* (для недвижимого имущества – 15 лет, иного имущества – 5 лет). При этом закон не придает правового значения бездействию собственника или длительному неосуществлению им своего права. Эти сроки являются императивными;

– *давность владения рассчитана только на объекты вещественные, материализованные.*

Субъектами приобретательной давности являются граждане или юридические лица.

Исходя из анализа указанных условий, приобретательная давность (давность владения) есть установленный законом срок, по истечении которого право собственности возникает на чужое имущество у лица, владевшего им добросовестно и открыто как собственник. Следовательно, это лицо имеет право на защиту такого имущества против третьих лиц, не являющихся собственниками имущества, а также не имеющих прав на владение им в силу иного предусмотренного законодательством или договором основания.

В случае если недвижимое и иное имущество подлежат государственной регистрации, право собственности возникает у лица, которое приобрело это имущество в силу приобретательной давности, с момента такой регистрации.

Если таким имуществом владеет правопреемник, то к сроку, в течение которого он владеет имуществом, в случае спора может быть присоединено время, в течение которого этим имуществом владел тот, чьим правопреемником это лицо является.

Течение срока приобретательной давности в отношении вещей, находящихся у лица, из владения которого они могли быть истребованы в случаях, установленных действующим законодательством, начинается не ранее истечения срока исковой давности по соответствующим требованиям.

Истечение срока исковой давности прекращает субъективное право, а приобретательная давность порождает субъективное право.

Владелец вещи, который приобрел ее в силу приобретательной давности, считается собственником, пока не доказано обратное (презумпция виновности).

Приобретательная давность распространяется не на все вещи (имущество). Так, нельзя приобрести по давности владения земельный участок, поскольку передача земли фиксируется в земельно-кадастровых документах.

Движимая вещь, от которой собственник отказался (брошенная или иным образом оставленная), может быть обращена другими лицами в свою собственность в порядке, установленном законодательством. Так, согласно п. 2 ст. 227 ГК лицо, в собственности, владении или пользовании которого находится земельный участок, водоем или иной объект, где находится брошенная вещь, стоимость которой явно ниже суммы, соответствующей 5-кратному размеру базовой величины, либо брошенные лом металлов, бракованная продукция, топляк от сплава, отвалы и сливы, образуемые при добыче полезных

ископаемых, отходы производства и другие отходы, имеет право обратить эти вещи в свою собственность, приступив к их использованию или совершив иные действия, свидетельствующие об обращении вещи в собственность.

Что касается других брошенных вещей, то они поступают в собственность лица, вступившего во владение ими, если по заявлению этого лица они признаны судом бесхозяйными.

4. Находка. Правовой режим находки регламентирован ст. 228–230 ГК. Находкой признается вещь, выбывшая из владения собственника помимо его воли и кем-либо найденная. Нашедший потерянную вещь обязан немедленно уведомить об этом лицо, потерявшее ее, или собственника вещи, или кого-либо другого из известных ему лиц, имеющих право получить ее, и возвратить найденную вещь этому лицу. Если же место пребывания лица, имеющего право потребовать найденную вещь, неизвестно, нашедший вещь обязан заявить о находке в орган внутренних дел или орган местного управления или самоуправления.

Лицо, нашедшее вещь, вправе хранить ее у себя либо сдать на хранение в орган внутренних дел, орган местного управления и самоуправления или указанному ими лицу. При обнаружении вещи в помещении или на транспорте она подлежит сдаче лицу, представляющему владельца этого помещения или средства транспорта. При этом на лицо, которому передана находка, переходят права и возлагаются обязанности лица, нашедшего вещь. Вместе с тем законодатель устанавливает, что нашедший вещь отвечает за ее утрату или повреждение лишь в случае умысла или грубой неосторожности в пределах стоимости вещи.

В том случае, если лицо нашло скоропортящуюся вещь или вещь, издержки по хранению которой несоизмеримо велики по сравнению с ее стоимостью, нашедший может реализовать ее с получением письменных доказательств, подтверждающих сумму вырученных денег. А эти деньги, в свою очередь, должны быть переданы лицу, уполномоченному на получение найденной вещи.

Определяя обязанности, законодатель регламентировал и права лиц, обнаруживших потерянную вещь. Так, согласно ст. 230 ГК нашедший и возвративший вещь уполномоченному на ее получение лицу имеет право получить от этого лица, а в случаях перехода вещи в коммунальную собственность – от соответствующего органа местного управления и самоуправления возмещение необходимых расходов, связанных с хранением, сдачей или реализацией вещи, а также затрат на обнаружение лица, уполномоченного получить вещь. Кроме того, нашедший вещь вправе потребовать от лица, уполномоченного на получение вещи, вознаграждение за находку в размере до 20 % стоимости вещи. Однако если найденная вещь представляет ценность только для лица, уполномоченного на ее получение, то размер вознаграждения определяется по соглашению с этим лицом, а в случае не достижения соглашения – судом. Пра-

во на вознаграждение не возникает, если нашедший вещь не заявил о находке или попытался ее утаить.

Законодательством установлена и возможность приобретения права собственности на вещь лицом, нашедшим ее. Это происходит, если в течение шести месяцев с момента заявления о находке в орган внутренних дел или орган местного управления и самоуправления лицо, уполномоченное на получение утерянной вещи, не будет установлено и не заявит о своем праве на вещь нашедшему ее лицу, либо органу внутренних дел, либо органу местного управления или самоуправления. При отказе лица, нашедшего вещь, от приобретения ее в собственность она поступает в коммунальную собственность.

5. Безнадзорные животные. Нормы, определяющие правовой режим безнадзорных животных, содержатся в ст. 231–233 ГК. Их действие распространяется на безнадзорный и пригульный скот. Определения понятия безнадзорного или пригульного скота в законе нет. Оно дано в литературе. Безнадзорным считается животное, которое к моменту задержания не находилось в хозяйстве какого-либо другого лица. Пригульным считается животное, которое к моменту задержания оказывается в каком-либо хозяйстве.

Законом установлено, что лицо, задержавшее безнадзорный или пригульный скот либо других безнадзорных домашних животных, обязано возвратить их собственнику, а если собственник животных или место пребывания его неизвестны, то не позднее трех дней с момента задержания заявить об обнаруженных животных в орган внутренних дел или орган местного управления и самоуправления, которые принимают меры к розыску собственника.

Поскольку возникает необходимость содержания таких животных, то допускается на время розыска собственника животных оставлять их у лица, задержавшего их. Если лицо, задержавшее безнадзорных животных, в силу различных причин не может их содержать, то по его просьбе подыскивается лицо, имеющее необходимые условия для их содержания, и передачу ему животных осуществляет орган внутренних дел или орган местного управления и самоуправления.

При этом лицо, задержавшее безнадзорных животных, и лицо, которому они переданы на содержание и в пользование, обязаны их надлежаще содержать и при наличии вины отвечают за гибель и порчу животных в пределах их стоимости.

В случае обнаружения собственника и возврата ему безнадзорных домашних животных лицо, задержавшее этих животных, и лицо, у которого они находились на содержании и в пользовании, имеют право на возмещение собственником этих животных необходимых расходов, связанных с содержанием животных, с зачетом выгод, извлеченных от пользования ими.

Кроме того, лицо, задержавшее безнадзорных домашних животных, вправе потребовать от собственника вознаграждение. Оно выплачивается на основании ст. 230 ГК, определяющей правила возмещения расходов, связанных с находкой, и вознаграждения нашедшему вещь.

Если в течение шести месяцев с момента заявления о задержании безнадзорных домашних животных их собственник не будет обнаружен или сам не заявит о своем праве на них, то лицо, у которого животное находилось на содержании и в пользовании, приобретает право собственности на него (ст. 232 ГК).

Если же лицо, у которого находились животные, отказывается от приобретения их в собственность, они поступают в коммунальную собственность и используются в порядке, определяемом органом местного управления и самоуправления.

Это, однако, не означает, что указанные животные не могут быть возвращены прежнему собственнику. И закон предусматривает такие обстоятельства. В частности, в п. 2 ст. 232 ГК сказано, что при наличии обстоятельств, свидетельствующих о сохранении к прежнему собственнику привязанности со стороны этих животных или о жестоком либо ином ненадлежащем обращении с ними нового собственника, прежний собственник вправе потребовать от нового собственника их возврата на условиях, определяемых по соглашению с ним, а при недостижении соглашения – судом.

Из изложенного следует, что положения, определяющие правовой режим безнадзорных животных, во многом совпадают с теми, которые регламентируют правовой режим утерянных вещей.

6. Клад. Согласно ст. 234 ГК *клад* – это зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен либо в силу закона утратил на них право. Таким образом, кладом, в отличие от находки, можно считать лишь намеренно скрытые деньги или ценные предметы. При находке же вещи из владения собственника выходят помимо его воли. При этом клад – это не все те деньги или ценности, которые намеренно сокрыты, а лишь те, собственник которых неизвестен или утратил на них право.

Клад поступает в собственность лица, которому принадлежит имущество (земельный участок, строение и т. п.), где клад был сокрыт, и лица, обнаружившего клад, в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное.

Однако эти положения не распространяются на случаи обнаружения клада лицом, производившим раскопки или поиски без согласия на это собственника земельного участка или иного имущества, где клад был сокрыт. В таких случаях клад подлежит передаче собственнику земельного участка или иного имущества, где был обнаружен клад.

Лицо, обнаружившее клад, содержащий вещи, относящиеся к памятникам истории и культуры, обязано передать их в государственную собственность. Обнаружение такого клада дает право собственнику земельного участка или иного имущества, где клад был сокрыт, и лицу, обнаружившему клад, на получение вознаграждения в размере 50 % стоимости клада. Полученное вознаграждение делится между этими лицами в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное.

В то же время законом установлено, что при обнаружении такого клада лицом, производившим раскопки или поиски ценностей без согласия собственника имущества, где клад был сокрыт, вознаграждение этому лицу не выплачивается, а полностью поступает собственнику.

Правила ст. 234 ГК не распространяются на лиц, в круг трудовых или служебных обязанностей которых входило проведение раскопок и поиска, направленных на обнаружение клада.

Что касается обнаружения антикварного, исторического оружия и боеприпасов, иного вооружения или военной техники при проведении поисковых работ, раскопок либо иным образом указанные вещи подлежат передаче в государственную собственность в порядке, установленном законодательством, если иное не установлено Президентом Республики Беларусь (ст. 234^1 ГК).

7. Самовольное строительство. Вопросы, касающиеся самовольного строительства и его последствий регулируются ст. 223 ГК. Самовольным строительством является деятельность лица по созданию или изменению недвижимого имущества путем строительства, реконструкции (пристройки, надстройки, перестройки) капитального строения (здания, сооружения) на самовольно занятом земельном участке, на земельном участке, не отведенном для этих целей в установленном порядке, а также без получения на это необходимых разрешений, либо без проектной документации, когда необходимость ее предусмотрена законодательством, либо с существенными нарушениями градостроительных норм и правил, если иное не установлено Президентом Республики Беларусь (п. 1 ст. 223 ГК).

Недвижимое имущество, созданное в результате самовольного строительства, является самовольной постройкой.

Лицо, осуществившее самовольную постройку, не приобретает на нее права собственности. Следовательно, оно не вправе пользоваться и распоряжаться такой постройкой (например, продавать, сдавать в аренду и т. п.).

Начатое самовольное строительство незамедлительно приостанавливается. Решение о продолжении строительства или принятии постройки, возведенной с нарушениями, в эксплуатацию и ее регистрации в установленном порядке с предоставлением при необходимости земельного участка принимается местным исполнительным и распорядительным органом, если иное не установлено Президентом Республики Беларусь, актами законодательства об охране и использовании земель.

Местные исполнительные и распорядительные органы обязаны принять решение о продолжении строительства или о принятии постройки в эксплуатацию и ее регистрации в установленном порядке с предоставлением при необходимости земельного участка лицу, осуществившему самовольное строительство, либо о сносе самовольной постройки или приведении ее в прежнее, до осуществления надстройки или перестройки, состояние.

Снос самовольной постройки или приведение ее в прежнее состояние возлагается на лицо, осуществившее самовольное строительство, или за его счет.

Право собственности на самовольную постройку может быть признано за лицом, осуществившим постройку на не принадлежащем ему земельном участке, при условии, что данный участок будет в установленном порядке предоставлен этому лицу под возведенную постройку.

Если же сохранение самовольной постройки нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц либо будет создавать угрозу жизни и здоровью граждан, то право собственности на такую постройку не может быть признано за указанным лицом.

II. Производные основания – основания, при которых право нового собственника зависит от права предшествующего собственника. Случаи производного приобретения права собственности базируются на правопреемстве. Иными словами, переход права собственности от одного лица к другому неразрывно связан с существованием права собственности на вещь у предшествующего собственника и, как правило, с его согласием о переходе этого права к другому лицу, т. е. зависит от его воли. Ведущее место отводится праву предшествующего собственника. Передача же вещи происходит, как правило, по соглашению двух сторон.

Наиболее распространенными производными основаниями возникновения права собственности признаются договоры купли-продажи, мены, дарения, займа, наследование по закону и завещанию, биржевые сделки, т. е. любые сделки, не противоречащие требованиям закона.

При переходе права собственности от одного лица к другому важным является определение *момента этого перехода*. Это связано с тем, что при производном способе возникновения права собственности на приобретателя вещи (имущества) переходят все те обязанности, которые лежали на предшествующем собственнике, в том числе и риск случайной гибели или порчи вещи (например, если продана заложенная вещь, то на приобретателя переходят обязанности предшествующего собственника вещи перед залогодержателем).

Согласно ст. 224 ГК *право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи, если иное не предусмотрено законодательством или договором*. Переход права собственности может быть предусмотрен в момент заключения договора, уплаты стоимости вещи, после доставки вещи на дом, полного погашения покупателем покупной цены и т. д.

В случае если предметом договора является вещь, определяемая родовыми признаками, право собственности на нее может возникнуть лишь после передачи ее покупателю, т. е. после ее индивидуализации. Поэтому в отношении вещей, определяемых родовыми признаками, моментом перехода права собственности от одного лица к другому является момент передачи этих вещей.

В тех случаях, если договор об отчуждении имущества подлежит государственной регистрации, право собственности у приобретателя возника-

ет с момента его регистрации, если иное не установлено законодательством (ст. 224 ГК). В частности, государственной регистрации подлежит право собственности на недвижимые вещи.

Если договор об отчуждении недвижимого имущества подлежит как нотариальному удостоверению, так и государственной регистрации, то право собственности у приобретателя возникает в момент его регистрации. Например, договор ренты подлежит нотариальному удостоверению, а договор, предусматривающий отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты, также и государственной регистрации.

В целом же основанием передачи вещи служат разные договоры, а в некоторых случаях – административные акты. Результатом передачи является переход права собственности от одного лица к другому. В то же время передача сама по себе не относится к способу возникновения права собственности. Основанием возникновения права собственности является сочетание передачи с договором или административным актом.

Передачей признается вручение вещи приобретателю, а равно сдача вещей перевозчику для отправки приобретателю или сдача в организацию связи для пересылки приобретателю вещи, отчужденной без обязательства доставки (ст. 225 ГК).

Если же вещи были отчуждены с обязательством доставки, то сдача вещей перевозчику для отправки приобретателю или сдача в организацию связи для пересылки приобретателю не приравнивается к передаче. В этом случае моментом передачи вещи считается ее доставка и вручение приобретателю.

Риск случайной гибели или случайной порчи отчуждаемых вещей может быть обусловлен моментом отчуждения вещи без обязательства ее доставки. Так, на покупателя может быть возложен риск случайной гибели или случайной порчи вещей, даже находящихся в пути следования, поскольку право собственности на указанные вещи перешло на приобретателя с момента их передачи перевозчику для отправки приобретателю. Равным образом это относится и к сдаче вещей в организацию связи для пересылки их приобретателю.

Вещь считается врученной приобретателю с момента ее фактического поступления во владение приобретателя или указанного им лица. Если же к моменту заключения договора об отчуждении вещи она уже находится у приобретателя, то вещь признается переданной ему с этого момента.

К передаче вещи приравнивается передача коносамента или иного товарораспределительного документа на нее. Вручение товарораспределительного документа означает передачу приобретателю правомочий по распоряжению вещами.

Кроме названных в ст. 225 ГК способов передачи вещи возможны и другие. Например, купленная вещь, но временно оставленная во владении отчуждателя. В этом случае приобретатель становится собственником вещи, хотя она и не была ему передана, с момента, когда между сторонами достигнуто соглашение об отчуждении и временном оставлении ее у отчуждателя. Иными

словами, перечень оснований, изложенных в указанной статье, не является исчерпывающим.

Как уже было отмечено, определение в законе момента передачи вещи, а следовательно, и связанного с этим перехода права собственности важно не только для определения времени приобретения права собственности на отчуждаемую вещь, но и для решения вопроса о том, кто должен нести ответственность за случайную гибель или случайную порчу этой вещи. По общему правилу время содержания имущества и риск его случайной гибели или случайной порчи несет собственник этого имущества, если иное не предусмотрено сторонами. Риск случайной гибели или случайной порчи отчужденных вещей переходит на приобретателя одновременно с переходом к нему права собственности. Но поскольку право собственности у приобретателя возникает с момента передачи ему вещи, если иное не предусмотрено законодательством или договором, то с этого момента на приобретателя переходит и риск случайной гибели или случайной порчи вещи. Правда, собственник может перенести риск случайной гибели или случайной порчи вещи полностью или в части на органы страхования, застраховав принадлежащую ему вещь.

Кроме названных (первоначальных и производных) оснований приобретения права собственности имеются и другие. В частности, в случаях и в порядке, предусмотренных законодательством, как физическое, так и юридическое лицо может приобрести право собственности на имущество, не имеющее собственника, на имущество, собственник которого неизвестен или от которого собственник отказался либо на которое он утратил право собственности по иным основаниям, предусмотренным законодательством.

Законодательством отдельно установлено правило, в соответствии с которым члены жилищного, жилищно-строительного, дачного, гаражного или иного потребительского кооператива, другие лица, имеющие право на паенакопления, полностью внесшие свой паевой взнос за квартиру, дачу, гараж, иное помещение, предоставленные этим лицам кооперативом в пользование, приобретают право собственности на указанное имущество с момента регистрации этого права в установленном порядке (п. 4 ст. 219 ГК).

Иными словами, перечень оснований приобретения права собственности не является исчерпывающим и может быть продолжен. Кроме того, с расширением круга объектов и субъектов права собственности могут появляться и другие. При этом есть такие основания приобретения права собственности, которые могут выступать в одних случаях как первоначальные, а в других – как производные. Примером может служить п. 1 ст. 219 ГК, в котором речь идет о приобретении права собственности на плоды и доходы. Это связано с тем, что наука гражданского права различает естественные (натуральные) плоды и гражданские плоды (доходы). В качестве естественных плодов выступают, в частности, плоды фруктовых деревьев, приплод скота, молоко и т. д.

К гражданским плодам относят все те доходы, которые можно получить от вещи, находящейся в обороте и выступающей в качестве предмета договора займа, аренды и т. п. Например, на деньги, вложенные в банк, начисляются проценты, на приобретенные акции – дивиденды.

Таким образом, приобретение права собственности на плоды относится к первоначальным способам возникновения права собственности, поскольку право собственности на плоды возникло впервые. Возникновение же права собственности на доходы относится к производным, так как здесь имеется зависимость права приобретателя от права предшествующего собственника. Речь идет о том, что, когда плоды еще не отделены от плодоносящей вещи, они образуют ее составную часть. Поэтому право собственности на такие плоды принадлежит собственнику плодоносящей вещи.

§ 6. Прекращение права собственности

Основания прекращения права собственности, а также закрепленная Конституцией Республики Беларусь и гражданским законодательством неприкосновенность права собственности, разумеется, не означают, что право собственности на ту или иную вещь или совокупность вещей сохраняется за гражданином или организацией в течение всего периода жизни физического лица или всего периода существования юридического лица. Оборот вещей, особенно в условиях рыночной экономики, резко возрастает. Происходит их перемещение из одной сферы в другую, что, в свою очередь, означает и смену их владельцев, т. е. у одного возникает право собственности, у другого прекращается. В некоторых случаях вещи претерпевают значительные изменения вплоть до их полного исчезновения. Иными словами, в основе прекращения права собственности лежит тот или иной юридический факт.

Основания прекращения права собственности (ст. 236 ГК) можно подразделить на зависящие от воли собственника и не зависящие.

I. Основания прекращения права собственности, зависящие от воли собственника:

1. Отчуждение собственником своего имущества другим лицам. Такое отчуждение может происходить на основании различного рода сделок (например, путем продажи вещей, дарения имущества и т. д.). В результате совершения подобных сделок приобретение права собственности одним лицом означает прекращение права собственности другим.

Возможно прекращение права собственности на одно имущество и приобретение на другое (в результате договора мены). Прекращение права собственности на одно имущество часто сопровождается возникновением такого права на вновь создаваемую вещь (пошив костюма из материала заказчика,

переданного ателье, и возникновение у заказчика права собственности на изготовленный костюм). Прекращается право собственности и на денежные знаки в результате уплаты за приобретаемые товары, однако возникает право собственности на переданный товар.

2. Отказ собственника от права собственности. Это может произойти в том случае, если собственник (гражданин или юридическое лицо) объявит об отказе от всех правомочий (владения, пользования, распоряжения) без намерения сохранить какие-либо права на имущество (например, объявление об отказе от вещи, ненужной в хозяйстве собственника, либо вывоз ее на мусорную свалку).

Однако отказ от права собственности на какую-либо вещь, за исключением отказа от права собственности на материалы, из которых возведена самовольная постройка, предусмотренного п. 1 ст. 237 ГК, не влечет прекращения прав и обязанностей собственника на это имущество до приобретения права собственности на данное имущество другим лицом, за исключением случаев, когда имущество в соответствии с законодательством подвергнуто утилизации или уничтожению (п. 2 ст. 237 ГК).

В свою очередь, правомочия владения, пользования и распоряжения до совершения этих действий сохраняются за прежним собственником.

3. Гибель или уничтожение имущества. Гибель или уничтожение имущества может произойти как помимо воли собственника (в результате стихийного бедствия, а также уничтожения другими лицами), так и по его воле (собственник может уничтожить имущество, сломать, разрушить материальный объект, не нарушая при этом правовых норм). Право собственности в таких случаях прекращается вследствие исчезновения вещи как объекта гражданского права.

Если речь идет, например, об уничтожении имущества по воле собственника, то возможные неблагоприятные экономические последствия ложатся бременем на него самого. Уничтожая имущество, собственник тем самым как бы реализует свою волю по распоряжению этим имуществом. Однако воля собственника по уничтожению имущества не должна вступать в противоречие с законодательством, т. е. таким уничтожением не должен причиняться вред другим лицам, общественной безопасности, национальным интересам, окружающей среде и т. п. В равной мере это распространяется и на историко-культурные ценности. Так, Закон Республики Беларусь от 9 января 2006 г. № 98-З «Об охране историко-культурного наследия Республики Беларусь» не оговаривает возможности собственника по уничтожению материальных историко-культурных ценностей, а, наоборот, возлагает на него обязанность по обеспечению их сохранности.

Что же касается гибели или уничтожения имущества другими лицами и помимо воли собственника, то за последствия такой гибели или уничтожения несет ответственность лицо, причинившее вред.

В случаях, установленных законом, возможно прекращение права собственности путем уничтожения имущества другими лицами в соответствии с законодательством, без всяких неблагоприятных последствий для этих лиц (по требованию санитарно-эпидемиологической службы могут быть уничтожены больные животные).

4. Утрата права собственности на имущество в иных случаях, предусмотренных законом. Данное основание прекращения права собственности предусмотрено п. 1 ст. 236 ГК. Согласно данному пункту право собственности прекращается:

– при отчуждении собственником своего имущества другим лицам, отказе собственника от права собственности;
– гибели или уничтожении имущества;
– утрате права собственности на имущество;
– в иных случаях, предусмотренных законодательством.

Прекращение права собственности может быть связано и с необходимостью его использования в других целях (например, топливо, продукты питания в результате пользования ими полностью потребляются, а следовательно, и прекращается право собственности на них).

Утрата права собственности на имущество может произойти также и в результате исчезновения самой вещи, причины которого могут быть как известны, так и неизвестны самому собственнику.

II. К основаниям прекращения права собственности, не зависящим от воли собственника, относятся те, по которым допускается принудительное взыскание. Перечень оснований, по которым допускается принудительное изъятие у собственника имущества, предусмотрен законом. Этот перечень ограниченный и расширительному толкованию не подлежит. К таким основаниям относятся:

1. Обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника (ст. 238 ГК). Изъятие имущества у собственника в таких случаях производится на основании решения суда, если иной порядок не установлен законодательством или договором. Например, не возвращается взятый взаймы долг или не погашаются другие обязательства перед кредитором. Основанием обеспечения исполнения этих обязательств является принудительная продажа или изъятие имущества у собственника в порядке обращения на него взыскания по исполнительному листу.

Как следует из закона, принудительное изъятие государством у собственника имущества допускается только при обращении взыскания на это имущество по обязательствам собственника в случаях и порядке, предусмотренных законодательством. Гарантией является то, что принудительное взыскание на имущество собственника обращается по решению суда, если иной порядок не предусмотрен законодательством или договором. Перечень имущества физических лиц, на которое не может быть обращено взыскание по претензиям кредиторов, определяется ГПК.

2. Отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу. Правила, регламентирующие порядок и правовые последствия прекращения права собственности лица на имущество, которое не может ему принадлежать, изложены в ст. 239 ГК: если по основаниям, допускаемым законодательством, в собственности лица оказалось имущество, которое в силу законодательного акта не может ему принадлежать, это имущество должно быть отчуждено собственником в течение года с момента возникновения права собственности на имущество, если законодательством не установлен иной срок. Перечень такого имущества законом не установлен. Следовательно, это могут быть изделия производственного и непроизводственного назначения, драгоценные металлы и т. п.

Если же лицо не произвело отчуждения имущества в указанные сроки, то оно по решению суда, вынесенному по заявлению соответствующего государственного органа или органа местного управления и самоуправления, подлежит принудительной продаже. Вырученная от продажи имущества сумма передается бывшему собственнику за вычетом затрат на отчуждение (ответственное хранение) имущества.

Законодательством допускается также передача этого имущества в республиканскую или коммунальную собственность с возмещением бывшему собственнику стоимости имущества, определенной судом.

Не исключено, что в собственности гражданина или юридического лица на законном основании может оказаться вещь, на приобретение которой необходимо особое разрешение (например, при наследовании по закону в составе наследственной массы оказалось и оружие, на которое новому собственнику надо иметь разрешение). Закон в данном случае исходит из возможности получения такого разрешения либо отказа в нем. Если в выдаче разрешения собственнику будет отказано, то эта вещь подлежит отчуждению в порядке, установленном для имущества, которое не может принадлежать данному собственнику.

3. Отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка. Согласно ст. 240 ГК отчуждение недвижимого имущества связано с изъятием земельного участка для государственных нужд и нужд административно-территориальных единиц либо ввиду ненадлежащего использования земли. Также допускается прекращение права собственности на здания, сооружения и другое недвижимое имущество, если невозможно изъятие земли в указанных в законодательстве случаях без такого отчуждения недвижимости. Так, например, если возникла необходимость прокладки теплотрассы, а на этом участке находится строение, без сноса которого невозможно обойтись, то производится его отчуждение.

При возникновении подобных обстоятельств недвижимое имущество может быть изъято у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов в порядке, предусмотренном законодательством.

Решение об изъятии принимается соответствующим государственным органом или органом местного управления и самоуправления в соответствии с законодательством и не направлено непосредственно на отчуждение недвижимого имущества у собственника. Такое прекращение собственности на здания, сооружения и другое недвижимое имущество вызвано необходимостью в связи с изъятием земельного участка для государственных нужд или с ненадлежащим использованием земли.

Орган, принявшей решение о прекращении права собственности на недвижимое имущество, должен доказать возникшую такого рода необходимость. Убытки, причиненные прекращением права собственности на недвижимое имущество, возмещаются собственнику этого имущества в полном объеме.

При несогласии собственника с принятым решением, влекущим прекращение права собственности, оно не может быть осуществлено до разрешения спора в судебном порядке. Если соответствующий государственный орган или орган местного управления и самоуправления, обратившийся с этим требованием в суд, не докажет, что использование земельного участка в целях, для которых он изымается, невозможно без прекращения права собственности на данное недвижимое имущество, то требование об изъятии недвижимого имущества не подлежит удовлетворению.

Изложенное в равной мере распространяется при прекращении права собственности на недвижимое имущество в связи с изъятием горных отводов и других участков, на которых находится имущество.

4. Выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей, домашних животных. Такого рода последствия в отношении культурных ценностей в соответствии со ст. 241 ГК наступают, когда их собственник бесхозяйственно содержит эти ценности, что грозит утратой ими своего значения. Однако закон говорит о выкупе не просто культурных ценностей, а отнесенных в соответствии с законом к особо ценным и охраняемым государством. Такие ценности при отсутствии согласия собственника могут быть изъяты у него путем выкупа государством или продажи с публичных торгов по решению суда.

Стоимость выкупаемых государством культурных ценностей определяется соглашением сторон, а если оно не достигнуто – решением суда.

При продаже с публичных торгов собственнику (например, картины, являющейся национальным достоянием, здания, представляющего особую ценность как памятник архитектуры) передается вырученная от продажи сумма за вычетом расходов на проведение торгов.

Правила, определяющие выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними, изложены в ст. 242 ГК. Право собственности на домашних животных может быть прекращено при ненадлежащем обращении с ними.

Под ненадлежащим обращением с домашними животными, исходя из нормы закона, понимается такое обращение, которое находится в явном противоречии с установленными на основании закона правилами и принятыми

в обществе нормами гуманного отношения к ним. Закон указывает на явную очевидность ненадлежащего обращения с домашними животными, что дает право на их изъятие. Такое право может быть осуществлено путем выкупа и предоставлено лицу, предъявившему соответствующие требования в суд. Цена выкупа определяется соглашением сторон, а в случае спора – судом.

5. Реквизиция. Реквизиция как способ прекращения права собственности – это изъятие у собственника имущества в интересах общества в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер. Согласно ст. 243 ГК реквизиция может быть произведена по решению органов государственной власти и имущество может быть изъято у собственника в порядке и на условиях, установленных законом, с выплатой ему стоимости реквизируемого имущества.

При несогласии с оценкой стоимости реквизируемого имущества собственник может оспорить ее в суде. Если действие обстоятельств, на основании которых была произведена реквизиция, прекратилось, собственник реквизируемого имущества вправе обратиться в суд с требованием возврата сохранившегося имущества.

6. Конфискация. В случаях, предусмотренных законодательством, имущество может быть изъято у собственника в виде санкции за совершение преступления или иного правонарушения. Такое изъятие называется конфискацией. В отличие от реквизиции при конфискации имущество изымается безвозмездно по решению суда. Уголовный кодекс Республики Беларусь предусматривает конфискацию как дополнительную меру уголовного наказания за тяжкие и особо тяжкие преступления, совершенные из корыстных побуждений. Эта дополнительная мера может быть назначена только судом и лишь в случаях, предусмотренных Уголовным кодексом.

Конфискация не может быть направлена на имущество, необходимое в соответствии с законом осужденному и лицам, находящимся на его иждивении. Перечень такого имущества устанавливается ГПК.

В случаях, предусмотренных законом, конфискация может быть произведена и в административном порядке (ст. 244 ГК). Решение о конфискации, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд. В Кодексе Республики Беларусь об административных правонарушениях конфискация определяется как принудительное безвозмездное обращение в собственность государства предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения.

Конфискация как безвозмездное изъятие имущества применяется и в гражданском праве в виде санкции по недействительным сделкам в случае наступления односторонней реституции или недопущения реституции. Например, сделка, совершенная путем обмана. В данном случае все, полученное по сделке со стороны, действовавшей недобросовестно, изымается в доход государства, т. е. наступает односторонняя реституция. При совершении сторонами сделки,

запрещенной законом (например, обмен гражданами между собой национальных денежных знаков на иностранную валюту), все полученное по такой сделке обращается в доход государства, т. е. следует недопущение реституции.

7. Отчуждение имущества в связи с утратой права доли в общем имуществе. Прекращение права собственности на имущество в данном случае связано с невозможностью выделения в натуре участнику долевой собственности конкретного имущества. Это происходит в тех случаях, когда доля или настолько ничтожна, что не подлежит разделу либо ее невозможно разделить. Например, на однокомнатную приватизированную квартиру, оставшуюся после смерти наследодателя, претендуют в соответствии с законом двое наследников. Как правило, в таких случаях определяется ее общая стоимость и одному из претендующих наследников производится компенсация причитающейся ему доли. На это ориентирует и закон. Так, согласно п. 4 ст. 255 ГК несоразмерность имущества, выделяемого в натуре участнику долевой собственности, его доле в праве собственности устраняется выплатой соответствующей денежной суммы или иной компенсацией. Такая выплата производится остальными собственниками с его согласия.

В случаях если доля соответствующего собственника незначительна и не может быть реально выделена, а он не имеет существенного интереса в использовании общего имущества, суд может и при отсутствии согласия этого собственника обязать его передать свою долю остальным участникам с выплатой ему компенсации. С выплатой компенсации прекращается право собственности на долю в общем имуществе.

8. Отчуждение земельного участка для государственных нужд. Законодательством предусмотрено прекращение права собственности на земельный участок собственника или изъятие его у владельца для государственных нужд или нужд административно-территориальной единицы путем выкупа. Основанием для этого является, например, строительство объекта, необходимого для государственных нужд, строительство жилого дома и т. д. Результатом возникшей необходимости является решение об изъятии земельного участка для государственных нужд, принятое местным исполнительным комитетом в соответствии с Положением о порядке реализации имущественных прав граждан и организаций при изъятии у них земельных участков, утвержденное Указом Президента Республики Беларусь от 2 февраля 2009 г. № 58 «О некоторых мерах по защите имущественных прав при изъятии земельных участков для государственных нужд.

Срок между принятием местным исполнительным комитетом решения о предстоящем изъятии земельного участка и решения об изъятии и предоставлении земельного участка не может быть менее трех месяцев и более двух лет со дня его принятия.

Речь идет о том, что не раньше чем через три месяца, и не позже чем через два года после принятия решения местным исполнительным комитетом

о предстоящем изъятии земельного участка граждане и организации должны быть предупреждены об этом, указаны основания такого изъятия (п. 3 Положения о порядке реализации имущественных прав граждан и организаций при изъятии у них земельных участков), а также иные сведения и права собственников, предусмотренных данным документом.

По истечении срока, определенного в решении местного исполнительного комитета о предстоящем изъятии земельного участка со всеми вытекающими последствиями, оно считается утратившим силу.

В решении о предстоящем изъятии земельного участка должны быть указаны:

– основания такого изъятия;

– объекты недвижимого имущества, подлежащие сносу, как зарегистрированные в установленном порядке, так и незарегистрированные, в том числе не завершенные строительством объекты, кроме самовольно построенных;

– собственники данных объектов, получатели ренты (в случае, если недвижимое имущество обременено рентой);

– варианты реализации прав собственников объектов недвижимого имущества, предусмотренные в Положении о порядке реализации имущественных прав граждан и организаций при изъятии у них земельных участков;

– поручение о проведении оценки объектов недвижимого имущества;

– лица, уполномоченные местным исполнительным комитетом на обеспечение реализации прав граждан и организаций, предусмотренных в Положении о порядке реализации имущественных прав граждан и организаций при изъятии у них земельных участков, а также на подписание при необходимости протокола разногласий;

– права и обязанности лица, которому предоставляется земельный участок (при необходимости);

– иные вопросы, связанные с предстоящим изъятием земельного участка и сносом расположенных на нем объектов недвижимого имущества (п. 2, 3, 4 Положения о порядке реализации имущественных прав граждан и организаций при изъятии у них земельных участков).

Местный исполнительный комитет должен предупредить гражданина или организацию, являющихся собственниками подлежащих сносу объектов недвижимого имущества, в течение трех дней заказным письмом.

После получения копии решения (выписки из решения) о предстоящем изъятии земельного участка собственник сносимого объекта недвижимого имущества не вправе без согласия местного исполнительного комитета, принявшего решение о предстоящем изъятии земельного участка, производить его раздел, продажу, мену, дарение, передавать в ренту, производить иное отчуждение подлежащего сносу объекта недвижимого имущества, а также передавать его в залог.

Расходы на проведение мероприятий, повышающих стоимость земельного участка или расположенных на нем объектов недвижимого имущества, понесен-

ные их собственником после получения копии решения (выписки из решения) о предстоящем изъятии земельного участка без согласия местного исполнительного комитета, принявшего данное решение, возмещению не подлежат (п. 6).

В случае несогласия заинтересованных лиц с решением о предстоящем изъятии земельного участка оно может быть обжаловано в судебном порядке в 2-месячный срок со дня его вынесения.

Необоснованное изъятие земельных участков не допускается.

Согласно п. 4 Указа Президента Республики Беларусь «О некоторых мерах по защите имущественных прав при изъятии земельных участков для государственных нужд» местный исполнительный комитет либо по его решению лицо, которому предоставляется земельный участок, обязаны до принятия решения об изъятии земельного участка для государственных нужд предложить и обеспечить по выбору собственника жилого дома или квартиры в блокированном или многоквартирном жилом доме реализацию одного из его прав на получение: в собственность квартиры типовых потребительских качеств; денежной компенсации за сносимые жилой дом (квартиру), строения, сооружения и насаждения при них в размере их рыночной стоимости, но не менее размера затрат, необходимых для строительства равноценных жилого дома или квартиры, строений, сооружений.

Кроме того, при наличии объективной возможности, в том числе подтвержденной генеральными планами городов и иных населенных пунктов, градостроительными проектами детального планирования, утвержденными в соответствии с законодательством, местный исполнительный комитет обязан предоставить собственнику жилого дома (доли в общей собственности на жилое помещение) дополнительно к правам, предусмотренным в п. 4 Указа № 58, реализацию одного из его прав:

– на строительство и (или) получение в собственность жилого дома, строений, сооружений и насаждений при них (долей в праве общей собственности на соответствующее недвижимое имущество), равноценных по благоустройству и общей площади сносимым;

– перенос и восстановление сносимых жилого дома, строений, сооружений и насаждений при них. При этом в установленном порядке решаются вопросы о предоставлении землепользователю другого земельного участка взамен изымаемого (п. 5 Указа № 58).

Лицам, чьи права ущемляются решением об изъятии земельного участка для государственных нужд, возмещаются также расходы, связанные с переездом, в том числе с изменением места жительства в пределах Республики Беларусь; временным пользованием другими жилыми помещениями до предоставления жилого дома (квартиры); оформлением права собственности на предоставляемые жилой дом (квартиру); оформлением документов на земельный участок, получаемый взамен изымаемого, и прав на него; возмещением убытков.

Земельный участок может быть также изъят у собственника (владельца) в случаях, когда он предназначен для сельскохозяйственного производства либо жилищного и иного строительства и не используется для этих целей в течение трех лет, если более длительный срок не установлен законом. Например, участок, отведенный для строительства дачи, остается неосвоенным свыше трех лет. Из этого периода исключается время, необходимое для освоения участка (например, из-за прокладки дороги к нему), а также если участок не мог быть использован по назначению из-за стихийных бедствий (например, из-за наводнений) или ввиду иных обстоятельств, исключающих такое использование (например, из-за спора по определению границ участка, которые были уничтожены в результате недобросовестности соседа, или же из-за строительства здания, сооружения с нарушением установленных правил).

Подлежит изъятию земельный участок, если его использование осуществляется с грубым нарушением земельного законодательства. Под нарушениями правил рационального использования земли понимается использование участка не по назначению (на пахотной земле организована стоянка машин) или его использование приводит к существенному снижению плодородия сельскохозяйственных земель (не вносятся минеральные, органические удобрения, что способствует возникновению эрозии почвы либо значительному ухудшению экологической обстановки).

Решение об изъятии земельного участка принимают уполномоченные на это органы государственной власти или органы местного управления и самоуправления. При этом указанные органы должны заблаговременно предупредить собственника (владельца) земельного участка о допущенных им нарушениях.

9. Приватизация. Приватизация способствует процессу формирования многоукладной экономики путем развития частной и совместной собственности. В результате ликвидируется доминирующее положение государственной собственности и создаются условия для развития конкуренции как основы рыночных отношений[1].

Приватизация в классическом словарном понимании (от англ. private – частный, единичный) – это отказ от доминирования государственной собственности и переход к частной собственности[2].

В настоящее время широкое распространение получила приватизация путем акционирования, т. е. путем преобразования государственных унитарных предприятий в акционерные общества. При этом значительное внимание уделяется преобразованию таких предприятий в открытые акционерные общества, что способствует привлечению широких масс в число акционеров. Для создания благоприятных условий в этой сфере деятельности подготовлены и приняты соответствующие законодательные акты.

---

[1] См.: Дубина А.П., Лобан Л.А. Приватизация: 200 вопросов и ответов. Минск, 1994. С. 5.

[2] См.: Головачева И.В. Организация процесса приватизации на предприятии. Минск, 1994. С. 5.

Приватизация находящегося в государственной собственности имущества осуществляется в настоящее время на основании ст. 218 ГК и в соответствии с Законом Республики Беларусь от 19 января 1993 г. № 2103-XII «О приватизации государственного имущества и преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества».

Приватизацией является продажа объектов приватизации субъектам приватизации в порядке и на условиях, установленных данным законом (ч. 3 ст. 1). Согласно ч. 1 ст. 1 Закона Республики Беларусь «О приватизации государственного имущества и преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества» **объектами приватизации выступают** находящиеся в государственной собственности (далее – объекты приватизации) – предприятия как имущественные комплексы государственных унитарных предприятий (далее – предприятия как имущественные комплексы), акции (доли в уставных фондах) хозяйственных обществ, находящиеся в собственности Республики Беларусь или в собственности административно-территориальных единиц (далее, если не указано иное, – акции (доли в уставных фондах)).

Субъекты приватизации государственного имущества (далее – субъекты приватизации) – физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, иностранные граждане и лица без гражданства, юридические лица Республики Беларусь, за исключением государственных организаций и хозяйственных обществ, в уставных фондах которых количество акций (размер доли), принадлежащих Республике Беларусь и (или) ее административно-территориальным единицам, превышает 50 %, иностранные государства и их административно-территориальные единицы, международные организации, иностранные юридические лица, а также иностранные организации, не являющиеся юридическими лицами.

Решение о приватизации принимают Президент Республики Беларусь, Совет Министров Республики Беларусь, органы приватизации, определяющие способ, начальную цену продажи (цену) и иные условия продажи объекта приватизации, а также разрешающие иные связанные вопросы в соответствии с Законом «О приватизации государственного имущества и преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества».

Не является объектом приватизации государственная собственность, закрепленная за предприятием на правах владения, пользования, распоряжения в пределах, установленных собственником и законодательными актами, отчуждаемая ими в процессе осуществления хозяйственной деятельности в соответствии с действующим законодательством.

Законом «О приватизации государственного имущества и преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества» предусмотрены следующие **способы приватизации**. В соответствии со ст. 4 приватизация осуществляется путем продажи:

– акций (долей в уставных фондах) на аукционе;
– акций (долей в уставных фондах) по конкурсу;

– предприятий как имущественных комплексов на аукционе;

– акций открытого акционерного общества по результатам доверительного управления.

В целях эффективного использования способов приватизации и создания благоприятных условий для преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества Законом «О приватизации государственного имущества и преобразовании государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества» определены **основные принципы** для проведения такой **приватизации** и преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества. В числе таких принципов:

– законность;

– плановость и системность;

– гласность, открытость и широкое информирование общественности по вопросам приватизации и преобразования государственных унитарных предприятий в открытые акционерные общества;

– равенство субъектов приватизации;

– возмездность отчуждения объектов приватизации субъектам приватизации;

– соблюдение и защита прав собственников;

– содействие развитию социально ориентированной рыночной экономики.

Что касается продажи объектов приватизации без проведения аукциона (конкурса), то этот способ применяется в случае продажи акций открытого акционерного общества по результатам доверительного управления и в иных случаях, установленных Президентом. В результате приватизации государство полностью или частично утрачивает право собственности на эти объекты.

Объекты государственной собственности, выставленные на аукцион для открытой продажи, могут приобретаться физическим или юридическим лицом. При этом приобретение объектов государственной собственности на открытых торгах может проводиться без требования от покупателя выполнения каких-то условий (аукцион без условий) и с требованием их выполнения (аукцион с условиями). Например, такими условиями могут быть: сохранение назначения или профиля объекта приватизации, сохранение или создание рабочих мест, выполнение инвестиционных программ, сохранение исторического характера процесса производства, являющегося историко-культурной ценностью. Победителем аукциона является тот, кто предложил в ходе торгов максимальную цену.

Что касается продажи объектов государственной собственности по конкурсу, то приобретение их в собственность физическими или юридическими лицами возможно при выполнении ими определенных условий, установленных органом приватизации (например, реконструкция, оснащение новейшей техникой). Победителем конкурса признается участник, предложение которого наилучшим образом соответствует установленному критерию. Однако при

равных условиях победителем конкурса, как и при продаже объектов государственной собственности на аукционе, становится тот участник, который предложил максимальную цену.

Приватизацию подразделяют на малую и большую (реальную).

Малая приватизация связана с продажей широкому кругу лиц основных средств, перешедших в государственную собственность по причинам не экономического характера, таких как жилищный фонд, магазины, рестораны и др., деятельность которых в условиях централизованного руководства носила убыточный характер.

Большую приватизацию связывают с продажей крупных и монополистических государственных предприятий. В тех странах, в которых начали данный процесс, малая приватизация, как правило, идет более быстрыми темпами, нежели большая.

Иными словами, разгосударствление и приватизация – это процесс, обратный национализации, при котором имущество государства переходит в собственность или иное ведение частных, коллективных субъектов хозяйствования и иных лиц.

10. Национализация. Согласно ст. 245 ГК *национализация* – это обращение в собственность государства имущества, принадлежащего гражданам и юридическим лицам. Проведение национализации допускается только на основании принятого в соответствии с Конституцией Республики Беларусь закона о порядке и условиях национализации этого имущества и со своевременной и полной компенсацией лицу, имущество которого национализировано, стоимости этого имущества и других убытков, причиняемых его изъятием.

11. Безвозмездное изъятие имущества в случаях, предусмотренных законодательными актами в сфере борьбы с коррупцией. Основания возникновения и прекращения права собственности напрямую связаны с формами собственности, т. е. особенности приобретения и прекращения права собственности на имущество, права владения, пользования и распоряжения им могут устанавливаться только законом. А эти особенности, в свою очередь, проявляются в зависимости от того, в чьей собственности находится имущество.

В ст. 13 Конституции Республики Беларусь сказано, что собственность в Республике Беларусь может быть государственной и частной. При этом частная собственность (ст. 213 ГК) подразделяется на собственность граждан и негосударственных юридических лиц, а государственная собственность на республиканскую и коммунальную.

Таким подразделением классификация собственности не исчерпывается. Формы собственности делятся на виды и подвиды. Так, собственность негосударственных юридических лиц как вид частной собственности можно подразделить на собственность хозяйственных обществ и товариществ, потребительских кооперативов, общественных и религиозных организаций. Иму-

щество, находящееся в собственности двух или нескольких лиц, принадлежит им на праве общей собственности (ст. 246 ГК). Общая собственность также подразделяется на виды, включающие долевую и совместную собственность. Совместной собственностью в качестве вида общей собственности является совместная собственность супругов (ст. 259 ГК).

Деление собственности на виды может проводиться и по другим основаниям (например, право собственности на движимое и недвижимое имущество, включающее различные объекты права собственности). Такое деление собственности дает возможность выявить особенности каждой формы собственности и ее вида.

Иными словами, в зависимости от того, к какой форме собственности относится имущество, определяется его правовой режим, а следовательно, и те возможности собственника, которыми в отношении его он располагает.

Законодательство равным образом защищает права всех собственников и гарантирует равные условия развития всех форм собственности.

§ 7. Вещные права лиц, не являющихся собственниками

Вещные права составляют одну из важнейших групп в классификаторах гражданских прав. Это довольно распространенная и устойчивая форма реализации отношений собственности.

С помощью вещных прав их обладатель имеет непосредственную власть над вещью, возможность воздействовать на нее независимо от других лиц. Законодатель выделил вещные права в самостоятельную группу. В частности, нормы, относящиеся к вещным правам, изложены в разд. II «Право собственности и другие вещные права» ГК, в котором сконцентрированы нормы, характеризующие вещные права, и определено их отличие от права собственности.

Как известно, собственнику принадлежат правомочия владения, пользования и распоряжения находящимся у него имуществом. Он вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие законодательству, общественной пользе и безопасности, не наносящие вреда окружающей среде, историко-культурным ценностям и не ущемляющие права и охраняемые законом интересы других лиц. Собственнику принадлежит абсолютное право по распоряжению своим имуществом.

Что касается других вещных прав, то объем правомочий их субъектов по использованию имущества ограничен законом и волей собственника. Ведь никто не может передать такой полноты полномочий, как собственник. Это связано с тем, что любое другое вещное право, санкционированное законом, производно от права собственности. Более того, перечень этих вещных прав ограничен по объему, в то время как право собственности является всеобъемлющим, по сравнению с любым иным вещным правом.

Вещными правами наряду с правом собственности (ст. 217 ГК) являются:

1. Право хозяйственного ведения – это особое вещное право юридического лица, которым наделяет его государство. Унитарное предприятие, республиканское или коммунальное, которому имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения, владеет, пользуется и распоряжается имуществом собственника в пределах, установленных законодательством и целями его деятельности.

Основываясь на законе, собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении, решает вопросы создания унитарного предприятия, определения предмета и целей его деятельности, реорганизации и ликвидации, назначает руководителя унитарного предприятия, осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества (п. 2 ст. 276 ГК), а также имеет право на получение части прибыли от его использования.

Предприятие на праве хозяйственного ведения вправе совершать все те действия, которые не отнесены к компетенции собственника. Собственник же имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении созданного им предприятия.

Юридические лица не вправе продавать принадлежащее им на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его а аренду, в залог, вносить в качестве вклада в уставный фонд хозяйственных общест и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника

Остальным имуществом, принадлежащим юридическим лицам на праве хозяйственного ведения, они распоряжаются самостоятельно, за исключением случаев, установленных законодательством и собственником имущества (п. 3 ст. 276 ГК).

Субъектом права хозяйственного ведения может быть предприятие, занимающееся хозяйственной деятельностью (например, тракторный, автомобильный заводы). Ему предоставлено право заключать сделки, распоряжаться причитающейся ему прибылью, создавать фонды и т. д., а также нести ответственность за результаты своей деятельности.

Предприятие владеет, пользуется и распоряжается имуществом в пределах, предоставленных законодательством. В частности, права унитарного предприятия ограничены тем, что недвижимое имущество, принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения, не может быть без согласия собственника продано, обременено залогом, сдано в аренду.

Прекращается право хозяйственного ведения по основаниям и в порядке, предусмотренном законодательством для прекращения права собственности, а также в случаях правомерного изъятия имущества у предприятия, учреждения или государственного объединения по решению собственника (п. 3 ст. 280 ГК).

2. Право оперативного управления. Государство, осуществляя право распоряжения имуществом, наделяет также некоторые казенные предприятия, учреждения, государственные объединения и правом оперативного управления,

которые осуществляют права владения, пользования и распоряжения им в пределах, установленных законодательством, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества. Если же имущество используется не по назначению либо имеется излишнее, неиспользуемое, то собственник имущества вправе изъять его и распорядиться им по своему усмотрению (ст. 277 ГК).

Казенное предприятие вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом лишь с согласия собственника этого имущества. Казенное предприятие вправе самостоятельно реализовывать товары (работы, услуги), если иное не установлено законодательством. Порядок распределения доходов казенного предприятия определяется собственником его имущества.

Изложенные правила, распространяющиеся на казенные предприятия, применяются к государственному объединению, за которым имущество закреплено на праве оперативного управления, если иное не определено актами Президента Республики Беларусь (ст. 278 ГК).

Не вправе учреждение без согласия собственника отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом и имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему, если иное не установлено законодательными актами. В том случае, если учреждению предоставлено право осуществлять деятельность, которая приносит доходы, то полученные доходы и то, что приобретено за их счет, поступают в самостоятельное распоряжение учреждения и учитываются на отдельном балансе (отдельно в книге учета доходов и расходов организаций и индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения), если иное не предусмотрено законодательством (ст. 279).

Правом оперативного управления наделяются предприятия, организации, субсидирование которых осуществляется из государственного бюджета (например, передача зданий, сооружений государственному учреждению образования, которое осуществляет право оперативного управления ими).

Возникает право оперативного управления казенного предприятия с момента передачи этому предприятию или организации имущества, если иное не установлено законодательством.

Прекращение права оперативного управления производится по основаниям и в порядке, предусмотренном законодательством для прекращения права собственности, а также в случаях правомерного изъятия имущества у предприятия по решению собственника.

Если сравнивать право хозяйственного ведения и право оперативного управления, то первое по объему правомочий значительно шире второго.

3. Право пожизненного наследуемого владения земельным участком. Обозначенное право относится к числу ограниченных вещных прав. Обладателем права пожизненного наследуемого владения земельным участком являются только граждане. Иные субъекты гражданского права таковыми быть не могут.

Земельные участки в данном случае предоставляются гражданам для ведения личного подсобного хозяйства безвозмездно во владение и пользование из земель, находящихся в государственной собственности. Указанные правомочия передаются по наследству только после смерти лица, которое владело таким вещным правом.

Что касается распоряжения, то продажа, залог, дарение и иные сделки, влекущие переход земельного участка в собственность другого лица, не допускаются. В то же время возможны сделки по передаче земельного участка во временное пользование, а именно в аренду или безвозмездное срочное пользование, если это предусмотрено законодательством или договором.

Субъекты права пожизненного наследуемого владения должны использовать земельный участок в соответствии с его целевым назначением.

Прекращение права пожизненного наследуемого владения земельным участком может быть обусловлено различными обстоятельствами, в частности использованием земельного участка не по целевому назначению либо вообще неиспользованием в течение установленного законодательством времени, загрязнением земли радиоактивными производственными, химическими и другими отходами.

4. Право постоянного и временного пользования земельным участком. Закон предоставляет право гражданину владеть и пользоваться участком земли, находящимся в государственной собственности, без указания срока.

Субъектами прав постоянного и временного пользования земельными участками могут быть физические и юридические лица.

Обладателями данного вещного права указанные лица становятся на основании решения государственного органа, которому предоставлено право выделять земельные участки в бессрочное пользование.

Принятое уполномоченным органом решение является основанием для заключения договора, в котором, как правило, должны быть отражены данные о том, что земельный участок передан в бессрочное пользование, какие права и обязанности у обладателя права постоянного пользования этим участком, каков порядок расторжения договора и др.

Право постоянного пользования земельным участком может возникнуть в порядке, установленном законодательством об охране и использовании земель, и в результате приобретения прав на капитальные строения (здания, сооружения), незавершенные законсервированные капитальные строения. В таких случаях права на земельный участок определяются соглашением сторон.

При переходе прав на капитальные строения (здания, сооружения), незавершенные законсервированные капитальные строения, расположенные на арендуемых земельных участках, к приобретателям этих строений переходят права и обязанности по соответствующим договорам аренды земельного участка на оставшийся срок аренды соответствующего земельного участка в порядке, установленном законодательством об охране и использовании земель (ст. 267 ГК).

Субъекты права постоянного пользования земельным участком осуществляют правомочия владения и пользования этим участком в пределах, установленных законодательством и актом о предоставлении участка для такого вещного права. В частности, если иное не предусмотрено законодательством, обладатель права постоянного пользования земельным участком кроме самостоятельного использования этого участка по целевому назначению может добывать общераспространенные полезные ископаемые, возводить в соответствии с законодательством жилые и другие здания и сооружения, которые становятся его собственностью, повышать плодородие почвы, производить необходимые мелиоративные работы и др.

В то же время не допускается причинение вреда окружающей среде, ущемление прав владельцев соседних земельных участков, нарушение соблюдения установленных санитарно-гигиенических правил, норм пожарной безопасности, несоблюдение градостроительных норм и правил и др.

Что касается оснований прекращения права постоянного и временного пользования земельным участком, то они аналогичны основаниям, изложенным применительно к праву пожизненного наследуемого владения земельным участком. К этому, в частности, можно отнести использование земли не по целевому назначению, несоблюдение охранных мероприятий, предписанных органами по контролю за использованием земли, и др.

5. Право ограниченного пользования чужим недвижимым имуществом (сервитут). Законодательством предусмотрено и установление права ограниченного пользования чужим недвижимым имуществом. Так, согласно ст. 268 ГК собственник недвижимого имущества вправе требовать от собственника соседнего недвижимого имущества, а в необходимых случаях – и от собственника другого недвижимого имущества предоставления права ограниченного пользования недвижимым имуществом (сервитута).

Сервитут может устанавливаться для обеспечения прохода и проезда через соседний земельный участок, прокладки и эксплуатации линий электропередачи, связи и трубопроводов, обеспечения водоснабжения и мелиорации, а также других нужд собственника недвижимого имущества, которые не могут быть обеспечены без установления сервитута. В свою очередь, установление сервитута приводит к обременению имущества собственника, поскольку земельным участком, другой недвижимостью собственника (зданием, сооружением) получает право пользоваться обладатель сервитута. Однако такого рода обременения земельного участка не лишают собственника участка прав владения, пользования и распоряжения этим участком.

Сервитуты подразделяют на публичные и частные. Публичные сервитуты устанавливаются законом в интересах всех лиц, предоставляя им право пользования конкретным недвижимым имуществом в определенных пределах.

Частные сервитуты также устанавливаются в соответствии с законом, но по соглашению между собственниками недвижимого имущества (земельного учас-

тка, другой недвижимости), а в необходимых случаях и с собственником другого земельного участка и лицом, желающим предоставления сервитута, т. е. на основании договора. При не достижении соглашения между собственником обременяемого имущества и лицом, заинтересованным в предоставлении сервитута, возникновение частного сервитута может быть обусловлено решением суда.

Имеются и другие разновидности сервитутов. Их классификация зависит от какой-либо потребности, связанной с обременением недвижимого имущества собственника (например, прокладка трубопровода, проход через соседний земельный участок, обеспечение водоснабжения и т. п.).

Установление сервитута допускается по соглашению между лицом, требующим установления сервитута, и собственником недвижимого имущества и подлежит государственной регистрации в порядке, установленном законодательством о государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним. В случае недостижения соглашения об установлении или условиях сервитута спор разрешается судом по иску лица, требующего установления сервитута.

Законодательством определено, что собственник недвижимого имущества, обремененного сервитутом, вправе, если иное не установлено законодательством, требовать от лиц, в интересах которых установлен сервитут, соразмерную плату за пользование участком (п. 4 ст. 268 ГК).

Сохранение сервитута допускается и в случае перехода прав на недвижимое имущество, которое обременено этим сервитутом, к другому лицу.

Сервитут не может быть самостоятельным предметом купли-продажи, залога и не может передаваться каким-либо способом лицам, которые не являются собственниками недвижимого имущества, для обеспечения использования которого сервитут установлен (ст. 269 ГК).

Прекращение сервитута может быть произведено ввиду отпадения оснований по требованию собственника земельного участка, в отношении которого установлено право ограниченного пользования им.

Собственник недвижимости вправе требовать прекращения сервитута по суду, если недвижимость, принадлежащая собственнику, в результате обременения сервитутом не может использоваться в соответствии с его назначением (ст. 270 ГК).

Основанием прекращения сервитута может явиться и отказ лица, которому предоставлен сервитут, или гибель имущества, обремененного сервитутом (например, разрушение здания).

Перечень вещных прав, изложенных в ст. 217 ГК, не является исчерпывающим. К их числу можно отнести право членов семьи собственника жилого дома (квартиры) на пользование жилой площадью на условиях, предусмотренных жилищным законодательством (ст. 275 ГК), право отказополучателя пожизненно пользоваться жилым помещением или определенной его частью согласно распоряжению завещателя, возложенного на наследника (п. 4 ст. 1054 ГК), и др.

Литература

Аверченко, Н.Н. Соотношение термина «вещь» и смежных понятий в гражданском праве / Н.Н. Аверченко // Юрист. 2003. № 11.

Баринова, Е. Вещные права – самостоятельная категория? / Е. Баринова // Хоз-во и право. 2002. № 78.

Безбах, Б. Доверительная собственность / Б. Безбах // Совет. юстиция. 1992. № 5.

Брандлер, И. О переходе права собственности /И. Брандлер // Юрист. 2002. № 1.

Иванов, А.А. Вещное право / А.А. Иванов // Правоведение. 1992. № 1.

Калиновский, С.М. Понятие недвижимости в гражданском праве / С.М. Калиновский // Право Беларуси. 2003. № 43.

Масевич, М. Основания приобретения права собственности / М. Масевич // Законность. 1995. № 4.

Петров, Д.В. Право хозяйственного ведения и право оперативного управления / Д.В. Петров. СПб., 2002.

Платонов, Ю.А. Право собственности: приобретение, прекращение и защита / Ю.А. Платонов // Бухгалт. учет. 1995. № 7.

Скловский, К.И. Собственность в гражданском праве / К.И. Скловский. М., 2002.

Скрепелев, Е.А. Собственность: право и свобода / Е.А. Скрепелев. М., 1992.

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

Суханов, Е.А. Общие положения о праве собственности и других вещных правах / Е. Суханов // Хоз-во и право. 1995. № 6.

Тархов, В.А. Собственность и право собственности / В.А. Тархов, В.А. Рыбаков. М., 2007.

Таскин, Н.И. Реквизиция как один из случаев принудительного прекращения права собственности на земельные участки / Н.И. Таскин // Юрист. 2003. № 3.

Турышев, П.В. Доверительная собственность / П.В. Турышев // Вестн. МГУ. Сер. II, Право. 1994. № 6.

Храмцова, Ю.М. Правовое регулирование отношений собственности в рамках СНГ / Ю.М. Храмцова // Право Беларуси. 2004. № 33.

Цуканов, В. Сервитут как вещное право / В. Цуканов // Закон и право (РФ). 2004. № 8.

Чигир, В. Собственность и право собственности. Их сущность. Дискуссии о понятиях «собственность» и «право собственности» / В. Чигир // Суд. весн. 2005. № 3.

Щенникова, Л.В. О реквизиции в гражданском праве: гимн или реквием / Л.В. Щенникова // Законодательство. 2006. № 6.

ГЛАВА 15. Право государственной собственности

§ 1. Понятие права государственной собственности.
§ 2. Основания возникновения права государственной собственности.
§ 3. Субъекты и объекты права государственной собственности.
§ 4. Содержание права государственной собственности.

§ 1. Понятие права государственной собственности

Для решения общенациональных и иных общественных задач государство имеет особый правовой статус, обладает публичной властью. Доминирующим фактом отечественного государственного и социально-экономического устройства является и то, что государство выступает в качестве особого субъекта в сфере гражданско-правовых отношений.

Законодательство Республики Беларусь наделяет государство с входящими в него административно-территориальными единицами особыми полномочиями и определяет его особым субъектом права государственной собственности, обладающим в полном объеме гражданской правоспособностью и дееспособностью в этой сфере жизнедеятельности. Формы, порядок регулирования и объекты государственной собственности вытекают из ст. 13 Конституции Республики Беларусь. Государство предоставляет всем равные права для осуществления хозяйственной и иной деятельности, кроме запрещенной законом, и гарантирует равную защиту и равные условия для развития всех форм собственности.

Государственная собственность играет доминирующую роль среди других форм собственности. Речь идет не об объеме содержательной части государственной собственности, а о ее правовом статусе. Нельзя не отметить, что в настоящее время идет сокращение перечня объектов государственной собственности.

Государственная собственность играет важную роль в ускорении развития материального производства и дальнейшего повышения благосостояния народа. Государству принадлежат наиболее значимые государственные объекты, оно осуществляет регулирование экономической деятельности в интересах человека и общества, обеспечивает направление и координацию государственной и частной экономической деятельности в социальных целях, поэтому государственную собственность также называют ***публичной***.

Государство, являясь собственником государственного имущества, передает его в управление другим лицам, не являющимся собственниками этого

имущества. Такое право определено Конституцией, которая гарантирует право гражданам принимать участие в управлении предприятиями и организациями с целью повышения эффективности их работы и улучшения социально-экономического уровня жизни народа.

Совершенствование способов и методов управления государственной собственностью способствует все большему вовлечению масс в руководство хозяйственным и культурным строительством, удовлетворению материальных и культурных потребностей народа.

Таким образом, ведущее положение государственной собственности заключается в том, что:

– она играет наиболее значимую роль в сфере гражданско-правовых отношений по отношению к другим формам собственности;

– материальные блага принадлежат не отдельно взятому индивиду, группе лиц или коллективу, а всему народу в лице государства и государство, являясь единым собственником, осуществляет руководство этой собственностью. Использование государственной собственности в интересах народа заключается в том, что среди материальных благ, составляющих государственную собственность, имеются такие основные средства производства, как земля, ее недра, воды, леса, транспорт и др. Все эти блага в конечном итоге должны быть направлены на удовлетворение интересов всего народа;

– она оказывает главенствующее воздействие на другие виды и формы собственности (в частности, предопределяет развитие частной, общей собственности, способствует развитию кооперации).

Государственная собственность оказывает влияние на развитие и совершенствование всех социально-экономических сторон жизни республики.

Нельзя не обратить внимания и на тот факт, что, хотя и провозглашено равенство всех форм собственности, в собственности государства может находиться любое имущество, в том числе ограниченное и изъятое из гражданского оборота.

Что же касается оснований приобретения имущества в собственность, то в некоторых случаях такое приобретение может быть использовано только государством (путем взимания налогов и пошлин). Государство издает законодательные акты, наделяя тем самым себя соответствующими правомочиями, и устанавливает пределы их осуществления.

Иными словами, государство может иметь в собственности любое имущество, регламентировать на основании закона порядок его приобретения и использовать его по своему усмотрению в целях, не противоречащих интересам общества, т. е., несмотря на закрепленное равенство всех форм собственности, отношения по осуществлению права собственности государства отличаются от иных отношений собственности.

Отношения государственной собственности регулируются различными нормативными правовыми актами. В их числе Конституция Республики

Беларусь, ГК, Кодекс Республики Беларусь о земле, законодательные акты, касающиеся недр земли, движимого и недвижимого имущества, регулирующие отношения государственных юридических лиц, приобретение государством имущества в собственность, правовой режим государственного имущества и т. д.

Существуют также юридические нормы, которые регулируют отношения государственной собственности с другими государствами. В частности, пользование и распоряжение водами и иными природными ресурсами, находящимися на территории Республики Беларусь и другого государства, осуществляются по соглашению между ними.

Законодательством предусмотрены и способы охраны прав и интересов государства как собственника. К ним относятся средства уголовно-правовой защиты, административно-правовые и, разумеется, гражданско-правовые способы. Кроме того, имеются нормативные правовые акты, регламентирующие отношения субъектов государственной формы собственности по владению, пользованию и распоряжению государственным имуществом.

Исходя из природы и назначения государственной собственности, а также ее роли как экономической категории общества, т. е. принадлежности имущества народу в лице избранных им органов власти, можно вывести **определение государственной собственности**. Оно существует в двух значениях: право государственной собственности в объективном смысле и право государственной собственности в субъективном смысле.

Принадлежность имущества народу в лице избранных им представительных органов государственной власти подчеркивает значимость права государственной собственности в объективном смысле.

Право государственной собственности в объективном смысле – это совокупность правовых норм, закрепляющих и охраняющих принадлежность материальных благ народу в лице избранного им представительного органа государственной власти, а также устанавливающих порядок приобретения, использования и отчуждения государственного имущества.

Под совокупностью указанных правовых норм понимаются нормы не только гражданского права, но и других отраслей права. Вместе с тем в содержании института права государственной собственности как совокупности правовых норм преобладают гражданско-правовые нормы.

Право государственной собственности в субъективном смысле – это конкретно принадлежащее Республике Беларусь или административно-территориальной единице имущество, в отношении которого на основании закона они осуществляют правомочия по владению, пользованию и распоряжению этим имуществом. Иными словами, это обычные правомочия собственника, и в этом плане они не отличаются от правомочий других собственников.

§ 2. Основания возникновения права государственной собственности

Основания, по которым государство становится собственником того или иного имущества, разнообразны, базой возникновения и развития права государственной собственности являются соответствующие юридические факты. Они не равнозначны по своей роли в образовании и пополнении фонда государственной собственности.

Среди различных **оснований возникновения права государственной собственности** к числу важнейших можно отнести расширенное воспроизводство, различные гражданско-правовые сделки, налоги и сборы, клад, наследование по закону, невостребованную находку, бесхозяйное имущество, признание имущества бесхозяйственно содержимым, реквизицию, конфискацию, национализацию и др.

Расширенное воспроизводство – основа роста совокупного общественного продукта. Материальные ценности, созданные в процессе расширенного воспроизводства на государственных предприятиях, являются наиболее значимым способом образования государственной собственности. Право собственности на указанные ценности возникает не в силу предписания закона, а в результате того, что средства производства принадлежат государству.

Таким же образом возникает право государственной собственности на строящиеся государственные здания, сооружения. Моментом возникновения права государственной собственности является время завершения строительства или создания другого недвижимого имущества, если иное не предусмотрено законодательством (ст. 220 ГК).

Основанием возникновения права государственной собственности являются ***гражданско-правовые сделки и прежде всего договоры***. Их особенность в том, что они базируются на соглашении сторон. К договорам, в силу которых возникает право государственной собственности, относятся: поставка товаров для государственных нужд, договор контрактации, с помощью которого осуществляется поставка сельскохозяйственной продукции для государственных нужд, купля-продажа и т. д. Переход имущества в государственную собственность может осуществляться и на основе односторонних сделок (например, переход имущества в собственность государства по завещанию). Сделки (договоры) могут совершаться как внутри страны, так и во внешнем обороте, в частности в сфере торговли.

Согласно п. 1 ст. 224 ГК возникновение права собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента его передачи, если иное не установлено законодательством или договором. Поскольку данная норма носит диспозитивный характер, такое право может появиться, исходя и из иных оснований. Например, если договор об отчуждении недвижимого имущес-

тва подлежит государственной регистрации, то право собственности у приобретателя возникает с момента его регистрации.

В государственную собственность поступает и изъятие части дохода от граждан и организаций в виде ***налогов*** **и** ***сборов***. При этом такое изъятие осуществляется волевым путем со стороны государства во исполнение требований соответствующего законодательного акта.

В собственность государства могут переходить и ***бесхозяйные вещи***, т. е. вещи, которые не имеют собственника или собственник которых неизвестен, либо вещи, от права собственности на которые собственник отказался. Речь идет о том, что если имущество длительное время находится без присмотра, начинает разрушаться, приходит в негодность, то государство определяет правовую судьбу такого имущества. Однако имущество может стать государственным только по решению суда. Для этого орган, уполномоченный управлять коммунальным имуществом, по истечении трех лет со дня постановки бесхозяйной недвижимой вещи на учет вправе обратиться в суд с требованием о признании права коммунальной собственности на эту вещь. Имущество, признанное бесхозяйным, как правило, реализуется, а вырученные суммы поступают в бюджет. В некоторых случаях вещи передаются соответствующим организациям (например, картины – в картинные галереи).

Нашедший потерянную вещь ***(находка)*** обязан об этом немедленно уведомить лицо, потерявшее ее, или собственника вещи, или кого-либо другого из известных ему лиц, имеющих право получить ее, и возвратить найденную вещь этому лицу. Если же вещь найдена в помещении или на транспорте, нашедший должен сдать ее лицу, представляющему владельца этого помещения или средства транспорта. В том случае, если нашедший вещь не может установить владельца вещи и возвратить ее, он обязан заявить о находке в орган внутренних дел или орган местного управления и самоуправления. Находка становится государственной собственностью, если в течение шести месяцев с момента заявления о находке в органы внутренних дел или органу местного управления и самоуправления лицо, которое вправе получить утерянную вещь, не будет установлено и не заявит о своем праве на вещь нашедшему ее лицу, либо в орган внутренних дел, либо орган местного управления и самоуправления, то она поступает в коммунальную собственность, но только если нашедший вещь откажется от приобретения найденной вещи в собственность (ст. 229 ГК).

По этим же основаниям в собственность государства переходят и ***безнадзорные животные***. Согласно ст. 231 ГК лицо, задержавшее безнадзорный или пригульный скот или других безнадзорных домашних животных, обязано возвратить их собственнику, а если собственник или место пребывания его неизвестны, то не позднее трех дней с момента задержания заявить об обнаруженных животных в орган внутренних дел или орган местного управления и самоуправления, которые принимают меры к розыску собственника.

Как и в предыдущем случае, они могут стать государственной собственностью, если в течение шести месяцев с момента заявления о задержании безнадзорных животных их собственник не будет обнаружен или не заявит о своем праве на них, а лицо, у которого содержались безнадзорные животные, отказалось от своего права на них.

В установленных законом случаях в собственность государства переходят и обнаруженные ***клады***. Так, если обнаружен клад, содержащий вещи, относящиеся к памятникам истории и культуры, они подлежат передаче в государственную собственность.

Клад поступает в собственность того лица, которому принадлежит земельный участок, строение и т. п., где клад был сокрыт, и лицá, обнаружившего его, в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное. В частности, если клад найден в земле, принадлежащей государству, то государство и лицо, нашедшее клад, делят его поровну, руководствуясь законодательством.

В соответствии со ст. 241 ГК в собственность государства могут переходить ***бесхозяйственно содержимые культурные ценности***. Это происходит в тех случаях, когда собственник не проявляет необходимой заботы, что грозит утратой или разрушением культурных ценностей. Такие ценности по решению суда могут быть изъяты у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов.

Реквизиция проводится в случаях, носящих чрезвычайный характер (стихийные бедствия, аварии, эпидемии, эпизоотии и др.). Право государственной собственности при реквизиции возникает только при принудительном возмездном отчуждении имущества в собственность государства в порядке и на условиях, установленных законом. При временном изъятии имущества собственник сохраняет за собой право собственности, а органы государства лишь приобретают право пользования этим имуществом при чрезвычайных обстоятельствах. Прекращение действий, обстоятельств, вызвавших указанную меру, дает право лицу, имущество которого было реквизировано, требовать по суду возврата ему сохранившегося имущества (ст. 243 ГК).

Конфискация предусмотрена в качестве дополнительной меры наказания за некоторые преступления (например, за хищение). Применяется конфискация в порядке и случаях, установленных законом, а иногда и в административном порядке (например, изъятие предметов контрабанды таможенными органами). Конфискация имущества в административном порядке допускается лишь с соблюдением условий и порядка, предусмотренных законом. Решение о конфискации, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд.

В государственную собственность может быть обращено имущество, находящееся в собственности физических и юридических лиц, путем ***национализации***. Проведение национализации допускается только на основании принятого в соответствии с Конституцией закона о порядке и условиях национали-

зации этого имущества. Национализация представляет собой принудительное изъятие имущества, но со своевременным и полным компенсированием лицу, имущество которого национализировано, стоимости этого имущества и других убытков, причиняемых его изъятием (ст. 245 ГК).

Кроме названных оснований возникновения права государственной собственности имеются и другие. Так, в собственность государства переходит ***выморочное наследство***. Это происходит, когда нет наследников ни по закону, ни по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать, либо все они отказались от наследства. Решение о признании наследства выморочным принимается судом на основании заявления местного органа управления и самоуправления по месту открытия наследства по истечении одного года со дня открытия наследства. Сроки признания наследства выморочным могут быть сокращены, если расходы, связанные с охраной наследства и управлением им, превышают его стоимость (ст. 1039 ГК).

§ 3. Субъекты и объекты права государственной собственности

Субъектами права государственной собственности являются:

Республика Беларусь (собственность Республики Беларусь);

административно-территориальные единицы (собственность административно-территориальных единиц).

Такое деление на субъекты обусловлено законодательством и вызвано формированием бюджетов Республики Беларусь и соответствующих административно-территориальных единиц, а также возможностью лучшего управления государственным имуществом[1].

Государство обладает всеобъемлющими правомочиями по управлению государственной собственностью. Реализует государство принадлежащие ему правомочия как непосредственно, так и через свои представительные органы, которые осуществляют управление государственным имуществом от имени народа. Разумеется, в таком качестве они сами непосредственно не выступают, а создают для этого соответствующие органы по управлению государственным имуществом, а также фонды государственного имущества.

Интересы государства как собственника в некоторых случаях могут представлять финансовые органы либо специально созданные для этого органы.

С помощью представительных органов, местных органов власти, а также органов управления государство осуществляет право собственности путем

[1] Более подробно см. гл. 9 «Республика Беларусь и административно-территориальные единицы как субъекты гражданского права».

издания соответствующих нормативных правовых актов, т. е. оно реализует принадлежащие ему полномочия непосредственно.

Что же касается осуществления полномочий через свои предприятия и организации, то в соответствии со ст. 216 ГК имущество, находящееся в государственной собственности, может закрепляться за государственными юридическими лицами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления. Таким образом, государство осуществляет через них право собственности, оставаясь при этом единственным собственником и сохраняя за собой все права собственника.

Имущество, закрепленное за организациями, может переходить от одной государственной организации к другой как в силу государственно-правовых (административных) актов, так и на основании сделок. Однако здесь, как и в предыдущих случаях, собственником государственного имущества остается само государство. Данное качество сохраняется независимо от того, закреплено ли имущество за государственной организацией на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

Объекты права государственной собственности многообразны, в собственности государства может находиться любое имущество. Удельный вес государственной собственности в структуре основных производственных фондов страны достаточно высок.

Республиканская собственность включает в себя землю, ее недра, воздушное пространство над территорией страны, внутренние водоемы, леса и другие природные ресурсы Республики Беларусь. К республиканской собственности законодательство относит также имущество органов государственной власти и государственного управления, культурные и исторические ценности народа Республики Беларусь, средства республиканского бюджета, республиканские банки, предприятия, народнохозяйственные комплексы и иные производственные объекты, объекты социально-культурной сферы, научно-исследовательские и проектные институты, иное имущество, обеспечивающее суверенитет, хозяйственную самостоятельность республики, ее экономическое и социальное развитие и др. В целом же (п. 2 ст. 215 ГК) республиканская собственность состоит из казны Республики Беларусь и имущества, закрепленного за республиканскими юридическими лицами в соответствии с актами законодательства.

В отношении имущества, относящегося к собственности Республики Беларусь, правомочия по организации управления этим имуществом, созданию, реорганизации, ликвидации предприятий, организаций, имущество которых находится в республиканской собственности, выполняет Совет Министров Республики Беларусь[1].

[1] См.: О Совете Министров Республики Беларусь и подчиненных ему государственных органах [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь от 23 июля 2008 г. № 424-З // Эталон / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2016

Специально созданным республиканским органом по управлению государственным имуществом является Министерство экономики Республики Беларусь.

К коммунальной собственности относится имущество органов власти и управления административно-территориальных единиц, средства местного бюджета, жилищный фонд и жилищно-коммунальное хозяйство, предприятия сельского хозяйства, торговли, бытового обслуживания, транспорт, промышленные, строительные и другие предприятия и комплексы и иное имущество, необходимое для экономического и социального развития соответствующей территории.

В зависимости от того, на территории какой административно-территориальной единицы находится имущество, коммунальную собственность той единицы оно и составляет, если иное не установлено законодательством.

Иными словами, коммунальная собственность состоит из казны административно-территориальной единицы и имущества, закрепленного за коммунальными юридическими лицами в соответствии с актами законодательства. В свою очередь, средства местного бюджета и иное коммунальное имущество, не закрепленное за коммунальными юридическими лицами, составляют казну соответствующей административно-территориальной единицы (п. 3 ст. 215 ГК).

Полномочия по распоряжению имуществом административно-территориальной единицы осуществляют соответствующие местные органы управления и самоуправления.

В составе ***республиканской и коммунальной собственности*** различают:

– *имущество, закрепленное* за соответствующими юридическими лицами, т. е. находящееся в хозяйственном ведении или оперативном управлении республиканских и коммунальных предприятий и организаций, не связанных непосредственно с казной (Республики Беларусь, административно-территориальной единицы);

– *имущество, не закрепленное* за соответствующими предприятиями и организациями как самостоятельными юридическими лицами и относящееся к имуществу казны Республики Беларусь или соответствующей административно-территориальной единицы.

Соответственно возникают правовые последствия по поводу закрепленного или не закрепленного за соответствующими юридическими лицами имущества, а следовательно, различают осуществление права республиканской и коммунальной собственности в отношении имущества, закрепленного за соответствующими предприятиями и организациями как самостоятельными юридическими лицами, и в отношении казенного имущества (казны Республики Беларусь и соответствующей административно-территориальной единицы).

Осуществление права собственности в отношении имущества, закрепленного за предприятиями и организациями как самостоятельными юридическими лицами, означает, что эти юридические лица наделены правом хозяйственного ведения или оперативного управления закрепленным за ними имуществом и выступают при осуществлении права собственности в отношении этого имущества не от имени собственника, а от своего имени.

Что же касается осуществления права собственности в отношении казенного имущества, т. е. имущества, не закрепленного за юридическими лицами, то здесь право республиканской и коммунальной собственности осуществляется самим носителем этого права как таковым. Это обусловлено тем, что все действия, связанные с осуществлением такого рода прав, соответствующие государственные органы, органы местного самоуправления, а также юридические и физические лица совершают не от своего имени, а от имени субъекта права собственности – Республики Беларусь или соответствующей административно-территориальной единицы.

Указывая на отличительные особенности при осуществлении права республиканской и коммунальной собственности в отношении имущества, закрепленного и не закрепленного за юридическими лицами (республиканскими, коммунальными), следует отметить, что, хотя действия по распоряжению имуществом (закрепленным за юридическим лицом) предприятие и совершает от своего имени, оно должно для его совершения получить согласие уполномоченного государственного органа, который дает такое согласие уже от имени собственника. Не может также предприятие распорядиться недвижимым имуществом, хотя и принадлежащим ему на праве хозяйственного ведения, без согласия собственника. Равным образом нельзя ограничивать случаи осуществления права республиканской и коммунальной собственности, когда речь идет об имуществе, не закрепленном за юридическими лицами, т. е. имуществе казны. Перечень этих случаев значительно шире.

Законодательством определены некоторые виды имущества, которые могут принадлежать только государству, составляя объекты его исключительной собственности. Так, согласно п. 2 ст. 215 ГК средства республиканского бюджета, золотовалютные резервы, другие объекты, находящиеся только в собственности государства и иное государственное имущество, не закрепленное за республиканскими юридическими лицами, составляют казну Республики Беларусь.

К объектам исключительной собственности государства законодательством отнесены: земли сельскохозяйственного назначения, а также другие земли, не подлежащие в соответствии с законами Республики Беларусь передаче в частную собственность; недра, лесной фонд, водные ресурсы, а также некоторые иные природные объекты; объекты историко-культурного наследия и некоторые художественные ценности общенационального значения; имущество государственной казны; имущество Вооруженных Сил

Республики Беларусь; объекты оборонного производства; некоторые виды предприятий и организаций, обеспечивающих жизнедеятельность народного хозяйства в целом, и др. Перечень объектов, относящихся к исключительной собственности государства, установлен Законом Республики Беларусь от 15 июля 2010 г. № 169-З «Об объектах, находящихся только в собственности государства, и видах деятельности, на осуществление которых распространяется исключительное право государства».

Все объекты, составляющие исключительную собственность государства, не подлежат даже передаче в государственную собственность административно-территориальных единиц. Они не могут отчуждаться, а могут передаваться только в пользование. Все сделки, нарушающие общеустановленные правила по отношению к объектам, составляющим исключительную собственность государства, признаются недействительными.

Имущество, составляющее государственную собственность, находится на учете. Каждый появившийся новый объект государственной собственности должен быть внесен в соответствующий реестр (в зависимости от объекта) государственной собственности.

§ 4. Содержание права государственной собственности

Содержание права государственной собственности составляют принадлежащие государству как собственнику правомочия по владению, пользованию и распоряжению имуществом. Формы осуществления этих правомочий разнообразны. Государство как собственник вправе совершать в отношении своего имущества любые действия. Оно, в частности, само устанавливает объем правомочий и порядок их осуществления, а также компетенцию соответствующих органов по распоряжению государственным имуществом. Действия эти, как известно, проводятся определенными представительными органами от имени государства. Здесь важно, чтобы осуществляемые действия не противоречили закону и не нарушали права и охраняемые законом интересы других лиц. Иными словами, государство как собственник должно действовать в рамках полномочий, предоставленных законом, т. е. установленных им самим. Следовательно, **полномочия государства как собственника** по владению, пользованию и распоряжению имуществом, взятые применительно к республиканской и коммунальной собственности, имеют свои границы.

Право владения государства означает, что оно имеет в своем охраняемом законом владении разнообразное имущество и прежде всего основные средства производства. Государство как собственник имущества вправе передавать его в пользование организациям и гражданам. Осуществляя правомочие владения, государство организует в отношении всех видов имущества хранение

и контроль за поступлением, распределением разнообразных материальных объектов. Полномочия собственника в этом плане осуществляют соответствующие органы государственной власти и государственного управления, не являясь владельцами имущества республиканской либо коммунальной собственности.

Право пользования означает возможность государства по своему усмотрению извлекать пользу, выгоду из имущества с целью удовлетворения различных потребностей общества. Государство осуществляет это через свои органы власти и управления. Органы власти и управления республики или соответствующей административно-территориальной единицы путем издания нормативных правовых актов (принятия решений) определяют порядок пользования государственным имуществом, его целевое назначение и возможность целенаправленно извлекать максимальную выгоду в интересах общества.

Право распоряжения состоит в установлении государством порядка владения и пользования государственным имуществом, распределении этого имущества, определении правовых норм, с помощью которых должно осуществляться управление государственной собственностью. Иными словами, право распоряжения – это возможность государства определять юридическую судьбу своего имущества путем издания правовых норм, их изменения и отмены, а также с помощью административных актов по организации использования средств и продуктов производства.

Право распоряжения государство, прежде всего, осуществляет путем закрепления имущества за государственными предприятиями и организациями на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

Законодательством также определено, что в гражданско-правовых отношениях от имени государства выступает Совет Министров Республики Беларусь.

Что же касается распоряжения государственным имуществом, находящимся в коммунальной собственности, то осуществляют его от имени соответствующей административно-территориальной единицы органы местного управления и самоуправления в установленном законом порядке.

Правомочия государственных органов, уполномоченных управлять объектами государственной собственности, заключаются в решении вопросов создания предприятий и определения целей их деятельности, установлении пределов распоряжения имуществом, порядка реорганизации и ликвидации предприятий, осуществлении контроля за эффективностью использования. Правомочия же государственных предприятий и организаций заключаются в возможности обмена, сдачи в аренду, предоставлении во временное пользование зданий, сооружений, оборудования, транспортных средств, сырья и других материальных ценностей, за исключением тех, которые в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь не могут находиться в их собственности или пользовании.

Осуществляя право распоряжения, вместе с тем все эти субъекты не являются собственниками вверенного им имущества. Они распоряжаются им лишь в тех пределах, которые определены собственником или уполномоченным им органом либо законом.

Рассмотренные правомочия, принадлежащие государству как собственнику и составляющие содержание права государственной собственности, могут претерпевать и изменения вплоть до их полного прекращения. Основаниями для такого прекращения являются определенные актами законодательства соответствующие юридические факты[1].

Литература

Василенко, А. Безвозмездная передача коммунальной собственности в республиканскую собственность / А. Василенко // Юрист. 2005. № 9.

Ваулин, В.П. Безвозмездное пользование имуществом, находящимся в государственной собственности / В.П. Ваулин // Право Беларуси. 2004. № 1.

Веленто, И.И. Право собственности: пути гармонизации и совершенствования законодательства в Республике Беларусь и Российской Федерации / И.И. Веленто. Минск, 2005.

Каменков, В.С. Судебная защита права собственности в Республике Беларусь / В.С. Каменков // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2006. № 14.

Камышанский, В.П. Право собственности: пределы и ограничения / В.П. Камышанский. М., 2000.

Каравай, А.В. Права наследников члена жилищно-строительного кооператива / А.В. Каравай // Право Беларуси. 2005. №8.

Корсак, Н.О. О восстановлении права государственной собственности на землю / Н.О. Корсак // Юрист. 2005. № 2.

Мазаев, В.Д. Публичная собственность в России : Конституционные основы / В.Д. Мазаев. М., 2004.

Морозова, Л.А. Государство и собственность. Проблемы межотраслевого института / Л.А. Морозова // Государство и право. 1996. № 12.

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

Толстой, Ю.К. Приобретательная давность / Ю.К. Толстой // Правоведение. 1992. № 3.

[1] Об основаниях прекращения права государственной собственности подробно см. § 5 «Прекращение права собственности» гл. 14.

ГЛАВА 16. Право частной собственности

§ 1. Понятие права частной собственности.
§ 2. Основания возникновения права частной собственности.
§ 3. Субъекты и объекты права частной собственности.
§ 4. Содержание права частной собственности.
§ 5. Право частной собственности на жилой дом (квартиру).
§ 6. Право частной собственности на земельный участок.

§ 1. Понятие права частной собственности

Появление института права частной собственности, по мнению большинства исследователей, связано с периодом республики в Риме. Первоначально частная собственность обозначалась термином «dominium» (господство лица над вещью), к которому добавилось впоследствии выражение «ex iure quiritium», т. е. по праву квиритов, римских граждан. Это означало, что объект собственности первоначально принадлежал римскому народу, а затем в виде частной собственности – римским гражданам. В конце периода республики частная собственность обозначалась термином «proprietas» (собственность)[1].

Право собственности закрепляет экономические отношения собственности как общества в целом, так и гражданина в частности. Граждане Республики Беларусь вправе быть носителями различных по характеру имущественных прав. Среди них важнейшим является право частной собственности, получившее отражение в Конституции Республики Беларусь. Иными словами, право частной собственности является юридическим выражением, формой закрепления экономических прав собственника. Следовательно, принадлежность материальных благ одному лицу говорит о том, что все другие лица должны относиться к ним как к гарантированным законом правам других лиц, т. е. все другие лица должны воздерживаться от нарушения этих прав.

Частная собственность является собственностью отдельных граждан и негосударственных юридических лиц. Конституция Республики Беларусь гарантирует каждому гражданину Беларуси право собственности и ее неприкосновенность. Таким образом, право частной собственности представляет собой правовой институт, закрепляющий индивидуальную принадлежность материальных благ, т. е. полное и обеспеченное господство лица над вещью.

Другими словами, **под правом частной собственности**, **как и правом собственности в целом**, понимается:

[1] См.: Новицкий И.Б. Римское частное право. М., 1948. С. 78.

– ***собственность как социально-экономическая категория***. Как известно, если эту категорию рассматривать применительно к физическому лицу, то, чтобы жить, каждый гражданин должен хотя бы минимально удовлетворять свои материальные и духовные потребности. Речь идет в первую очередь о еде, одежде, жилище, получении образования, медицинской помощи и т. д. Основные потребности граждане удовлетворяют за счет той доли общественного продукта, которая за их труд поступает в их собственность, что дает им право владеть, пользоваться и распоряжаться ею по своему усмотрению и в своих интересах. Поскольку указанная собственность граждан выражает их абсолютное право, все другие лица устраняются от какого-либо воздействия на эту собственность и не должны мешать пользоваться собственникам тем, что принадлежит им по праву;

– ***собственность как правовая категория***. Частная собственность как правовая категория выражает то, что отношения права частной собственности (как и в целом отношения собственности) получают юридическое выражение в системе правовых норм, образующих право собственности в объективном смысле, и определяют меру власти, которую закон и другие нормативные правовые акты закрепляют за собственником, что составляет субъективное право собственности. Следовательно, в целом понятие права частной собственности как правового института составляют право частной собственности в объективном смысле и право частной собственности в субъективном смысле.

Право частной собственности в объективном смысле составляет совокупность правовых норм, регулирующих отношения субъектов по поводу возможности иметь имущество в их собственности и определяющих границы владения, пользования и распоряжения им с целью удовлетворения своих потребностей. Данная формулировка указывает на то, что в соответствии с законодательством лицо может иметь имущество на праве частной собственности. Однако это только возможность, которая еще не закрепляет субъективного права собственности.

Право частной собственности в субъективном смысле означает юридически закрепленное за собственником право владения, пользования и распоряжения принадлежащим ему имуществом по своему усмотрению в целях удовлетворения своих потребностей в соответствии с законодательством.

В отличие от права частной собственности в объективном смысле в данной формулировке указывается на принадлежность имущества лицу и на его право в своих интересах совершать в отношении этого имущества любые действия, не противоречащие законодательству. Разумеется, осуществление прав собственника не должно нарушать интересы других лиц, равным образом, как и эти лица не должны создавать препятствий осуществлению его законных прав.

Возникновение субъективного права связано с совершением гражданско-правовых сделок и иных юридических фактов. Например, приобретение имущества в собственность путем совершения покупки, наследования имущества, получения его по договору дарения, изготовления вещи, ее переработки и т. д.

Из определения субъективного права частной собственности вытекает и его содержание, составляющими которого являются **правомочия собственника по владению, пользованию и распоряжению имуществом**. Каждое из указанных правомочий обеспечивает собственнику конкретную возможность соответствующего поведения в абсолютном правоотношении, которое связывает собственника со всеми третьими лицами и одновременно устраняет их вмешательство в сферу законных интересов собственника.

Право частной собственности указывает, что гражданин как собственник вправе использовать свое имущество для любой не запрещенной законодательством деятельности, т. е. в настоящее время сужены запреты на возможности извлечения собственником доходов из своего имущества, а соответственно границы осуществления права частной собственности расширены.

Источниками права частной собственности выступают любые не запрещенные законодательством сделки и иные основания возникновения, которые свойственны всякому праву собственности: имущество, полученное в индивидуальное потребление, части общественных фондов в виде пенсий, пособий, медицинской помощи и т. п. Основным же источником приобретения права частной собственности является личный труд гражданина.

Имущество, находящееся в частной собственности, дает право владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами. Следовательно, субъектами права частной собственности могут быть граждане Республики Беларусь и другие физические лица, а также негосударственные юридические лица.

В соответствии с законодательством собственник вправе на условиях и в пределах, предусмотренных законодательными актами Республики Беларусь, заключать договоры с гражданами об использовании их труда при осуществлении принадлежащего ему права собственности.

Гражданин как собственник своего имущества имеет право с согласия собственника внести денежный или иной вклад в имущество предприятия, иной хозяйственной организации, крестьянского (фермерского) хозяйства, в котором он работает по трудовому договору, и участвовать в распределении полученной ими прибыли.

§ 2. Основания возникновения права частной собственности

Законодательство предусматривает различные **основания возникновения права частной собственности**:

1. Предпринимательская деятельность, или так называемая собственная экономическая деятельность, граждан. Она может осуществляться в виде индивидуальной трудовой деятельности (например, путем изготовления и ре-

ализации не запрещенных законом вещей на основании полученного разрешения), а также в различных организационно-правовых формах предприятий (путем внесения взносов, имущества и участия в соответствии с внесенным вкладом в распределении прибыли (дохода) субъекта хозяйствования).

Законом предоставлено право собственнику заключать договоры с гражданами с целью использования их труда при осуществлении принадлежащего ему права собственности согласно законодательству, т. е. с применением наемного труда.

В качестве предпринимателей могут выступать отдельные граждане либо члены семьи и другие лица, совместно ведущие трудовое хозяйство. Предпринимателем может быть любой дееспособный гражданин, а также иностранец или лицо без гражданства в пределах предоставленных законодательством Республики Беларусь полномочий.

Производственная деятельность предпринимателей может быть сосредоточена как в сфере бытового обслуживания, так и в промышленном производстве, особенно в производстве товаров народного потребления, строительстве и т. д.

Объектами права собственности предпринимателей являются индивидуальные и семейные предприятия, хозяйственные постройки, машины, оборудование, транспортные средства, сырье, материалы, произведенная продукция, полученные доходы и др.

Организуют свою деятельность предприниматели самостоятельно на свой риск и под собственную ответственность, чем, по существу, она и отличается от иной трудовой деятельности. По своим обязательствам предприниматель отвечает всем своим имуществом, за исключением того минимума, который определен в прил. 1 к ГПК.

Допускается частное предпринимательство, осуществляемое как на основе своей собственности, полученной на законном основании, так и на основе имущества, полученного на законном основании. И та и другая форма предпринимательской деятельности может осуществляться без образования юридического лица. Граждане, занимающиеся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, подлежат государственной регистрации в качестве индивидуальных предпринимателей.

Предпринимательская деятельность прекращается как по решению предпринимателя, так и по решению суда. Основаниями прекращения деятельности в судебном порядке являются: неоднократное или грубое нарушение законодательства; признание предпринимателя банкротом; осуществление предпринимательской деятельности, занятие которой запрещено; занятие предпринимательской деятельностью, требующей специального разрешения (лицензии), без наличия такого разрешения; нарушения норм экологической безопасности; другие основания, предусмотренные законодательством.

2. Трудовая деятельность. Гражданину принадлежит исключительное право распоряжаться своими способностями к производительному и творческому труду. При достижении определенного возраста, предусмотренного трудовым законодательством, граждане вправе согласно достигнутой договоренности заключать с нанимателями (собственниками) договоры об использовании их труда на условиях и в пределах, предусмотренных законодательными актами Республики Беларусь. При этом независимо от формы собственности, на основе которой используется труд работника, ему обеспечивается гарантированная законом оплата, а также другие выплаты, предусмотренные законодательством.

Частная собственность возникает также в результате трудовой деятельности по ведению собственного хозяйства.

3. Поступления (плоды, продукция, доходы), полученные в результате использования имущества на законных основаниях, если иное не предусмотрено законодательством или договором об использовании имущества (ст. 136 ГК).

4. Полная уплата своего паевого взноса членом жилищного, жилищно-строительного, дачного, гаражного или иного потребительского кооператива за квартиру, дачу, гараж, иное помещение, машино-место, предоставленное этому лицу кооперативом в пользование. *Член кооператива приобретает право собственности на указанное имущество с момента регистрации этого права в установленном порядке (п. 4 ст. 219 ГК).*

5. Наследование имущества по закону или по завещанию. Такое имущество может стать объектом права частной собственности в результате смерти наследодателя (завещателя) при соблюдении законодательства.

6. Создание новой вещи. Основанием возникновения права частной собственности является создание новой вещи (например, изготовление инвентаря для хозяйственных нужд, строительство надворных зданий, сооружений).

7. Приобретение гражданином в собственность занимаемого им в качестве нанимателя жилого помещения в доме государственного и частного жилищного фонда (например, в результате приватизации, купли-продажи). После приобретения в собственность этого жилого помещения гражданин вправе распорядиться им по своему усмотрению.

8. Обращение в собственность общедоступных для сбора вещей. Согласно ст. 222 ГК в частную собственность могут быть обращены ягоды, рыба, другие общедоступные вещи и животные, если в соответствии с законодательством, общим разрешением, данным собственником, или в соответствии с местным обычаем в лесах, водоемах или на другой территории допускается сбор ягод, лов рыбы, сбор или добыча других общедоступных вещей и животных.

Своеобразными являются основания возникновения права частной собственности на вещи, указанные в п. 2 ст. 226 ГК. Так, если не исключается правилами ГК о приобретении права собственности на вещи, от которых собс-

твенник отказался (ст. 227), о находке (ст. 228, 229), безнадзорных животных (ст. 231, 232), кладе (ст. 234), право собственности на бесхозяйные движимые вещи может быть приобретено в силу приобретательной давности (ст. 235).

Право частной собственности на имущество может возникнуть на основании договора купли-продажи, мены, дарения или иной сделки об отчуждении этого имущества.

К числу оснований возникновения права частной собственности следует отнести также пособия и выплаты из общественных фондов потребления, гуманитарную помощь из-за рубежа и некоторые другие виды благотворительности, т. е. так называемые **общесоциальные способы возникновения права частной собственности**.

Частная собственность создается также за счет доходов от средств, вложенных в банки и другие финансово-кредитные учреждения, акции и другие ценные бумаги, приобретения имущества по наследству, в результате дарения и по другим основаниям, предусмотренным законом, которые относятся к общегражданским способам возникновения права частной собственности.

Рассмотренные случаи не являются исчерпывающими как для оснований возникновения права частной собственности, так и для противоправных действий, препятствующих возникновению права частной собственности.

§ 3. Субъекты и объекты права частной собственности

Субъектами права частной собственности являются физические и негосударственные юридические лица (п. 3 ст. 213 ГК).

К числу ***физических лиц*** относятся граждане Республики Беларусь (рабочие, служащие и их иждивенцы, пенсионеры, студенты и др.), а также иностранные граждане и лица без гражданства, постоянно проживающие на территории Республики Беларусь, независимо от того, в какой сфере деятельности они прилагают свой труд и получают доходы.

Законодательство не выделяет каких-то характерных признаков, которые должны быть обязательно присущи субъектам права частной собственности. Поэтому субъектом права частной собственности является любой гражданин, т. е. возраст, трудоспособность, наличие дееспособности не могут влиять на объем его правомочий как субъекта права частной собственности.

В соответствии со ст. 246 ГК имущество может находиться в собственности двух или нескольких лиц: в общей собственности с определением доли каждого из собственников в праве собственности (долевая собственность) или без определения таких долей (совместная собственность). При этом независимо от того, определена ли заранее доля каждого из собственников в общей собственности, субъектом права частной собственности является каждый из них.

К субъектам права частной собственности законом отнесены и ***негосударственные юридические лица***. Как следует из литературных источников и как свидетельствует практика, юридические лица являются одним из традиционных и важнейших звеньев в сфере экономической деятельности нашего государства. Известно также и то, что в науке гражданского права доминирующими являются имущественные отношения, которые, в свою очередь, составляют предмет гражданского права и выступают одним из важнейших признаков юридического лица.

Имущество, находящееся на балансе юридических лиц, может быть недвижимое и недвижимое, которое в основном составляет материальную основу деятельности юридических лиц независимо от их формы собственности. Как государственные, так и негосударственные юридические лица имеют право собственности на какое-либо имущество, потому что оно в целом дает им возможность достигать поставленной цели.

Исходя из форм закрепления экономических отношений собственности, значительную группу среди юридических лиц составляют негосударственные юридические лица, собственность которых составляет одну из разновидностей частной собственности.

В число *негосударственных юридических лиц входят:*

– коммерческие (хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, унитарные предприятия, крестьянские (фермерские) хозяйства;

– некоммерческие юридические лица (потребительские кооперативы, общественные или религиозные организации (объединения), фонды, включая и благотворительные, объединения юридических лиц (ассоциации, союзы)) (ст. 46, 213 ГК).

Применительно к отношениям собственности право собственности названных юридических лиц является, по существу, одним из видов частной собственности.

Нормы, регулирующие право частной собственности вообще и право собственности негосударственных юридических лиц в частности, позволяют вывести и определение права собственности рассматриваемых организаций.

Исходя из природы права собственности названных юридических лиц определение их понятия, как и права частной собственности физических лиц, дается в двух значениях – объективном и субъективном:

– *право собственности негосударственных юридических лиц в объективном смысле* – совокупность санкционированных государством правовых норм, направленных на охрану и защиту прав и законных интересов этих юридических лиц как собственников имущества, закрепленного за ними на основании действующего законодательства, и определяющих их правомочия по владению, пользованию и распоряжению этим имуществом;

– *право собственности негосударственных юридических лиц в субъективном смысле* – совокупность правомочий этих юридических лиц как собствен-

ников имущества по владению, пользованию и распоряжению своим имуществом. Эти правомочия осуществляются от имени юридического лица его органами в рамках, определяемых уставом и законодательством.

Согласно законодательству негосударственное юридическое лицо как собственник имущества вправе по своему усмотрению совершить в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону, общественной пользе и безопасности, не наносящие вреда окружающей среде, историко-культурным ценностям и не ущемляющие прав и защищаемых законом интересов других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом. Закон также предоставляет возможность указанному собственнику при необходимости отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, а также распоряжаться им иным образом (п. 2 ст. 210 ГК).

Собственник вправе передавать свое имущество в доверительное управление другому лицу (доверительному управляющему). Такая передача не влечет перехода права собственности к доверительному управляющему, а лишь обязывает его осуществлять управление имуществом в интересах собственника или указанного им третьего лица (п. 4 ст. 210 ГК).

Основаниями возникновения права собственности негосударственных юридических лиц являются вклады его учредителей (участников), прибыль, получаемая в результате осуществления хозяйственной деятельности, и приобретение имущества в результате совершения гражданско-правовых сделок.

Что касается некоммерческих юридических лиц, то возникновение права собственности у них происходит главным образом путем совершения сделок и в других случаях, в том числе за счет прибыли, получаемой в пределах и в порядке, допускаемых законом. Это объясняется тем, что у некоммерческих юридических лиц извлечение прибыли не является целью их деятельности, но допускаемое получение прибыли можно отнести к основаниям возникновения права собственности этих юридических лиц. Имеются и другие основания возникновения права собственности, в частности возможные льготы по налогообложению.

Право собственности негосударственного юридического лица бессрочно, т. е. оно осуществляется, пока не прекратится деятельность самого этого юридического лица.

В соответствии со ст. 214 ГК в собственности граждан и негосударственных юридических лиц может находиться любое имущество, не изъятое из гражданского оборота. Количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан, не ограничиваются, за исключением случаев, когда такие ограничения установлены законом в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц.

Владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами собственниками возможно в той мере, в какой их оборот допускается законодательством. Указанные правомочия осуществляются этими лицами свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает права и защищаемые законом интересы других лиц (п. 3 ст. 210 ГК).

Право собственности негосударственных юридических лиц формируется в зависимости от их видов. Так, имущество хозяйственных товариществ (полного, коммандитного) и обществ, как это уже было отмечено, создается за счет вкладов их учредителей (участников), а также в результате осуществления их деятельности.

При создании таких организаций формируется уставный фонд в порядке, определенном законодательством. Размер уставного фонда должен быть не менее минимального размера, предусмотренного законодательством. Уставный фонд формируется из вкладов участников хозяйственных товариществ и обществ и разделяется на их доли (в акционерных обществах на акции).

Согласно п. 2 ст. 47^1 ГК вкладом в уставный фонд коммерческой организации могут быть вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, либо иные отчуждаемые права, имеющие оценку их стоимости.

Оценка стоимости неденежного вклада в уставный фонд хозяйственных товариществ и обществ подлежит экспертизе достоверности такой оценки в случаях и порядке, предусмотренных законодательством. В то же время в уставный фонд этих организаций не может быть внесено имущество, если право на отчуждение этого имущества ограничено собственником, законодательством или договором.

Доли участников хозяйственных товариществ и обществ определяются в их учредительных документах, а в уставном фонде они представляют собой обязательственные права требования его участников к созданному ими юридическому лицу.

Поскольку уставный фонд формируется за счет вкладов участников хозяйственных товариществ и обществ, то это указывает на то, что он является *первоначальным основанием возникновения права собственности* этих юридических лиц. Характерным для уставного фонда является и то, что им определяется минимальный размер имущества общества, которым гарантируются интересы его кредиторов, за исключением общества с дополнительной ответственностью. Участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в пределах, определяемых уставом общества, но не менее размера, установленного законодательными актами (п. 1 ст. 94 ГК).

Обязательным требованием при формировании уставного фонда хозяйственных товариществ и обществ является то, что он не может быть менее

минимального размера, гарантирующего интересы кредиторов[1]. Порядок формирования уставного фонда хозяйственных товариществ и обществ, права и обязанности их участников определены актами законодательства (ст. 63–65 ГК).

Уменьшение уставного фонда хозяйственных обществ фиксируется после уведомления всех его кредиторов. Последние вправе в этом случае потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств общества и возмещения им убытков.

Если по окончании второго и каждого последующего финансового года стоимость чистых активов названных коммерческой организации окажется менее уставного фонда, такая организация обязана в установленном порядке уменьшить свой уставный фонд до размера, не превышающего стоимости ее чистых активов. Если стоимость указанных активов менее определенного законодательством минимального размера уставного фонда, эти юридические лица подлежат ликвидации в установленном порядке (п. 3 ст. 47[1] ГК).

В случае ликвидации указанных юридических лиц оставшееся после погашения долгов имущество распределяется между их участниками.

К негосударственным юридическим лицам относятся также *производственные и потребительские кооперативы,* являющиеся субъектами права собственности и осуществляющие все правомочия собственника.

В соответствии со ст. 109 ГК имущество, находящееся в собственности производственного кооператива, делится на паи его членов в соответствии с уставом кооператива.

Паевой взнос членом производственного кооператива должен быть внесен к моменту регистрации этого кооператива.

Правовое положение производственных кооперативов, права и обязанности их членов определяются в соответствии с законодательством о производственных кооперативах (п. 3 ст. 107 ГК).

Законодательством предусмотрено также образование неделимых фондов. Они не подлежат распределению на паи между членами кооператива и используются строго по целевому назначению. Решение об образовании неделимых фондов принимается членами кооператива единогласно, если иное не предусмотрено уставом кооператива (п. 1 ст. 109 ГК).

Применительно к изложенному и определен порядок распределения имущества кооператива и полученной прибыли. Так, согласно п. 3 ст. 109 ГК прибыль производственного кооператива распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием. Поскольку данная норма носит диспозитивный

[1] См.: О государственной регистрации и ликвидации (прекращения деятельности) субъектов хозяйствования [Электронный ресурс] : Декрет Президента Респ. Беларусь от 16 янв. 2009 г. № 1 // Эталон / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Минск, 2016.

характер, то допускается и иной порядок распределения прибыли, но он должен быть отражен в уставе кооператива.

В таком же порядке распределяется имущество, оставшееся после ликвидации кооператива и удовлетворения требований его кредиторов.

К потребительским кооперативам относятся жилищные, жилищно-строительные, дачные, гаражные кооперативы, потребительские общества и др. Они создаются гражданами и юридическими лицами для удовлетворения своих потребностей в жилье, дачных участках, строительстве гаражей и т. д.

За счет взносов членов указанных субъектов права собственности создается паевой фонд. Размеры этих взносов, порядок их внесения и ответственность за нарушение принятых на себя обязательств по их внесению, в том числе порядок распоряжения имуществом в целом, должны быть отражены в уставах потребительских кооперативов.

При прекращении деятельности указанных субъектов права собственности или в случае выбытия из их состава выбывшему лицу возвращается его паевой взнос. В случае смерти члена кооператива его паевой взнос передается его наследникам.

Закон возлагает на члена потребительского кооператива обязанность в течение трех месяцев после утверждения годовой бухгалтерской (финансовой) отчетности (при ведении учета в книге учета доходов и расходов организаций и индивидуальных предпринимателей, применяющих упрощенную систему налогообложения, – в течение трех месяцев со дня окончания финансового года) покрыть образовавшиеся убытки путем дополнительных взносов. В случае невыполнения этой обязанности кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке по требованию кредиторов. На членов потребительского кооператива возлагается субсидиарная ответственность по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов кооператива (п. 4 ст. 116 ГК).

Члены потребительского кооператива и другие лица, имеющие право паенакопления, которые полностью внесли свой паевой взнос за квартиру, дачу, гараж, иное помещение, предоставленное кооперативом в пользование, приобретают право собственности на указанное имущество, но лишь с момента оформления этого права в установленном законодательством порядке.

Доходы и прибыль, полученные потребительским кооперативом, не подлежат распределению между его членами (п. 5 ст. 116 ГК).

К субъектам права собственности, являющимся некоммерческими юридическими лицами, относятся также *общественные и религиозные организации (объединения), фонды, объединения юридических лиц (ассоциации, союзы)*.

Поскольку названные юридические лица не являются коммерческими, то их главная цель заключается не в получении и распределении прибыли между участниками, а в достижении различных социальных, благотворительных, культурных, образовательных и иных общественно полезных целей, иными

словами, вся деятельность указанных субъектов права собственности должна быть направлена на выполнение обозначенных задач.

Основанием возникновения права собственности этих юридических лиц, в частности общественных объединений, являются: вступительные и членские взносы, размеры которых определяются в уставах этих объединений; безвозмездные и благотворительные взносы граждан и организаций; доходы от культурно-просветительных, спортивных учреждений, подсобных предприятий, получающих прибыль от различного рода проводимых платных культурно-спортивных мероприятий; возможная прибыль от производственной деятельности; совершение различных гражданско-правовых сделок, направленных на приобретение собственности, и др.

Отмечая основания возникновения права собственности общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов, объединений юридических лиц (ассоциаций и союзов), нельзя не указать и на характерный для этих организаций правовой режим собственности: участники (члены) общественных и религиозных организаций не сохраняют прав на переданное ими этим организациям в собственность имущество, в том числе и на членские взносы.

Распоряжаются имеющимся имуществом сами собственники в лице того органа этого юридического лица, который наделен таким правом.

Характерной особенностью для некоторых из рассматриваемых юридических лиц является обязательная публичная отчетность об их деятельности. Это относится, в частности, к благотворительным фондам, которые должны ежегодно публиковать отчеты о наличии имущества и его использовании.

Своеобразие права собственности общественных и религиозных организаций (объединений), фондов, объединений юридических лиц (ассоциаций и союзов) заключается и в том, что в имуществе этих негосударственных юридических лиц нет долей и в случае их ликвидации имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, используется в целях, предусмотренных их учредительными документами[1].

Таким образом, несмотря на различие видов юридических лиц, природа частной собственности их одинакова. Юридические лица являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) их учредителями, а также имущества, приобретенного этими юридическими лицами по иным основаниям.

Объектом права частной собственности может быть любое имущество, не изъятое из гражданского оборота. Так, в частной собственности могут находиться жилые дома, дачи, садовые домики, производственные и хозяйственные строения, земельные участки, насаждения на земельном участке, транспортные

[1] Об этом подробнее см. гл. 8 «Юридические лица».

средства, денежные средства, акции и другие ценные бумаги, предметы домашнего хозяйства и личного потребления, средства производства для ведения хозяйственной или иной деятельности, не запрещенной законом, предприятия торговли и обслуживания, объекты культуры и искусства, произведенная продукция и полученные доходы, а также иное имущество потребительского и производственного назначения.

Круг объектов права частной собственности последовательно расширяется. В частности, члены жилищного, жилищно-строительного, дачного, гаражного или иного потребительского кооператива, другие лица, имеющие право на паенакопления, полностью внесшие свой паевой взнос за квартиру, дачу, гараж, иное помещение, предоставленное этим лицам кооперативом в пользование, приобретают право собственности на указанное имущество с момента регистрации этого права в установленном порядке (п. 4 ст. 219 ГК).

Объектом права частной собственности является и приобретение гражданином в собственность занимаемое им в качестве нанимателя жилое помещение в доме государственного или частного жилищного фонда.

Круг объектов права частной собственности расширяется и за счет появления новых разновидностей ценных бумаг – облигаций, акций, сберегательных и депозитных сертификатов и т. п. Доходы от ценных бумаг, вкладов в финансово-кредитные учреждения и в имущество производственных предприятий, обществ, товариществ признаются также объектами права частной собственности.

В соответствии с законодательством о земле объектами права частной собственности могут быть и земельные участки. Поскольку жилой дом (квартира), земельный участок представляют собой наиболее значимые объекты права частной собственности граждан, они будут рассмотрены в отдельных параграфах.

Состав, количество и стоимость имущества, приобретенного гражданином за счет его доходов и сбережений либо по иным основаниям, допускаемым законом, не ограничивается. Это относится и к устранению ограничений на количество находящихся в собственности отдельного гражданина домов, других строений, автотранспортных средств и т. п.

Законодательными актами могут быть предусмотрены отдельные виды имущества, которые могут приобретаться лишь в особом порядке, а также установлены ограничения по количеству имущества, которое может находиться в частной собственности.

В силу закона некоторые виды имущества вообще не могут быть объектами собственности граждан. В частности, по соображениям общественной безопасности или в соответствии с международными договорами не могут находиться в частной собственности граждан большинство видов вооружений, наркотиков, ядов и т. п.

Не имеют права создавать или иным образом приобретать право собственности на объекты, указанные в Законе Республики Беларусь от 15 июля 2010 г. № 169-З «Об объектах, находящихся только в собственности государства, и видах деятельности, на осуществление которых распространяется исключительное право государства», юридические лица негосударственной формы собственности и физические лица.

Юридические лица частной формы собственности и физические лица, виновные в незаконном владении, пользовании и распоряжении объектами, которые должны находиться только в собственности государства, несут установленную законодательством ответственность.

Применительно к иностранным юридическим и физическим лицам право собственности и другие права на недвижимое и движимое имущество определяются по праву страны, где это имущество находится, если иное не предусмотрено законодательством.

Принадлежность имущества к недвижимым или движимым вещам, а также иная юридическая квалификация имущества определяются по праву страны, где это имущество находится (ст. 1119 ГК).

Особые правила установлены в отношении недвижимого имущества, приобретаемого в частную собственность. Так, купля-продажа земельного участка требует не только письменного оформления, но и регистрации права на него. А если, например, необходимо построить дом, то этому должен предшествовать отвод земли; возникает необходимость получения разрешения на строительство, утверждения проектной документации, соблюдения установленных при строительстве норм и правил и т. д. Равным образом, как и дарение дома, дарение земельного участка и некоторого другого недвижимого имущества требует регистрации.

Некоторые ограничения распространяются и на объекты, не относящиеся к недвижимому имуществу. Например, специальной регистрации подлежат транспортные средства. Требуется особое разрешение на приобретение оружия, сильнодействующих ядов, которые могут применяться в лечебных, научных и некоторых других целях.

Установление специального правового режима к таким объектам связано с особыми правилами их хранения и учета, соблюдения мер предосторожности при обращении с ними, запрещения передавать их другим лицам без надлежащего разрешения, в том числе и по наследству.

Законодательством запрещены все обременения, которые препятствуют приобретению гражданином какого-либо имущества и удостоверению прав на него на законном основании. При создании препятствий в осуществлении прав на имущество гражданин может обратиться с жалобой в суд на незаконные действия государственных органов, их должностных лиц.

В тех случаях, когда возникают долги и обязательства перед кредиторами, граждане отвечают имуществом, находящимся в их частной собственности.

Однако законодательство выделяет ту часть имущества, на которую не может быть обращено взыскание кредиторов. Перечень такого имущества изложен в прил. 1 к ГПК.

Гражданин, имущество которого принадлежит ему на праве частной собственности, вправе распорядиться им по своему усмотрению, включая его продажу, дарение, передачу по наследству и совершение иных сделок, не противоречащих законодательству. Осуществление права по поводу объектов частной собственности не должно причинять вреда окружающей среде, историко-культурным ценностям, ущемлять права и законные интересы других лиц. В тех случаях, когда при осуществлении прав и исполнении обязанностей собственник имущества не соблюдает законы, нарушает устоявшиеся принципы общества (например, разрушает памятники и реализует картины, составляющие национальное достояние страны, контрабандным путем), использование такого имущества может быть ограничено.

Ведя речь об имуществе, о защите и правах на него физических и негосударственных юридических лиц согласно ст. 44 Конституции Республики Беларусь конституционные гарантии права собственности предоставляются в отношении любого имущества, приобретенного на законных основаниях.

Принудительное отчуждение имущества допускается лишь по мотивам общественной необходимости при соблюдении условий и порядка, определенных законодательством, со своевременным и полным компенсированием отчужденного имущества[1].

§ 4. Содержание права частной собственности

Содержание права частной собственности составляет совокупность правомочий владения, пользования и распоряжения имуществом в пределах, установленных законодательством. Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие законодательству, общественной пользе и безопасности и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц (п. 2 ст. 210 ГК).

Под ***правомочием владения*** понимается дозволенное законом фактическое владение вещью, дающее юридически обеспеченную возможность физического и хозяйственного воздействия на нее. В частности, гражданин имеет в собственности дом, в котором он живет, это, по существу, и есть владение этим домом. Иными словами, владелец тот, в хозяйстве которого находится вещь. Обычно собственник сам осуществляет право владения.

[1] Более подробно см. § 6 «Основные виды юридических лиц» гл. 8.

Но довольно часто собственник передает вещь во владение другому лицу, заключая с ним договоры хранения, залога, комиссии и др. Поэтому владеть имуществом можно не только на праве собственности, но и в силу иных защищаемых законом оснований. Так, хранитель чужого имущества, комиссионер, залогодержатель также осуществляют владение, но по праву, переданному ему собственником. Владение, осуществляемое по праву, защищается законом, т. е. опирается на правовое основание (титул), и называется *законным (титульным) владением*. При титульном владении отсутствует одно из правомочий, – как правило, распоряжение.

Во владении лица вещь может находиться и на незаконном основании (владение похищенной вещью либо имуществом по окончании срока хранения).

Иногда вещь передается другому лицу не только с правом владения, но и пользования (например, по договору аренды).

Правомочие пользования означает юридически обеспеченную возможность извлечения лицом из имущества его полезных свойств в целях удовлетворения потребностей, разрешенных законодательством. Иными словами, право пользования имуществом представляет собой защищаемую законом возможность эксплуатации имущества, извлечения из него полезных свойств для удовлетворения тем самым своих потребностей (например, студент пользуется литературой, чтобы получить знания). Как и право владения, право пользования может принадлежать и не собственнику. Это происходит в тех случаях, когда вещь передается кому-либо по взаимной договоренности в пользование (например, по договору проката).

Правомочие распоряжения – это возможность собственника имущества устанавливать, изменять или прекращать правоотношения по поводу данного имущества, т. е. возможность собственника определять юридическую судьбу имущества. Так, собственник имущества вправе совершать действия, определяющие юридическое положение имущества, вплоть до выбытия его из хозяйственного оборота (продать, обменять, уничтожить вещь).

Собственник также вправе устанавливать порядок и способы использования вещей (эксплуатировать вещь с целью извлечения ее полезных свойств или хранить для получения дохода от нее в будущем). Если же речь идет об уничтожении имущества собственника, то, разумеется, это не должно вступать в противоречие с законом (например, уничтожение дома путем его сжигания).

Передавая отдельные полномочия из указанной триады (владение, пользование, распоряжение) другим лицам, собственник не теряет права собственности на это имущество. В равной степени это касается и расходов по поддержанию принадлежащего собственнику имущества в надлежащем состоянии. Как известно, ремонт имущества, уход за ним и страхование его возлагаются на собственника. Однако в случаях, предусмотренных законом и договором, указанные расходы могут быть возложены и на другое лицо.

С момента приобретения имущества в собственность на приобретателя переходит и риск случайной гибели или повреждения имущества (например, в случае пожара, наводнения и т. п.).

Таким образом, право собственности гражданина как вещное право является абсолютным. Следовательно, все другие лица не должны нарушать субъективного права собственника на вещь или препятствовать ему владеть, пользоваться и распоряжаться своим имуществом.

§ 5. Право частной собственности на жилой дом (квартиру)

Граждане Республики Беларусь могут иметь на праве частной собственности различные объекты. В ст. 48 Конституции Республики Беларусь сказано, что граждане Республики Беларусь имеют право на жилище. Это право обеспечивается развитием государственного и частного жилищного фонда, содействием гражданам в приобретении жилья.

Право частной собственности на жилой дом (квартиру) регулируется Жилищным кодексом Республики Беларусь (далее – ЖК) и другими нормативными правовым актами. Праву собственности на жилой дом и квартиру посвящены и соответствующие статьи ГК.

Основаниями возникновения у граждан права собственности на жилое помещение являются (п. 1 ст. 153 ЖК):

– строительство, реконструкция капитальных строений (зданий, сооружений);

– наследование жилого помещения;

– передача им в собственность жилого дома (квартиры) в многоквартирном или блокированном жилом доме (доли в праве общей собственности на жилое помещение) при сносе жилого дома в связи с изъятием земельного участка для государственных нужд;

– передача им в собственность жилого помещения при утрате квартиры в связи с капитальным ремонтом или реконструкцией жилого дома;

– передача в собственность жилого дома в случае признания жилого дома вследствие чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, боевых действий и актов терроризма не соответствующим установленным для проживания санитарным и техническим требованиям, аварийным или грозящим обвалом;

– иные основания, предусмотренные законодательными актами.

Как следует из данной статьи, определенные законодательством основания по своему правовому содержанию различны, достаточно зеркально все это подтверждается на практике. В частности, если вести речь о строительстве новых домов (квартир), то правовая судьба по переходу их в собствен-

ность неоднозначна. Если строительство их осуществлялось за счет личных средств, то они становятся собственностью сразу же по окончании их строительства и оформления в установленном законодательством порядке со всеми вытекающими последствиями, т. е. дом (квартиру) в соответствии с законодательством можно продавать, дарить, завещать. В случае получения банковского кредита на строительство дома (квартиры) он переходит в собственность, а следовательно, его отчуждать (продавать, дарить, завещать и т. д.) можно лишь после полного погашения банковского кредита и в соответствии с законодательством. До погашения банковского кредита граждане лишаются права без разрешения банка продавать или передавать дом по иным основаниям.

Право частной собственности на жилой дом (квартиру) возникает после осуществления соответствующей процедуры оформления. Так, если дом приобретается в собственность в результате договора купли-продажи, то он должен быть письменно оформлен и зарегистрирован в *агентстве по государственной регистрации недвижимости и земельному кадастру.*

Право частной собственности на выстроенный дом в сельской местности возникает с момента регистрации в коммунальном отделе исполкома.

Иностранные граждане и лица без гражданства, не проживающие на территории Беларуси, вправе приобретать дома (квартиры) в стране только в соответствии с международными договорами, заключаемыми между Республикой Беларусь и соответствующим государством.

Что касается граждан Российской Федерации, то в соответствии с постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 10 июля 1998 г. № 1086 «О реализации Решения Высшего Совета Сообщества Беларуси и России от 2 апреля 1997 г. № 3» они вправе приобретать квартиры (дома) в любом населенном пункте Республики Беларусь наравне с гражданами Республики Беларусь.

Законодательством установлено, что лицо, которое приобрело право собственности на жилое помещение, владеет, пользуется и распоряжается им в соответствии с его назначением. П. 2 ст. 272 ГК уточняет это положение: жилые помещения предназначены для проживания граждан. При этом гражданин – собственник жилого помещения может использовать его для личного проживания и проживания членов его семьи отдельно или вместе с семьей, т. е. в собственности может быть несколько жилых помещений.

Закон не запрещает собственникам жилых помещений сдавать их другим гражданам для проживания на основании договора.

Согласно п. 3 ст. 272 ГК запрещается размещение в жилых помещениях промышленных производств, организаций и их подразделений. Собственник в принадлежащем ему жилом помещении может разместить организации и их подразделения лишь после перевода его в нежилое в порядке, определяемом жилищным законодательством.

Члены семьи собственника, проживающего в принадлежащем ему жилом помещении, имеют право пользования этим помещением на условиях,

предусмотренных жилищным законодательством (ст. 275 ГК). Переход права собственности на жилой дом (квартиру) к другому лицу не является основанием для прекращения права пользования жилым помещением членами семьи прежнего собственника, если иное не предусмотрено жилищным законодательством. Если же права членов семьи собственника жилого помещения не будут соблюдаться, они вправе требовать устранения нарушения их прав на жилое помещение от любых лиц, включая собственника жилого помещения.

Особое правило оговорено в законе в отношении несовершеннолетних членов семьи собственника. В частности, чтобы несовершеннолетние члены семьи собственника не остались без жилого помещения, закон допускает его отчуждение только с согласия органа опеки и попечительства.

На практике имеют место случаи, когда земельный участок, в том числе и находящийся в частной собственности гражданина, может быть по решению компетентных органов изъят для государственных нужд (например, для прокладки трубопровода, проведения линии электропередачи, строительства здания и т. п.). С изъятием земельного участка одновременно возникает вопрос и о сносе находящегося на нем строения, включая надворные постройки. Собственнику этого строения, а также членам его семьи и другим гражданам, постоянно проживающим в этом доме, предоставляются по существующим нормам квартиры в соответствии с законодательством[1].

Понятие права частной собственности как на жилой дом, так и на квартиру содержит в себе не только общие черты, но и отличительные признаки. Так, если собственник жилого помещения осуществляет право владения, пользования и распоряжения им в полном объеме, т. е. начиная с фундамента и заканчивая крышей, то в многоквартирном доме собственнику принадлежит только квартира.

Что же касается общих помещений дома, несущих конструкций дома, механического, электрического, санитарно-технического и иного оборудования за пределами или внутри квартиры, обслуживающих более одной квартиры, то, согласно ст. 274 ГК они принадлежат всем собственникам квартир на праве общей долевой собственности. И закон не дает права собственникам квартир отчуждать свою долю в праве собственности на общее имущество дома, а также совершать иные действия, влекущие передачу этой доли отдельно от права собственности на квартиру. Следовательно, эти объекты хотя и имеют разные формы собственности, но неотделимы друг от друга.

В целях обеспечения эксплуатации многоквартирного дома, пользования квартирами и общим своим имуществом собственники квартир могут образовывать,

[1] Подробнее см. Указ Президента Республики Беларусь от 2 февраля 2009 г. № 58 «О некоторых мерах по защите имущественных прав при изъятии земельных участков для государственных нужд», а также § 6 «Прекращение права собственности (изъятие земельного участка для государственных нужд» гл. 14.

а в установленных законодательством случаях обязаны создавать товарищества собственников, которые не относятся к числу коммерческих организаций.

Определяя правовую природу права частной собственности на жилой дом (квартиру), законодательство устанавливает запреты на самовольное строительство, под которым понимается деятельность лица по созданию или изменению недвижимого имущества путем строительства, реконструкции (пристройки, надстройки, перестройки) капитального строения (здания, сооружения) или создание иного недвижимого имущества на земельном участке, не отведенном для этих целей в порядке, установленном законодательством, а также без получения на это необходимых разрешений либо с существенными отступлениями от проекта или существенными нарушениями градостроительных норм и правил (ст. 223 ГК).

Речь идет о том, что строительство дома либо его части без установленного разрешения, или без надлежаще утвержденного проекта, или с существенными отступлениями от него, или с грубым нарушением строительных норм и правил приносит вред плановой застройке городов и иных населенных пунктов, представляет опасность в пожарном и санитарном отношении. Поэтому законом регламентированы правовые последствия самовольной постройки, а также пристройки, надстройки, перестройки дома. Лицо, осуществившее самовольную постройку, не приобретает на нее права собственности в соответствии с законодательством. Следовательно, оно не вправе пользоваться, распоряжаться таким строением (продавать, дарить, сдавать в аренду, совершать другие сделки).

Если будет установлено, что осуществляемое строительство является самовольным, оно должно быть немедленно приостановлено.

Решение о будущей судьбе самовольного строительства, в том числе при приобретении лицом земельного участка с расположенной на нем самовольной постройкой принимается областным (Минским городским) исполнительным комитетом в отношении земельного участка в порядке, предусмотренном законодательством об охране и использовании земель, а также, если иное не установлено Президентом Республики Беларусь.

В решении может быть указано:

– о сносе самовольной постройки и приведении земельного участка в пригодное для использования по целевому назначению состояние с определением в таком решении сроков выполнения этих действий;

– приведении самовольной постройки в прежнее, до осуществления самовольного строительства, состояние с определением в таком решении сроков выполнения этих действий. При этом снос самовольной постройки или приведение ее в прежнее состояние выполняется лицом, осуществившим самовольное строительство или за его счет.

Особое правило установлено законом в отношении права собственности на самовольную постройку, осуществленную лицом, на не принадлежащем ему земельном участке. Такое право может быть признано за этим лицом при

условии, что данный участок будет в установленном порядке предоставлен ему под возведенную постройку.

Законодательство запрещает признание права собственности на самовольную постройку за указанными лицами, если сохранением постройки нарушаются права и охраняемые законом интересы других лиц либо создается угроза жизни и здоровью граждан.

Основаниями прекращения права частной собственности на жилой дом (квартиру) является продажа, мена, дарение, разрушение, уничтожение и другие случаи, предусмотренные законом.

Право частной собственности на жилой дом (квартиру) очень тесно связано с правом частной собственности на земельный участок.

§ 6. Право частной собственности на земельный участок

Право частной собственности на землю[1], как и право частной собственности на жилой дом (квартиру), относится к числу вещных прав на недвижимое имущество.

Земля может принадлежать на праве общей (долевой и совместной) собственности нескольким собственникам независимо от форм собственности.

Земля может находиться в частной собственности граждан Республики Беларусь, иностранных граждан и лиц без гражданства, являющихся родственниками наследодателей, в случае получения ими по наследству земельных участков, предоставленных наследодателю в частную собственность, если иное не установлено законодательным актами.

Земельные участки могут находиться в частной собственности негосударственных юридических лиц Республики Беларусь, юридических лиц Республики Беларусь, в собственности иностранных государств, международных организаций (ст. 12 Кодекса Республики Беларусь о земле). Этот вопрос решается в каждом конкретном случае, исходя из целесообразности.

Право частной собственности на землю возникает в результате передачи ее из государственной собственности.

Порядок передачи земель, находящихся в государственной собственности, в частную собственность граждан регулируется Кодексом Республики Беларусь о земле и другими законодательными актами о земле.

---

[1] В настоящем параграфе (чтобы не дробить и не переносить в другие разделы) излагаются в общем плане вопросы, связанные с процедурой передачи земельных участков в частную собственность гражданам, предоставления земельных участков на праве пожизненного наследуемого владения, во временное пользование и в аренду.

Сделки по отчуждению гражданам земельных участков, находящихся в государственной собственности, совершаются на основании решения государственного органа, осуществляющего государственное регулирование и управление в области использования и охраны земель в соответствии с его компетенцией.

Право на земельный участок возникает с момента государственной регистрации и удостоверяется свидетельством (удостоверением) о государственной регистрации, выдаваемым организацией по государственной регистрации. Документы, удостоверяющие права на земельные участки, выданные в соответствии с законодательством об охране и использовании земель, в том числе до 1 февраля 2006 г., являются действительными и имеют одинаковую юридическую силу со свидетельством (удостоверением) о государственной регистрации (ст. 20, 21 Кодекса Республики Беларусь о земле).

Компетенция органов, осуществляющих государственное регулирование и управление в области использования и охраны земель, регламентирована ст. 24–30 Кодекса Республики Беларусь о земле.

Полученный в собственность земельный участок удостоверяется соответствующим органом местного управления и самоуправления, о чем делается запись в земельно-кадастровых документах. Под земельно-кадастровыми документами понимается государственный земельный кадастр, который содержит систему необходимых сведений и документов о правовом режиме земель, их распределении по землевладельцам, землепользователям, категориям земель, о качественной характеристике народнохозяйственной ценности земель.

Как следует из законодательства, субъектами права частной собственности на землю являются граждане Республики Беларусь, которые постоянно проживают на территории Республики Беларусь, или лица, приравненные к ним в соответствии с законодательными актами.

В частной собственности граждан Республики Беларусь могут находиться земельные участки, предоставленные:

– для строительства и (или) обслуживания жилого дома;

– обслуживания зарегистрированной организацией по государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним квартиры в блокированном жилом доме, отделенной от других квартир вертикальной стеной и расположенной непосредственно на земельном участке;

– ведения личного подсобного хозяйства в сельских населенных пунктах, поселках городского типа – зарегистрированным по месту жительства в этих населенных пунктах, расположенных на территории соответствующего сельсовета;

– коллективного садоводства;

– дачного строительства.

Негосударственным юридическим лицам Республики Беларусь земельные участки, находящиеся в государственной собственности, могут предоставляться в частную собственность по результатам аукциона либо без проведения

аукциона. Без проведения аукциона земельные участки могут предоставляться негосударственным юридическим лицам Республики Беларусь в случаях, когда это допускается в соответствии с законодательными актами, а также в иных случаях, определенных Президентом Республики Беларусь (ст. 12 Кодекса Республики Беларусь о земле).

Общая площадь земельных участков, приобретаемых в частную собственность для строительства и (или) обслуживания жилого дома, ведения личного подсобного хозяйства, коллективного садоводства и дачного строительства, определяется земельным законодательством (ст. 36 Кодекса Республики Беларусь о земле). В частности, размер земельного участка, предоставляемого в частную собственность, для строительства и (или) обслуживания жилого дома, обслуживания зарегистрированной организацией по государственной регистрации квартиры в блокированном жилом доме устанавливается:

– в городах – от 0,05 до 0,15 га включительно;

– в сельских населенных пунктах, поселках городского типа – от 0,15 до 0,25 га включительно.

Размер земельного участка, предоставляемого гражданину Республики Беларусь в сельском населенном пункте, поселке городского типа, в котором он зарегистрирован, или предоставляемых в ином населенном пункте, расположенном на территории сельсовета, для ведения личного подсобного хозяйства в частную собственность, не может превышать 1 га.

Конкретные размеры участков устанавливаются соответствующим государственным органом, осуществляющим государственное регулирование и управление в области использования и охраны земель в соответствии с его компетенцией в зависимости от местных условий и особенностей.

Законодательством предусмотрено, что не подлежат передаче в частную собственность:

– земли сельскохозяйственного назначения;

– земли природоохранного, оздоровительного, рекреационного и историко-культурного назначения;

– земли общего пользования (площади, улицы, проезды, дороги, набережные, парки, лесопарки, бульвары, скверы и т. п.);

– земли лесного фонда;

– земли водного фонда;

– земли под дорогами и иными транспортными коммуникациями;

– земли, на которых расположены объекты недвижимого имущества, находящиеся только в государственной собственности;

– земельные участки на территориях, подвергшихся радиоактивному загрязнению (зоны эвакуации (отчуждения), зоны первоочередного отселения и зоны последующего отселения, с которых отселено население);

– земли населенных пунктов, дачных кооперативов и садоводческих товариществ на площадях залегания разведанных и в установленном порядке утвержденных месторождений полезных ископаемых.

Перечень таких населенных пунктов, дачных кооперативов и садоводческих товариществ утверждается Советом Министров Республики Беларусь.

Государство может наделять земельными участками граждан на праве пожизненного наследуемого владения. Основания, порядок нахождения и предоставления земельных участков в пожизненное наследуемое владение регулируется ст. 14 Кодекса Республики Беларусь о земле и другими законодательными актами. Право пожизненного наследуемого владения дает гражданину права владения и пользования земельным участком с передачей их по наследству. Что же касается передачи земельного участка на праве пожизненного наследуемого владения другим лицам в аренду или безвозмездное срочное пользование, то владелец его может производить такую передачу только с согласия собственника. Не допускаются продажа, залог земельного участка, предоставленного на праве пожизненного наследуемого владения, и совершение его владельцем других сделок, которые влекут или могут повлечь отчуждение земельного участка.

Земельные участки, находящиеся в государственной собственности, могут предоставляться гражданам и юридическим лицам во временное пользование на основании решения государственного органа, уполномоченного предоставлять земельные участки в такое пользование. Пределы владения и пользования земельным участком, предоставленным во временное пользование лицу, определяются законодательством и актом о предоставлении участка в пользование.

Согласно ст. 16 Кодекса Республики Беларусь о земле во временное пользование земельные участки могут предоставляться:

– гражданам Республики Беларусь для огородничества, сенокошения, выпаса сельскохозяйственных животных на срок до 10 лет;

– инвалидам I и II группы, инвалидам с нарушениями опорно-двигательного аппарата;

– инвалидам Великой Отечественной войны либо гражданам, заболевшим и перенесшим лучевую болезнь, вызванную последствиями катастрофы на ЧАЭС, а также инвалидам, в отношении которых установлена причинная связь наступившей инвалидности с катастрофой на ЧАЭС;

– лицам, у которых в установленном законодательном порядке находятся на воспитании дети-инвалиды с нарушением опорно-двигательного аппарата в возрасте до 18 лет;

– постоянно проживающим в многоквартирных жилых домах, расположенных в сельских населенных пунктах.

Во временное пользование земельные участки могут предоставляться юридическим лицам Республики Беларусь для добычи общераспространенных полезных ископаемых, в том числе торфа, строительства объектов, необходимых

для переработки и хранения, а также для использования геотермальных ресурсов недр и сушки лигнина, добычи стратегических полезных ископаемых, полезных ископаемых ограниченного распространения при наличии горного отвода, строительства объектов, необходимых для их переработки и хранения, – на срок, установленный законодательством о недрах для указанных целей, а также концессионерам на основании концессионных договоров – на срок до 99 лет в соответствии с законодательством.

Законодательными актами и решениями Президента Республики Беларусь могут устанавливаться и иные случаи предоставление земельных участков во временное пользование (ст. 16 Кодекса Республики Беларусь о земле).

Земельные участки могут предоставляться в аренду гражданам, индивидуальным предпринимателям, юридическим лицам Республики Беларусь, иностранным юридическим лицам и их представительствам, иностранным государствам, дипломатическим представительствам и консульским учреждениям иностранных государств, международным организациям и их представительствам в соответствии с Кодексом Республики Беларусь о земле и иными актами законодательства об охране и использовании земель (ст. 17).

Граждане и негосударственные юридические лица, имеющие участки в частной собственности, смогут являться арендодателями этих участков при условии сохранения их целевого назначения и с учетом ограничений, установленных законодательством.

Сроки и иные условия аренды земельного участка определяются договором аренды земельного участка. В то же время для некоторых видов аренды законодатель установил и определенные границы этих сроков. Так, срок аренды земельного участка для ведения сельского хозяйства не может быть менее 10 лет. Что же касается срока аренды земельного участка, находящегося в государственной собственности и предоставляемого для целей, связанных со строительством и (или) обслуживанием капитальных строений (зданий, сооружений), то он должен быть не менее нормативного срока строительства и (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. В целом же срок аренды земельного участка не должен превышать 99 лет.

Передача земельного участка, предоставленного во временное пользование, в аренду, так же как и земельного участка, находящегося на праве пожизненного наследуемого владения, допускается только с согласия собственника.

Процедура изъятия и передачи земельных участков регламентируется Указом Президента Республики Беларусь от 27 декабря 2007 г. № 667 «Об изъятии и предоставлении земельных участков» и другими законодательными актами, которыми установлено, что земельные участки предоставляются:

– гражданам на праве временного пользования, пожизненного наследуемого владения, частной собственности или аренды;

– индивидуальным предпринимателям на праве аренды;

– юридическим лицам Республики Беларусь на праве постоянного или временного пользования, частной собственности или аренды, юридическим лицам, не являющимся резидентами Республики Беларусь, – на праве аренды.

Вид вещного права, на основании которого может быть предоставлен земельный участок, определяется в соответствии с законодательными актами в зависимости от целей его использования и с учетом требований Указа № 667.

Изъятие и предоставление земельных участков осуществляется в соответствии с законодательством:

– сельскими, поселковыми исполнительными комитетами – из земель сельских населенных пунктов, поселков городского типа гражданам для строительства и (или) обслуживания одноквартирного, блокированного жилого дома, для строительства (установки) временных индивидуальных гаражей (отдельным категориям граждан Республики Беларусь в соответствии с законодательством), ведения личного подсобного хозяйства, огородничества, сенокошения и выпаса сельскохозяйственных животных;

– районными исполнительными комитетами – из земель в границах районов для обслуживания капитальных строений (зданий, сооружений), незавершенных законсервированных капитальных строений, для строительства и (или) обслуживания объектов придорожного сервиса и транспортной и инженерной инфраструктуры к ним, для целей, связанных с ведением лесного, сельского хозяйства, в том числе крестьянского (фермерского) хозяйства, а также подсобного сельского хозяйства, традиционных народных промыслов (ремесел), коллективного садоводства, дачного строительства, добычи торфа, из земель в границах городов, являющихся административными центрами районов, сельских населенных пунктов, поселков городского типа, дачных кооперативов, садоводческих товариществ, за исключением земель, решение по которым принимается Минским городским, городскими (городов областного, районного подчинения), сельскими, поселковыми исполнительными комитетами, а также из земель запаса;

– Минским городским исполнительным комитетом и городскими (городов областного, районного подчинения) исполнительными комитетами – соответственно из земель в границах Минска и городов областного, районного подчинения;

– областными исполнительными комитетами – из земель в границах области, за исключением земель, решение по которым принимается Минским городским, городскими (городов областного, районного подчинения), районными, сельскими, поселковыми исполнительными комитетами;

– администрациями свободных экономических зон – резидентам соответствующих свободных экономических зон, специальных туристско-рекреационных парков, органом управления которых является администрация свободной

экономической зоны, в границах данных зон, парков (если это право делегировано соответствующими областными, Минским городским, городскими (городов областного, районного подчинения) и районными исполнительными комитетами).

Указом № 667 также регламентировано, что одновременно с принятием решения об изъятии и предоставлении земельных участков областные, Минский городской, городские (городов областного подчинения), районные исполнительные комитеты, администрации свободных экономических зон в соответствии с их компетенцией по изъятию и предоставлению земельных участков при необходимости осуществляют перевод земельных участков из одних категорий в другие.

Администрации свободных экономических зон осуществляют такого рода действия в случае, если право на перевод земельных участков в установленном порядке делегировано им соответствующими областными, Минским городским и городскими (городов областного подчинения) исполнительными комитетами.

Изъятие и (или) предоставление земельных участков производится и в некоторых других случаях и осуществляется в порядке, установленном законодательными актами.

Так, согласно Указу Президента Республики Беларусь от 2 февраля 2009 г. № 58 «О некоторых мерах по защите имущественных прав при изъятии земельных участков для государственных нужд» земельный участок может быть изъят у прежнего землепользователя, землевладельца, собственника или арендатора в соответствии с законодательством об охране и использовании земель с учетом требований Указа № 58 и предоставлен уполномоченным местным исполнительным комитетом для государственных нужд.

В решении о предстоящем изъятии земельного участка должны быть указаны: основания такого изъятия; объекты недвижимого имущества, подлежащие сносу; собственники данных объектов; варианты реализации прав собственников объектов недвижимого имущества, предусмотренные Указом № 58; поручение о проведении оценки объектов недвижимого имущества; лица, уполномоченные местным исполнительным комитетом на обеспечение реализации предусмотренных Указом № 58 прав граждан и организаций, а также на подписание при необходимости протокола разногласий; права и обязанности лица, которому предоставляется земельный участок (при необходимости); иные вопросы, связанные с предстоящим изъятием земельного участка и сносом расположенных на нем объектов недвижимого имущества.

В зависимости от предоставленных лицам прав на земельный участок они называются собственниками, владельцами и пользователями. Все эти лица получают правоустанавливающие документы на земельные участки. В этих документах определяются границы земельного участка. В пределах обозначенных границ лицо, обладающее вещным правом на земельный участок, вправе использовать его по своему усмотрению и осуществлять все действия.

В соответствии с законодательством Республики Беларусь о земле частные собственники земельных участков имеют право:

– самостоятельно хозяйствовать на земле;

– собственности на произведенную сельскохозяйственную продукцию и доходы от ее реализации;

– использовать в установленном порядке для нужд хозяйства имеющиеся на земельном участке общераспространенные полезные ископаемые, торф, лесные угодья, водные объекты, а также эксплуатировать другие полезные свойства земли;

– возводить в установленном порядке жилье, производственные, культурно-бытовые и иные строения и сооружения;

– проводить в установленном порядке оросительные, осушительные и другие мелиоративные работы, строить пруды и иные водоемы;

– собственности на посевы и посадки сельскохозяйственных культур и насаждений;

– передавать во временное пользование земельный участок или его часть в установленном Кодексом Республики Беларусь о земле порядке и случаях, предусмотренных иным законодательством Республики Беларусь;

– в случае изъятия земли или добровольного отказа от земельного участка получать полную компенсацию затрат на повышение плодородия земли;

– отчуждать земельные участки, сдавать их в залог, аренду и передавать по наследству.

К числу обозначенных прав следует также отнести и возможное право запрета собственником передвижения другим лицам по принадлежащему ему земельному участку.

Предоставляя права собственникам земельных участков, законодательство возлагает на них и соответствующие обязанности:

– использовать землю эффективно в соответствии с целевым назначением, повышать ее плодородие, применять природоохранительные технологии производства, не допускать ухудшения экологической обстановки на территории в результате своей хозяйственной деятельности;

– вносить своевременно земельный налог;

– не нарушать права других частных собственников, землепользователей, в том числе арендаторов;

– осуществлять комплекс мероприятий по охране земель (защита земли от водной и ветровой эрозии, подтопления, заболачивания, засоления, иссушения, загрязнения отходами производства, химическими и радиоактивными веществами, от других процессов разрушения; мероприятия по сохранению торфяных почв в ходе их использования; рекультивация нарушенных земель).

Законодательством установлено, что собственник земельного участка может возводить здания и сооружения, осуществлять их перестройку или снос. Такое же право предоставлено владельцам и пользователям земельных участков.

При этом в отличие от владельцев (пользователей) земельными участками собственники участков вправе разрешать строительство на своем участке другим лицам.

Поскольку закон предоставляет право собственнику земельного участка возводить на нем строения другим лицам, следовательно, права собственников этих строений и другой недвижимости должны охраняться.

Законодательством предусмотрено и установление права ограниченного пользования как чужим недвижимым имуществом в целом, так и земельным участком в частности. Такое обретение собственника недвижимого имущества получило название «сервитут»[1].

Что же касается земель общего пользования, т. е. находящихся в собственности Республики Беларусь, то граждане имеют право свободно, без каких-либо разрешений находиться на не закрытых для общего доступа земельных участках и использовать находящиеся на этих участках природные объекты в пределах, допускаемых законодательством (п. 1 ст. 263 ГК).

Согласно п. 2 ст. 263 ГК любое лицо может пройти через участок собственника (владельца, пользователя), если это не причиняет ущерба или беспокойства собственнику (владельцу, пользователю), если земельный участок не огорожен либо землепользователь каким-либо способом ясно не обозначил, что вход на участок без его разрешения не допускается.

Лица, обладающие правом частной собственности на земельные участки, вправе совершать сделки по их отчуждению (завещать, продавать и т. п.), которые совершаются в письменной форме, нотариально удостоверяются и регистрируются в исполнительно-распорядительном органе, которому предоставлено право передавать такие участки в собственность.

Наследование земельных участков, находящихся в частной собственности, осуществляется согласно гражданскому законодательству Республики Беларусь.

Если наследниками земельных участков, находящихся в частной собственности, являются несовершеннолетние дети, законодательством допускается передача таких участков в аренду другим гражданам законными представителями наследников под контролем исполнительно-распорядительных органов до приобретения наследниками полной дееспособности.

Земельные участки, находящиеся в частной собственности, могут служить в качестве залога как одного из способов обеспечения исполнения обязательств (своевременного возврата банковского кредита). Если лицо, получившее кредит, своевременно не выполнит свои обязательства перед банком, залогополучатель (банк) имеет право от имени залогодателя реализовать земельный участок при сохранении его целевого назначения соответствующему исполнительно-распорядительному органу или гражданину и из вырученной суммы погасить взятый залогодателем кредит.

[1] См. § 7 «Вещные права лиц, не являющихся собственниками» гл. 14.

Допускается также отчуждение земельных участков, находящихся в частной собственности, которые были приобретены для строительства и обслуживания жилого дома, садоводства и дачного строительства. Собственники таких участков имеют право отчуждать земельные участки соответствующим исполнительным и распорядительным органам и гражданам Республики Беларусь при условии сохранения целевого назначения этих земель в соответствии с земельным законодательством Республики Беларусь. Жилые дома, дачи и садовые домики могут отчуждаться субъектами права частной собственности на землю только вместе с земельными участками, если они находятся в частной собственности, кроме случаев продажи строений на снос.

Что же касается отчуждения земельных участков, приобретенных гражданами в собственность для ведения личного подсобного хозяйства, то оно производится по разрешению исполнительно-распорядительных органов и при сохранении целевого назначения земель. Средства, поступающие от продажи земли, отчуждаемой в частную собственность, направляются в специальный внебюджетный фонд соответствующего исполнительно-распорядительного органа и используются на охрану земель, повышение их качества, землеустройство и социальное развитие территории. Цена земли по сделкам между гражданами устанавливается участниками сделки.

Прекращение права собственности на земельный участок возможно в случае:

– принудительного изъятия земельного участка;

– добровольной передачи земельного участка в государственную собственность;

– когда ни один из наследников не может быть собственником земли;

– смерти гражданина и признания наследства выморочным;

– признания земельного участка бесхозным;

– неисполнения залогодателем обеспеченного залогом обязательства.

Из указанных оснований наиболее нуждающимся в комментариях является принудительное изъятие земельного участка, которое осуществляется по решению суда:

– для государственных нужд;

– при невнесении земельного налога по истечении двух налоговых периодов;

– в случаях утраты гражданства Республики Беларусь, выезда на постоянное место жительства за пределы Республики Беларусь, за исключением выезда лиц, при котором эти лица приравниваются к лицам, постоянно проживающим на территории Республики Беларусь (лица, выехавшие в связи со служебными обязанностями или обучением, лечением, направлением на работу за границей);

– в случае выкупа земельного участка, приобретенного для ведения личного подсобного хозяйства;

– при использовании земли не по целевому назначению;

– при невыполнении требований природоохранного режима использования земли;

– при использовании земельного участка способами, приводящими к снижению плодородия почв, их химическому и радиоактивному загрязнению, ухудшению экологической обстановки.

Решение об изъятии земельного участка для государственных нужд принимается государственным органом или органами местного управления и самоуправления, определяемыми земельным законодательством. О таком решении собственник земельного участка по общему правилу должен быть письменно уведомлен. Изъятие земельного участка у собственника для государственных нужд осуществляется путем выкупа. Плата в данном случае, а также сроки и другие условия выкупа определяются соглашением с собственником участка. Выкупная цена включает рыночную стоимость земли на момент ее изъятия, находящегося на ней недвижимого имущества, а также все убытки, причиненные собственнику изъятием земельного участка, включая расходы, связанные с улучшением качества земли, и убытки, которые он несет в связи с досрочным прекращением своих обязательств перед третьими лицами, в том числе упущенную выгоду. Если же собственник не согласен с решением об изъятии у него земельного участка для государственных нужд либо с ним не достигнуто соглашения об указанных условиях выкупа, орган, принявший такое решение, вправе предъявить иск о выкупе земельного участка в суд.

Земли, которые определены земельным законодательством для сельскохозяйственного или иного назначения, не могут быть использованы для других целей или их использование в таких случаях ограничивается. Если же участок, предназначенный для сельскохозяйственного производства, жилищного или иного строительства, не используется по назначению в течение установленного земельным законодательством срока, он может быть изъят у собственника (владельца, пользователя). Подлежит также изъятию у собственника (владельца, пользователя) земельный участок, использование которого осуществляется с грубым нарушением правил рационального использования земли, установленных земельным законодательством.

Решение принимает государственный орган или орган местного управления и самоуправления, уполномоченный принимать решения об изъятии земельных участков в указанных случаях. Принятию решения предшествует обязательное заблаговременное предупреждение собственника (владельца, пользователя) участка о допущенных нарушениях. Основанием для принятия такого рода решений служат материалы, свидетельствующие о том, что после предупреждения от компетентного органа собственник (владелец, пользователь) земельного участка не принял мер к устранению в установленный срок допущенных нарушений. При согласии собственника исполнить

это решение, о чем он должен письменно уведомить орган, принявший решение об изъятии земельного участка, участок подлежит продаже с публичных торгов. В случае если собственник не согласен с решением об изъятии у него земельного участка, орган, принявший решение об изъятии участка, может предъявить требование о продаже участка в суд.

Порядок возмещения расходов в изложенных случаях установлен законодательными актами.

Литература

Бондаренко, Н.Л. Особенности реализации принципа неприкосновенности собственности в законодательстве Республики Беларусь / Н.Л. Бондаренко // Вестн. Перм. ун-та. Юрид. науки. 2013. Вып. 1.

Боровцова, Е. Судебная практика рассмотрения споров, связанных с применением земельного законодательства / Е. Боровцова // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2007. № 21.

Валенто, И. Уровни и подвиды отношений частной собственности как предмет правового воздействия / И. Валенто // Суд. весн. 2003. № 4 ; 2004. № 1.

Гущин, Г.З. Общественные объединения и защита прав предпринимателей / Г.З. Гущин // Государство и право. 1993. № 11.

Капчис, Е. Вопросы формирования и предоставления земельных участков / Е. Капчис // Юрист. 2007. № 12.

Каравай, Е. О некоторых вопросах, возникающих при государственной регистрации права пользования земельным участком, предоставленным в общее долевое пользование / Е. Каравай // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2007. № 20.

Симчук, А.Н. Правовое регулирование жилищных отношений : Комментарии и разъяснения, формы документов / А.Н. Симчук. Минск, 2003.

Станкевич, Н.Г. Право частной собственности на землю : монография / Н.Г. Станкевич. Гродн. гос. ун-т им. Я. Купалы. Гродно, 2005.

Станкевич, Н.Г. Сделки с недвижимостью граждан / Н.Г. Станкевич. Минск, 2002.

ГЛАВА 17. Право общей собственности

§ 1. Понятие и виды права общей собственности.
§ 2. Право общей долевой собственности граждан.
§ 3. Право общей долевой собственности предприятий.
§ 4. Право общей совместной собственности.

§ 1. Понятие и виды права общей собственности

На практике имеют место случаи, когда один и тот же объект (имущество) принадлежит двум или нескольким лицам (сособственникам), т. е. возникает общая собственность, которая регулируется законом (ст. 246 ГК).

Возникновение **объектов права общей собственности**, как и других форм собственности, не регламентируется каким-то перечнем. Основания их возникновения различны: в результате общей собственности супругов, наследования (наследование дома несколькими правопреемниками), приватизации (например, квартиры членами семьи, какого-либо объекта несколькими участниками). На праве общей собственности возникают товарищества, общества и др. Объектом права общей собственности может быть и предприятие в целом как имущественный комплекс.

Из указанного правового обоснования следует, что **для общей собственности характерна множественность субъектов** (не менее двух). Их называют участниками общей собственности, или сособственниками.

Между участниками общей собственности возникает правовая связь, основу которой составляют внутренние и внешние отношения собственников. Внутренние отношения возникают между самими собственниками общей собственности, а внешние – это отношения собственников с третьими лицами. Отношения между самими участниками общей собственности называются относительными. Они характеризуются установлением порядка и способов обращения с общей собственностью.

Отношения собственников с третьими лицами характеризуются в первую очередь тем, что все третьи лица должны воздерживаться от препятствования владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом, принадлежащим участникам общей собственности.

В качестве имущества как объекта права общей собственности выступает индивидуально-определенная вещь (жилой дом, квартира, машина) или совокупность вещей (например, вещи, включенные в состав наследственной массы).

В отличие от определения других форм собственности право общей собственности существует лишь в объективном смысле, поскольку существуют правомочия собственников в отношении своих долей и в отношении их

с третьими лицами. Иными словами, *право общей собственности в объективном смысле* – это совокупность правовых норм, закрепляющих и охраняющих правомочия собственников в отношении своих долей и отношения собственников с третьими лицами.

Отсутствие субъективного права общей собственности как единого права всех собственников объясняется тем, что в общей собственности объектом субъективного права может быть только доля вещи, а не сама вещь. Следовательно, если нет объекта, то и не существует субъективного права общей собственности.

Иными словами, *право собственности в субъективном смысле* существует только в отношении доли вещи. Причем собственник этой доли не в полной мере располагает всеми правомочиями. В данном случае он, как правило, владеет и пользуется принадлежащей ему долей. Правомочие распоряжения данной долей ограничено правом преимущественной покупки остальных участников долевой собственности, т. е. права здесь определены законом или договором между участниками общей собственности.

В общем плане право общей собственности – это все те нормы различных отраслей права, которые регулируют отношения права собственности нескольких лиц.

Закон подразделяет общую собственность на два вида: долевую и совместную.

Имущество может находиться в общей собственности с определением доли каждого из собственников в праве собственности ***(долевая собственность)*** или без определения таких долей ***(совместная собственность)*** (п. 2 ст. 246 ГК).

Если доля не определена, то это не означает, что она не может быть выделена. Она, как правило, выделяется при разделе совместной собственности. Поэтому совместная собственность иногда обозначается как бездолевая. Права каждого собственника при совместной собственности распространяются на всю вещь, т. е. объектом права совместной собственности является вся вещь.

Долевой же собственностью, как следует из закона, является общая собственность, в которой определена доля, принадлежащая каждому собственнику. Необходимость установления долей нередко вызывается определенными обстоятельствами (например, получением прибыли (дивидендов)). В частности, долевая собственность складывается между государством и предприятиями, организациями, между гражданами. В отличие от этого субъектами права общей собственности являются в основном граждане, но не исключается, что она может быть и долевой.

Выделенная доля в имуществе характеризует количественный показатель объекта правомочий ее собственника в общей собственности. Этот количественный показатель может быть выражен в дробях или процентах. Доли могут быть равными и неравными (например, в праве общей собственности на дом

при двух собственниках доли могут быть установлены: одному и второму определено 50 % общей стоимости дома или одному 40 % общей стоимости дома, а второму – 60 %). Если выделена конкретная доля, это дает право ее владельцу требовать, чтобы во владении и пользовании общим имуществом (объектом) была выделена его часть имущества согласно указанной доле. Если речь идет о возмездном отчуждении общей вещи, то соразмерно его доле должна быть и определена денежная сумма, вырученная в результате реализации имущества (например, по договору купли-продажи) или передачи его во владение и пользование другой стороне (например, по договору аренды).

Для общей собственности, в которой определены доли, характерным является либо ее полное прекращение (в результате раздела имущества, совместно нажитого супругами, вещи становятся собственностью каждого из них), либо преобразование общей собственности в долевую.

Что касается права общей совместной собственности, то здесь имущество принадлежит всем собственникам без определения их долей.

Как следует из законодательства, право общей собственности возникает при поступлении в собственность двух или нескольких лиц имущества, которое не может быть разделено без изменения его назначения (неделимые вещи) либо не подлежит разделу в силу законодательства.

На делимые вещи право общей собственности возникает в случаях, прямо предусмотренных законодательством или договором.

§ 2. Право общей долевой собственности граждан

Общая собственность имущества является долевой тогда, когда в ней каждому из ее собственников принадлежит конкретная доля. От определения долей зависит и определение той части доходов, на которые может претендовать участник общей долевой собственности. Установление доли имущества указывает, на какую долю может претендовать собственник при разделе общей собственности или при выделе из нее. Количественное измерение доли одновременно указывает и на объем тех расходов, которые должен нести каждый из участников по поддержанию общего имущества. И это вполне согласуется с законодательством.

Каждый участник долевой собственности обязан соразмерно своей доле участвовать в уплате налогов, сборов и иных платежей по общему имуществу, а также издержек по его содержанию и сохранению, если законодательством или договором не установлено иное. Однако это не касается *улучшений, произведенных одним из собственников.* Правовая судьба таких улучшений различна. Если они произведены одним из участников долевой собственности

за свой счет и не являются отделимыми, то они остаются в общей собственности. Но участник долевой собственности, осуществивший улучшения, имеет право на соответствующее увеличение своей доли в праве на общее имущество, причем такое увеличение закон связывает с соблюдением им установленного порядка использования общего имущества.

В случае если улучшения отделимы без ущерба общему имуществу, то они поступают в собственность того из участников, кто их произвел, если иное не было предусмотрено соглашением участников долевой собственности.

Доли участников общей собственности могут быть равными. Они считаются таковыми, если размер долей участников долевой собственности не может быть определен на основании акта законодательства и не установлен соглашением всех его участников.

Участники совместной собственности вправе по соглашению между собой установить для каждого долевую собственность на общее имущество, а при недостижении согласия доля каждого из этих лиц может быть установлена по решению суда. В свою очередь, выделение долей ведет к установлению правомочий собственников по владению, пользованию и распоряжению. Иными словами, *содержание права общей долевой собственности составляют принадлежащие собственникам правомочия по владению, пользованию и распоряжению общим имуществом, находящимся в долевой собственности*.

Осуществление права собственности (ст. 249, 250 ГК) должно происходить по взаимному согласию всех собственников. Если же согласие не достигнуто, то решение спора по вопросам возникших разногласий зависит от того, по каким правомочиям нет единства взглядов. Если отсутствует согласие между участниками имущества, находящегося в долевой собственности по владению и пользованию, то судьба этих правомочий может быть установлена судом. Если же собственники не договорились относительно распоряжения имуществом, находящимся в общей долевой собственности, возникший спор не может быть урегулирован судом (если, например, один из собственников дома не согласен с решением других о продаже дома, его мнение не может быть оспорено в суде).

Однако изложенное не означает, что каждый собственник вообще не вправе распоряжаться своей, принадлежащей ему, долей. Как следует из п. 2 ст. 249 ГК, участник долевой собственности вправе по своему усмотрению продать, подарить, завещать, сдать в залог свою долю либо распорядиться ею иным образом.

Вместе с тем закон, не ущемляя прав собственников по распоряжению своей долей, устанавливает весьма важное правило. Оно регламентируется ст. 253 ГК и касается *преимущественного права покупки доли в праве общей собственности.* Так, при продаже доли в праве общей собственности постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют преиму-

щественное право покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях, кроме случая продажи с публичных торгов. Продавец доли обязан известить в письменной форме остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены и других условий, на которых он продает ее. Если остальные участники долевой собственности откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество в течение месяца, а в отношении прочего имущества – в течение 10 дней со дня извещения, продавец вправе продать свою долю любому лицу. При этом закон не допускает уступки собственниками преимущественного права покупки доли другим лицам.

Участнику долевой собственности, преимущественное право покупки которого нарушено, предоставлен 3-месячный срок для требования в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя.

При отчуждении имущества важен момент перехода доли в праве общей собственности к приобретателю. Считается, что доля в праве общей собственности переходит к приобретателю по договору с момента заключения договора, если соглашением сторон не предусмотрено иное. Если же имущество, переходящее по договору, подлежит регистрации, то моментом перехода доли в праве общей собственности является государственная регистрация. Преимущественное право покупки распространяется только на договор купли-продажи доли в праве общей собственности и не применяется при продаже с публичных торгов или при заключении, например, договора дарения.

Публичные торги для продажи доли в праве общей собственности при отсутствии согласия на это всех участников могут проводиться в случаях, предусмотренных законодательством. Речь идет о том, что если у участника долевой собственности имеются долги, то они, как правило, ликвидируются за счет его имущества. Если же другого имущества нет или его недостаточно для погашения долга, то кредитор участника долевой или совместной собственности вправе предъявить требование о выделении доли должника в общем имуществе для обращения на нее взыскания. При невозможности в таких случаях выделения доли в натуре либо при возражении остальных участников долевой или совместной собственности кредитор вправе потребовать продажи должником своей доли остальным участникам по цене, соразмерной рыночной стоимости этой доли, с обращением вырученных от продажи средств в погашение долга. И лишь в том случае, если остальные участники общей собственности откажутся от приобретения доли должника, кредитор вправе требовать по суду обращения взыскания на долю должника в праве общей собственности путем продажи этой доли с публичных торгов (ст. 258 ГК).

Выделение доли не означает, что собственник пользуется именно ею. Право собственника этой доли может распространяться и на другое имущество (право на комнату в доме на праве общей собственности означает наряду

с этим и пользование другими частями дома: фундаментом, крышей, строительными конструкциями и т. д.).

Участник долевой собственности вправе потребовать предоставления в его владение и пользование части общего имущества соразмерно своей доле. Если это невозможно, то он вправе требовать от других участников общей собственности соответствующей компенсации (например, за пользование и владение другими участниками гаражом, сараем, которые являются общей собственностью).

Собственники могут реализовать свои правомочия как в соответствии с имеющимися их долями в праве собственности, так и без учета их размера. Для реализации названных вариантов между собственниками должна быть в обязательном порядке договоренность, как, впрочем, и по вступлению в различные сделки. Если же один из собственников распорядился общей вещью без согласия остальных собственников, то такая сделка может быть признана недействительной.

Каждый из участников общей собственности вправе требовать раздела и выдела своей доли из общего имущества в натуре или в денежном выражении.

Раздел имущества, находящегося в долевой собственности, может быть произведен между ее участниками по соглашению между ними.

Если участники долевой собственности не достигли соглашения о способах и условиях раздела общего имущества или выдела доли одного из них, то собственник вправе в судебном порядке требовать выдела в натуре своей доли из общего имущества. При невозможности выдела доли в натуре без несоразмерного ущерба имуществу, находящемуся в общей собственности, или если такой выдел не допускается законодательством, выделяющийся собственник имеет право на выплату ему стоимости его доли другими участниками долевой собственности.

Выплатой денежной суммы или иной компенсацией устраняется несоразмерность имущества, выделяемого в натуре участнику долевой собственности, его доле в праве общей собственности.

Не допускается выплата участнику долевой собственности остальными собственниками компенсации вместо выдела его доли в натуре без его согласия. Вместе с тем, если доля соответствующего собственника незначительна, не может быть реально выделена и он не имеет существенного интереса в использовании общего имущества, суд может и при отсутствии согласия этого собственника обязать его передать свою долю остальным участникам с выплатой ему компенсации. Получение такой компенсации говорит об утрате права на долю в общем имуществе (ст. 255 ГК).

Приращению, а следовательно, и возникновению долевой собственности способствуют плоды, продукция и доходы от использования имущества, находящегося в долевой собственности, т. е. полученное таким образом поступает

вначале в состав общего имущества, а затем распределяется между участниками долевой собственности соразмерно их долям, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

Как следует из изложенного, **основания возникновения долевой собственности** различны. В их основе лежат юридические факты. Они, как и основания возникновения права собственности, подразделяются на первоначальные и производные.

В качестве ***первоначального основания*** возникновения права собственности может быть создание некоторыми гражданами по договоренности между собой общей вещи и получение от нее продукции и доходов, которые идут в долевую собственность каждого из собственников. К первоначальным основаниям возникновения долевой собственности относится также внесение конкретных долей в общую совместную собственность. Доля в общей собственности каждого из участников может быть определена судом, например, если они не достигли согласия в отношении неделимой вещи.

В числе ***производных оснований*** возникновения права общей долевой собственности могут быть такие юридические факты, как получение в дар неделимой вещи двумя или более лицами (например, машины), или приобретение по договору купли-продажи двумя или несколькими лицами неделимой вещи (жилого дома), или наследование по закону либо по завещанию имущества двумя или более гражданами (оставление завещания на жилой дом при условии принятия и проживания в нем брата и сестры).

Общая долевая собственность возникает также в результате приватизации квартир, заселенных несколькими нанимателями. После оформления коммунальной квартиры в собственность каждый из бывших нанимателей как участник общей долевой собственности имеет право на отчуждение своей доли другому лицу.

В отношении возникших долей собственники должны содействовать друг другу в осуществлении прав и обязанностей, не должны совершать действий, которые противодействовали бы другим собственникам в реализации их правомочий по владению, пользованию и распоряжению имуществом.

Установление доли, как это следует из законодательства, дает право собственнику распоряжаться ею по своему усмотрению. Он вправе ее завещать, отчуждать, передавать в пользование другим лицам. Отчуждение выражается в возможности продать ее, подарить как другому собственнику, так и постороннему лицу.

Реализация правомочий, направленных на отчуждение имущества, является одновременно и основанием прекращения общей долевой собственности. **Основания прекращения общей долевой собственности** подразделяются на две группы: ***зависящие от воли собственника*** (отчуждение своей доли путем завещания) и ***не зависящие*** от него (требование кредитора о выделе доли и наложении на нее взыскания по долгам одного из собственников).

§ 3. Право общей долевой собственности предприятий

Имущество может находиться на праве общей долевой собственности не только у граждан, но и у предприятий. Правовое положение имущества предприятий зависит от того, кто является участниками имущества, образованного для совместной деятельности. При этом, если субъектами долевой собственности граждан, исходя из самого названия, могут быть *только граждане*, то субъектами общей долевой собственности предприятий могут быть *физические, юридические лица и государство*. Такое объединение имущества, находящегося в собственности указанных субъектов, законодательством допускается. В результате объединения имущества возникают смешанные формы собственности, в том числе и собственность совместных предприятий.

Правовое положение имущества зависит от того, передается ли общее имущество в управление или нет, что, в свою очередь, связано и с целью деятельности. Например, созданный на основе договора о совместной деятельности на средства сельскохозяйственных предприятий агропромышленный комплекс передается Министерству сельского хозяйства и продовольствия Республики Беларусь. Завершением строительства и передачей агропромышленного комплекса договор о совместной деятельности прекращается, а агропромышленный комплекс находится в эксплуатации Министерства сельского хозяйства и продовольствия Республики Беларусь, т. е. статус имущества изменяется.

В случае если цель деятельности по договору о совместной деятельности состояла не только в строительстве, но и в эксплуатации, например, многоквартирного жилого дома, это говорит о возникновении общей собственности, а следовательно, и установлении правомочий по владению, пользованию и распоряжению этим домом как объектом общей собственности в процессе эксплуатации.

Основания возникновения общей долевой собственности предприятий, как и основания возникновения общей собственности физических лиц, могут быть ***первоначальными***, связанными с наличием таких юридических фактов, как формирование уставного фонда, вклады участников и т. д., и ***производными***, связанными с возрастанием имущества в результате хозяйственной деятельности, его увеличением путем получения доходов от приобретения имущества на основе совершения гражданско-правовых сделок, не противоречащих законодательству.

Примером нахождения имущества на праве общей долевой собственности предприятий являются хозяйственные товарищества.

В качестве вклада в уставный фонд хозяйственного товарищества могут выступать деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо иные отчуждаемые права, имеющие денежную оценку.

Хозяйственные товарищества, которые могут создаваться в форме полного товарищества и коммандитного товарищества, возникают за счет внесения вкладов участниками в уставный фонд товарищества в установленные законодательством сроки.

Учредительный договор полного товарищества фиксирует размер долей каждого из участников в уставном фонде. Прибыль и убытки полного товарищества распределяются между его участниками пропорционально их долям в уставном фонде, если иное не предусмотрено учредительным договором или иным соглашением участников.

Коммандитное товарищество создается и действует на основании учредительного договора. Каждый его вкладчик обязан внести в уставный фонд вклад, который удостоверяется свидетельством, выдаваемым коммандитным товариществом.

Представляет интерес и является несколько отличным от уже указанных оснований возникновение права собственности по договору простого товарищества, или так называемому договору о совместной деятельности. По этому договору 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. При этом сторонами договора простого товарищества, заключаемого для осуществления предпринимательской цели, могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации. Вкладами товарищей признается все то, что они вносят в общее дело, в том числе деньги, иное имущество, профессиональные и иные знания, навыки и умения, а также деловая репутация и деловые связи. Вклады товарищей предполагаются равными по стоимости, если иное не следует из договора простого товарищества или фактических обстоятельств. Оценка стоимости неденежного вклада товарища производится по соглашению между товарищами (ст. 911, 912 ГК).

Денежные или иные имущественные взносы, т. е. все то, что принадлежало товарищам на праве собственности, а также произведенная в результате совместной деятельности продукция и полученные от такой деятельности плоды и доходы признаются их общей долевой собственностью, поскольку иное не установлено законом или договором или не вытекает из существа обязательства. В том случае, если внесенное товарищами имущество, которым они обладали не на праве собственности, а на праве хозяйственного ведения, оперативного управления, по договору аренды, по договору безвозмездного пользования имуществом и т. п., используется в интересах всех товарищей, оно составляет наряду с имуществом, находящимся в их общей собственности, общее имущество. Иными словами, правовой режим этого имущества неодинаков. Например, участники договора о совместной деятельности возвели многоквартирный дом. В таком доме фундамент, крыша, лестничные клетки и некоторые другие части многоквартирного дома являются общей

собственностью членов ЖСК, а конкретные квартиры принадлежат каждому из членов ЖСК после оформления в соответствии с законодательством. Что же касается порядка покрытия расходов и убытков, связанных с совместной деятельностью членов ЖСК, то он определяется соглашением между ними и законодательными актами.

Прибыль, полученная товарищами в результате их совместной деятельности, распределяется пропорционально стоимости вкладов товарищей в общее дело, если иное не предусмотрено договором простого товарищества или иным соглашением товарищей. Соглашение об устранении кого-либо из товарищей от участия в прибыли ничтожно (ст. 918 ГК).

Закон предоставляет и право выдела доли товарища по требованию его кредиторов. Это происходит, если для удовлетворения требований кредитора, имущества участника договора простого товарищества недостаточно. Кредитор участника договора простого товарищества вправе предъявить требование о выделе его доли в общем имуществе в соответствии с законодательством.

Участник общей долевой собственности вправе продать или иным образом уступить свою долю или ее часть одному или нескольким участникам, например, договора о совместной деятельности, а при их отказе от покупки доли или ее части он может произвести ее отчуждение третьим лицам, если иное не предусмотрено уставом. Участники общей долевой собственности предприятий пользуются преимущественным правом покупки доли (ее части) участника, уступающего ее, пропорционально размерам своих долей в уставном фонде, если иное не предусмотрено уставом или соглашением его участников. Если же преимущественное право приобретения доли (ее части) не будет использовано участниками общей долевой собственности в течение месяца с момента объявления об этом либо в иной срок, предусмотренный в уставе или оговоренный соглашением сторон, то доля (ее часть) участника может быть отчуждена третьему лицу.

При отчуждении доли (ее части) третьему лицу происходит одновременный переход к нему прав и обязанностей, принадлежавших участнику, который уступает эту долю (ее часть).

Если устав запрещает отчуждение доли участника (ее части) третьим лицам, а собственники от преимущественного права покупки отказываются, участнику уступающей доли должна быть выплачена ее действительная стоимость либо выдано имущество в натуре, соответствующее этой стоимости. Доля участника может быть приобретена самим предприятием, имущество у которого находится на праве общей долевой собственности, в случаях и пределах, установленных законодательством. В случае выкупа доли участника (ее части) это предприятие обязано реализовать ее другим участникам или третьим лицам в сроки и порядке, предусмотренные законодательством.

Доли в уставном фонде могут переходить и к наследникам граждан, и к правопреемникам юридических лиц, являющихся участниками общей до-

левой собственности, если учредительными документами не предусмотрено иное. Если остальные участники не согласны на переход доли к наследникам (правопреемникам), то предприятие обязано выплатить им действительную стоимость доли его участника. Допускается также выдача в натуре наследникам (правопреемникам) имущества на сумму, равную доле участника, в порядке и на условиях, предусмотренных законодательством и учредительными документами.

Вопросы владения, пользования и распоряжения общим имуществом предприятий решаются, как правило, на собраниях их участников в соответствии с законодательством, регламентирующим их деятельность. Если соблюдены все требования, собрание признано правомочным, то принятое им решение вступает в силу и оно законно, если даже кто-либо из участников с ним не согласен и голосовал против.

Прекращение общей долевой собственности предприятий, как правило, происходит по истечении срока, на который оно создавалось, по достижении поставленной цели, если стороны пришли к выводу о нецелесообразности дальнейшей деятельности предприятия, в случае экономической несостоятельности (банкротства) предприятия, неоднократного или грубого нарушения законодательства и в некоторых других случаях.

§ 4. Право общей совместной собственности

Наиболее ярким примером, характеризующим правовую природу общей совместной собственности, является *общая совместная собственность супругов*. В п. 1 ст. 259 ГК сказано, что имущество, нажитое супругами во время брака, находится в их совместной собственности, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества. *Супруги имеют равные права владения, пользования и распоряжения этим имуществом*. Равными правами на имущество они пользуются и в том случае, если один из них был занят ведением домашнего хозяйства, уходом за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного заработка.

Если имущество приобретено одним из супругов до вступления в брак, а также получено каждым из них во время брака в дар или по наследству, то оно не является общей совместной собственностью. Не признаются объектом общей совместной собственности вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и т. п.), *за исключением драгоценностей и других предметов роскоши*, хотя и приобретенных во время брака. Имущество каждого из супругов может быть признано их общей совместной собственностью, если будет установлено, что в течение брака за счет общего имущества супругов или личного имущества другого супруга были произведены вложения, значительно

увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и т. п.). Настоящее правило не применяется, если договором между супругами предусмотрено иное.

Общей совместной собственностью супругов признается все имущество, нажитое во время брака, независимо от того, на чье имя оно приобретено или зарегистрировано. Супруги путем заключения договора (состоящие в брачном договоре) могут отнести это имущество либо к общей долевой собственности, либо к раздельной собственности каждого из них.

Если речь идет об исполнении какого-то возникшего обязательства и виновными сторонами в его невыполнении признаны оба супруга, то взыскание может быть обращено как на имущество, находящееся в раздельной собственности каждого из них, так и на их общую совместную собственность. Например, если один из супругов, находясь на государственной службе и используя свои должностные полномочия, занимался вымогательством, незаконный доход от которого пополнял бюджет семьи, взыскание может быть обращено как на общее, так и на раздельное имущество супругов. Указанные правовые последствия не распространяются, если речь идет об обязательстве одного из супругов. В данном случае взыскание может быть обращено лишь на имущество, находящееся в его собственности, а также на его долю в общем имуществе супругов, которая причиталась бы ему при разделе этого имущества.

Иными словами, вопрос об обращении взыскания на общую совместную собственность супругов решается в зависимости от того, признается ли стороной в обязательстве один из супругов или таковыми являются они оба.

Вместе с тем как в первом, так и во втором случае при обращении взыскания на имущество граждан должны соблюдаться правила, установленные законом (прил. 1 к ГПК).

Таким образом, супруги, если соглашением между ними не установлен иной режим имущества, не имеют в общей совместной собственности заранее установленных долей. Следовательно, участники совместной собственности сообща владеют и пользуются имуществом, если они не договорились иначе. Что касается распоряжения имуществом, находящимся в совместной собственности, то оно осуществляется по соглашению всех участников. При этом предполагается, что каждый из участников совместной собственности вправе совершать сделки по распоряжению имуществом, если иное не предусмотрено соглашением между ними, т. е. и без необходимых полномочий. Законодательством предусмотрено, что сделка по распоряжению имуществом, совершенная одним из участников совместной собственности, может быть признана недействительной по требованию остальных участников по мотивам отсутствия у него необходимых полномочий только в случае, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об этом (например, если один из собственников реализовал по договору купли-продажи какое-то имущество, не имея на это необходимых полномочий, а сторона, приобретающая

эту продукцию, знала об отсутствии у него таких прав, то сделка по требованию остальных участников может быть признана недействительной).

Прекращение права общей совместной собственности на имущество происходит, как правило, в результате развода супругов, т. е. происходит раздел имущества. Не исключается раздел имущества, находящегося в совместной собственности, и по другим основаниям (например, по договоренности между супругами). Когда речь идет о разделе общей собственности и выделе из нее, то это, по существу, означает прекращение права общей собственности. Раздел и выдел, а следовательно, и прекращение права общей собственности могут происходить как по взаимному согласию собственников, так и по решению суда. Прекращение права общей собственности, как это следует из законодательства, может происходить и по требованию кредиторов, в частности, о выделе доли для обращения взыскания на нее.

Литература

Брагинский, М.И. Договорное право. Книга первая : Общие положения / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. М., 2003.

Зайцев, О.Р. Право общей собственности на паевой инвестиционный фонд / О.Р. Зайцев // Журн. рос. права. 2005. № 9.

Каравай, А.В. Раздел общего имущества и выдел из него доли: анализ судебной практики / А.В. Каравай // Право Беларуси. 2005. № 9.

Мисник, Н.Н. Правовая природа общей собственности / Н.Н. Мисник // Правоведение. 1993. № 1.

Совместная собственность супругов на имущество унитарного предприятия // Юрист. 2007. № 9.

Фогель, В.А. Особенности осуществления права общей долевой собственности на общее имущество многоквартирного дома / В.А. Фогель // Нотариус. 2004. № 1.

ГЛАВА 18. Защита права собственности и других вещных прав

§ 1. Конституционные гарантии и гражданско-правовая защита права собственности.
§ 2. Вещно-правовые иски.
§ 3. Обязательственно-правовые иски.

§ 1. Конституционные гарантии и гражданско-правовая защита права собственности

Государство гарантирует стабильность отношений собственности, установленных Конституцией Республики Беларусь и законодательными актами, путем обеспечения равной защиты и равных условий для развития всех форм собственности (ст. 13, 44 Конституции).

Изложенные установки подтверждает анализ соответствующих положений Конституции. Согласно ст. 44 Конституции государство гарантирует:

– каждому право собственности и содействует ее приобретению;

– неприкосновенность собственности и охрану ее со стороны закона;

– защиту государством собственности, приобретенной законным путем;

– принудительное отчуждение имущества допускается лишь по мотивам общественной необходимости при соблюдении условий и порядка, определенных законом, со своевременным и полным компенсированием стоимости отчужденного имущества, а также согласно постановлению суда.

Изложенные конституционные гарантии неприкосновенности права собственности и равенстве права граждан на ее защиту предоставляются в отношении любого имущества, не изъятого из гражданского оборота и приобретенного на законных основаниях.

Из данных положений Конституции следуют также и *требования к органам государственной власти и управления о защите прав и интересов собственника*. В частности, законодательством установлены правовые последствия издания государственным органом или органами местного управления и самоуправления не соответствующего закону акта, нарушающего права собственника и других лиц по владению, пользованию или распоряжению принадлежащим им имуществом. Такой акт признается недействительным по иску собственника или другого лица, права которого нарушены, с возмещением причиненных ему убытков в полном объеме за счет средств, находящихся в распоряжении соответствующего органа власти или управления.

По Конституции Республики Беларусь, государственные органы, органы местного управления и самоуправления, должностные и иные лица, которым доверено исполнение государственных функций, несут ответственность за действия, нарушающие права и свободы личности. Граждане вправе обратиться в суд за защитой прав, свобод, чести и достоинства и взыскать как имущественный вред, так и материальное возмещение морального вреда (ст. 60).

Суды осуществляют правосудие на основе Конституции и принятых в соответствии с ней иных нормативных правовых актов. Если при рассмотрении конкретного дела суд придет к выводу о несоответствии нормативного правового акта Конституции, он принимает решение в соответствии с Конституцией и ставит в установленном порядке вопрос о признании данного нормативного правового акта неконституционным (ст. 112). Поэтому если право собственности нарушается ведомственными нормативными правовыми актами, то суд, руководствуясь Конституцией или законом, ставит вопрос о признании данного нормативного правового акта неконституционным. На основании принятого решения взыскивается в пользу потерпевшего как имущественный вред, так и материальное возмещение морального вреда (если таковой имеется) в соответствии со ст. 60 Конституции и другими законодательными актами.

Решения органов местного управления и самоуправления, ограничивающие или нарушающие права, свободы и законные интересы граждан, а также в иных предусмотренных законодательством случаях могут быть обжалованы в суд. Признав неправомерность такого акта, суд с учетом ст. 60 Конституции и в соответствии с законодательством взыскивает вред (если такой имеется) в пользу потерпевшего.

Законодательством предусмотрено возмещение собственнику в полном объеме убытков, причиненных прекращением права собственности в связи с решением об изъятии земельного участка, на котором находятся принадлежащие собственнику дом, иные строения, сооружения или насаждения, или иным решением государственного органа, направленным на изъятие имущества у собственника.

Гражданско-правовая защита прав и охраняемых законом интересов собственников осуществляется различными способами. Согласно ст. 11 ГК к ним относятся:

– признание права (например, суд признает право собственности на вещь);

– восстановление положения, существовавшего до нарушения права (выселение на основании решения суда гражданина, самоуправно занявшего жилое помещений);

– пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения (купля-продажа жилого дома без надлежащего оформления);

– признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности. Например, в случае покупки несовершеннолетним

от 14 до 18 лет имущества, на приобретение которого требуется согласие законных представителей (родителей, усыновителей, попечителей), а они его не изъявляют, стороны возвращаются в первоначальное положение;

– установление факта ничтожности сделки и применение последствий ее недействительности (в случае приобретения иностранной валюты одним гражданином у другого и национальные деньги, и иностранная валюта взыскиваются в доход государства);

– признание недействительным акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления. Например, является недействительным принятие местным Советом депутатов решения о запрете сбора ягод и грибов лицами, не проживающими на территории этого местного Совета;

– самозащита права (не противоречащее закону причинение вреда лицу, пытавшемуся незаконно завладеть имуществом собственника);

– присуждение к исполнению обязанности в натуре (суд обязывает арендатора возвратить взятый в аренду трактор, а не его стоимость);

– возмещение убытков (взыскание с лица стоимости ремонта вещи, вред которой причинен по его вине);

– взыскание неустойки. Например, взыскание с должника, просрочившего исполнение денежного обязательства, за время просрочки процентов с просроченной суммы;

– компенсация морального вреда (за оскорбление, порочащее честь и достоинство гражданина, могут последовать санкции, касающиеся не только принесения извинения, опровержения лицом, виновным в этом, но и возмещения им материального вреда);

– прекращение или изменение правоотношения (при разделе имущества супругов изменяется правовой режим этого имущества);

– неприменение судом противоречащего законодательству акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления;

– иные способы защиты права собственности, предусмотренные законом. Например, в силу залога гражданин имеет право преимущественно перед другими лицами удовлетворить свои требования из стоимости заложенного имущества. Иванов дал взаймы Петрову 100 р. под залог золотых часов. При несвоевременном возврате суммы Иванов получит 100 р. из стоимости вырученной суммы от продажи золотых часов.

Изложенные в данной статье способы относятся к числу общих, с помощью которых может защищаться право собственности. В то же время кроме названных законодательство содержит также способы, которые направлены исключительно на защиту права собственности и других вещных прав (гл. 20 ГК).

Речь идет о том, что гражданское законодательство при защите права собственности предусматривает **ряд специфических способов, или исков,** которые подразделяются на вещно-правовые и обязательственно-правовые.

Их различия заключаются в наличии тех отношений, которые присутствуют между сторонами. В частности, если речь идет о нарушении прав собственника, то применяются вещно-правовые иски, если между сторонами договорные (внедоговорные) отношения – обязательственно-правовые иски.

К вещно-правовым искам относятся: иск об истребовании имущества из чужого незаконного владения (виндикационный иск); иск об устранении нарушений прав собственника, не связанных с лишением владения (негаторный иск); иск о признании недействительными актов государственных органов, касающихся нарушений права собственности. При вещно-правовых исках защищается само субъективное право собственности, а не имущественная сфера.

Обязательственно-правовые иски вытекают из договоров, а также из внедоговорных обязательств. К ним относятся: иски о взыскании убытков, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением договора; иски о возврате вещей, переданных по договору; иски о возмещении причиненного вреда; иски о возврате неосновательно приобретенного или сбереженного имущества.

§ 2. Вещно-правовые иски

К вещно-правовым искам относятся:

1. Иски истребования имущества из чужого незаконного владения (виндикационные иски). Собственник имеет право истребовать свое имущество из чужого незаконного владения (ст. 282 ГК). В соответствии с законодательством собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения имуществом.

Типичным является такое положение, когда владеет имуществом тот, кому оно принадлежит на праве собственности. Но бывают случаи, когда лицо является собственником, а владеет имуществом другое лицо, т. е. правомочие владения как бы «отдаляется» от собственника и переходит к другим лицам. Этот переход владения (а иногда пользования и распоряжения) может иметь под собой законное основание, чаще по воле собственника. Например, собственник, сдавая имущество во временное пользование по договору аренды, передает тем самым другим лицам и право владения. При нарушении прав собственника защита его интересов будет осуществляться по нормам договора аренды, т. е. по основаниям, в силу которых данное правоотношение возникло.

Имущество может перейти другим лицам при отсутствии законных оснований помимо воли собственника. Например, вещь похищена, находка присвоена и т. д. Собственник вещи не владеет ею, а не собственник незаконно владеет, т. е. нет правового основания для удержания вещи. Интересы собственника

могут быть защищены путем предъявления иска о возврате от незаконного владельца (виндикационный иск). Следовательно, ***виндикационный иск*** – иск не владеющего собственника к незаконно владеющему не собственнику об истребовании имущества из его незаконного владения. Этот иск направлен на восстановление не только владения, но и пользования и распоряжения имуществом, так как нельзя осуществлять правомочия пользования и распоряжения имуществом, не владея им, т. е. он направлен на защиту всех правомочий собственника.

Для предъявления виндикационного иска необходим ряд условий:

1. Субъектом права на виндикацию является собственник требуемого имущества (субъект права хозяйственного ведения или права оперативного управления, а также лицо, хотя и не являющееся собственником, но владеющее имуществом в силу закона, договора, т. е. иной титульный владелец). Например, арендатор утерял арендованную вещь. Он имеет право истребовать у нашедшего ее лица. Если вещь сдана на хранение и ее похитили, то хранитель, хотя и не собственник, имеет право виндицировать ее.

2. Объектом (предметом) виндикации всегда является индивидуально-определенная вещь, т. е. истребуется именно та самая вещь, которая принадлежала собственнику, а не передача однородных вещей. Например, похищен ноутбук с определенными, присущими ему признаками. Собственник требует именно этот ноутбук, а не другой (истребует ту вещь, которая у него была). Если же к моменту рассмотрения дела в суде вещь повреждена или отчуждена незаконным владельцем (и неизвестно, где она находится), т. е. ее, как таковой, уже нет, то в данном случае исключена возможность взыскать ту же самую вещь и собственник вправе предъявить иск не виндикационный, а о возмещении вреда (стоимости вещи). Если, например, носильные вещи похищены или испорчены, собственник вправе предъявить иск не о возврате этих вещей, а о возмещении убытков.

Практическое значение виндикационного иска состоит в том, чтобы возвратить вещь, которой незаконно собственник лишился, а не компенсацию ее. Ведь в жизни с точки зрения удовлетворения потребностей понятия вещь и ее стоимость неравнозначны. Например, гражданину, не имеющему жилья, небезразлично, что будет присуждено ему – дом или его стоимость.

3. Собственник вправе предъявить виндикационный иск к другому лицу, если он утратил владение вещью помимо своей воли (вещь похищена, утеряна и т. д.). В этом случае иск предъявляется к лицу, у которого не было правовых оснований для нахождения имущества в его владении, т. е. с самого начала эти основания отсутствовали. Если же эти основания были вначале (например, сдал в аренду), то вещь можно истребовать в соответствии с теми правовыми нормами, которые послужили основанием возникновения обязательства (в данном случае по нормам договора аренды). Например, вещь сдана по договору аренды сроком на два года. Вещь не возвращена. Собственник вправе

предъявить иск не виндикационный, а из отношений, регулируемых договором аренды.

4. Виндикационный иск предъявляется к лицу, непосредственно владеющему вещью на незаконных основаниях (незаконному владельцу). Незаконное владение – владение, не имеющее юридически оправданного удержания (основания, титула) вещи с самого начала возникновения правоотношения. Например, похищена вещь. Завладевший ею (с момента владения) не имеет на нее никаких прав.

В качестве незаконного владельца выступает не только лицо, самостоятельно завладевшее вещью, но и тот, кто приобрел вещь у лица, не имеющего права распоряжаться ею.

Незаконное владение (приобретение) бывает двух видов: добросовестное и недобросовестное.

Добросовестный приобретатель – лицо, которое в момент приобретения вещи не знало и не могло знать, что приобретает ее у лица, не имеющего права отчуждать ее. Например, гражданин Петров покупает на рынке вещь, не зная, что она краденая. Петров является добросовестным владельцем, но незаконным, потому что не собственник (вор) продал ему вещь, не имея на нее никаких прав.

Недобросовестный приобретатель – лицо, которое знало или должно было знать о неправомочности отчуждения на реализацию вещи. Так, Сидоров скупал вещи, заведомо зная, что они похищены.

В зависимости от условий истребования имущества из чужого незаконного владения наступают определенные правовые последствия по предъявляемому виндикационному иску. Суть их заключается в следующем:

– у недобросовестного приобретателя имущество можно истребовать всегда. Тот, кто действовал недобросовестно, заслуживает не только морального упрека, но и применения к нему правовых санкций. У такого лица нет и не может быть никаких оснований рассчитывать на поддержку закона. Например, у преступника всегда можно истребовать похищенные им вещи;

– имущество, приобретенное безвозмездно от лица, которое не имело права его отчуждения, собственник вправе истребовать имущество во всех случаях (п. 2 ст. 283 ГК), т. е. независимо от того, каким способом имущество выбыло из владения собственника. Например, Иванов оставил на хранение Петрову дорогостоящую вазу. Петров подарил ее Сидорову. Иванов имеет право истребовать эту вазу от Сидорова;

– если имущество приобретено добросовестным приобретателем возмездно у лица, которое не имело права его отчуждать, то вопрос о возможности истребования этого имущества разрешается в зависимости от способа его выбытия: по воле собственника или против воли.

Так, собственник вправе истребовать имущество от добросовестного приобретателя лишь в случае, когда это имущество было утеряно собственником

или лицом, которому имущество было передано собственником во владение, либо похищено у того или другого, либо выбыло из их владения иным путем помимо их воли (п. 1 ст. 283 ГК). Например, Иванов купил у незнакомого лица мобильный телефон. Петров предъявил к нему иск о возврате телефона, мотивируя тем, что год назад этот телефон был у него похищен неизвестными лицами. Суд установил, что Иванов добросовестный приобретатель и телефон действительно был у Петрова похищен. Исковые требования Петрова должны быть удовлетворены.

Если же имущество выбыло по воле собственника, то оно не может быть истребовано от добросовестного приобретателя. Так, Иванов сдал на хранение Петрову вещи. Петров их продал. Иванов истребовать вещи в натуре в данном случае не имеет права. Он может в соответствии с нормами о договоре хранения предъявить к Петрову иск о возмещении стоимости вещей.

Из правил об истребовании имущества от добросовестного приобретателя установлен ряд исключений. Если имущество приобретено возмездно добросовестным приобретателем в порядке, установленном для исполнения судебных решений, то истребование имущества не допускается. Например, супругам Иванову и Борисовой принадлежал дом на праве совместной собственности. Брак был расторгнут, а раздел имущества не произведен. В погашение причиненного Ивановым вреда дом был продан в порядке исполнения судебных решений с публичных торгов. Покупатель Сидоров не знал, что Иванову принадлежит только полдома. Бывшая супруга (Борисова) предъявила к Сидорову иск о возврате ей полдома, отчужденного помимо ее воли. Суд в иске отказал, так как Сидоров добросовестный приобретатель всего дома, который был продан с публичных торгов в порядке исполнения судебного решения. Борисова имеет право предъявить иск к финансовым органам о возмещении убытков.

Установлено также исключение в отношении об истребовании денег и ценных бумаг на предъявителя как объектов, обладающих наибольшей оборачиваемостью. В соответствии с п. 3 ст. 283 ГК деньги, ценные бумаги на предъявителя (акции, облигации займа и т. д.) не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя независимо от условий отчуждения (возмездно, безвозмездно, по воле или против воли собственника). Например, Иванов утерял облигации займа, номера которых были записаны. На одну из них выпал выигрыш, который был выплачен Петрову. Иванов предъявил иск Петрову о возврате выигрышной суммы. Суд установил, что Петров является добросовестным приобретателем, так как облигации к нему перешли по наследству от отца, нашедшего эти облигации, и в иске Иванову было отказано.

Кроме спора о самой вещи по виндикационным искам иногда приходится решать вопрос о судьбе доходов, извлеченных из вещи за период незаконного владения, и о компенсации расходов, произведенных на ее содержание за этот период. Вопрос разрешается в зависимости от добросовестности или недобросовестности приобретения.

Недобросовестный владелец возвращает вещь и доходы за все время владения ею. Например, лицо незаконно завладело коровой. Оно обязано возвратить корову и стоимость молока, которое получило или должно было получить при нормальном уходе за нею.

В то же время недобросовестный владелец несет и определенные расходы по содержанию имущества. Он вправе требовать их возмещения за тот период, за который возмещает собственнику доходы (стоимость сена, ухода за коровой и т. д.).

Добросовестный владелец обязан возместить доходы, которые он извлек или должен был извлечь со времени, когда узнал или должен был узнать о неправомерности владения или получил повестку по иску собственника о возврате имущества. Расходы он также имеет право требовать за тот период, за который возмещает доходы.

Добросовестный владелец вправе оставить за собой произведенные им улучшения, если они могут быть отделены без повреждения вещи. Если же такое отделение улучшений невозможно, добросовестный владелец имеет право требовать возмещения произведенных на улучшение затрат, но не свыше размера увеличения стоимости имущества (ч. 3 ст. 284 ГК). Недобросовестный владелец таких прав не имеет, т. е. не имеет права оставить улучшения или требовать компенсации затрат.

2. Иски об устранении нарушений прав собственника, не связанных с лишением владения (негаторные иски). К вещно-правовым искам относится иск об устранении нарушений прав собственника, хотя эти нарушения и не были соединены с лишением владения (ст. 285 ГК).

В данном случае владение остается у собственника, но нарушаются правомочия пользования и распоряжения. Например, сосед перенес забор, в связи с чем нельзя пройти в дом, или имущество включено в опись как принадлежащее другому лицу. Негаторный иск также может быть заявлен, если сосед построил с нарушением существующих правил дом, который затеняет окна соседнего дома или создает неудобства для нормального использования соседнего земельного участка.

С помощью негаторного иска может быть предотвращена угроза возможного нарушения права собственности. Например, с помощью негаторного иска можно на стадии проектирования запретить осуществление капитального строительства (здания, сооружения), если оно является препятствием для пользования имуществом.

Для предъявления негаторного иска необходимы следующие условия:

1. Действия, нарушающие правомочия собственника, должны быть противоправными. Предъявление негаторного иска связано с возобновлением прежнего состояния владельца или прекращением деяний, которые нарушают его права. Для предъявления негаторного иска не требуется, чтобы препятствия к осуществлению права пользования и распоряжения были результатом

виновных действий или вызывали убытки. Достаточно, чтобы такие действия объективно нарушали права собственника.

2. Иск предъявляется, если нарушение продолжается. Например, лицо самоуправно вселилось в дом.

Невозможность осуществления права пользования и распоряжения вещью всегда является результатом не какого-то разового действия, а длящихся неправомерных действий или бездействия. Поэтому если нарушение продолжается, то, следовательно, и иск предъявляется. Защита по негаторному иску проявляется в форме пресечения действий, нарушающих право пользования и распоряжения имуществом, а также при необходимости восстановления положения, существовавшего до нарушения такого права. Наряду с негаторным иском может быть предъявлено требование о возмещении убытков, размер которых исчисляется по общим правилам.

С помощью негаторного иска защищаются также права лица, которое не является собственником имущества, но владеет им на законных основаниях: на праве хозяйственного ведения, оперативного управления, на праве пожизненного наследуемого владения и по другим основаниям, т. е. ему предоставляются такие же права защиты, как собственнику. Данное правило закреплено в ст. 286 ГК, в которой определено, что права, предусмотренные ст. 282–285 ГК в отношении собственника, принадлежат также лицу, хотя и не являющемуся собственником, но владеющему имуществом на праве пожизненного наследуемого владения, хозяйственного ведения, оперативного управления либо по иному основанию, предусмотренному законодательством или договором. Это лицо имеет право на защиту своего владения также против собственника. В связи с тем, что в основе предъявления негаторного иска лежит продолжаемое нарушение, то на данный иск не распространяется действие исковой давности.

При защите права собственности нормы закона предусматривают абсолютную защиту владельца от нарушений со стороны любого третьего лица, в том числе и собственника, если его права опираются на надлежащее правовое основание.

Поскольку закон предусматривает защиту прав вещного характера, постольку иск может быть предъявлен только по поводу индивидуально-определенной вещи. В свою очередь, иск о защите права собственности согласно норме права должно предъявлять то лицо, которому это право принадлежит. Если право владения принадлежит не собственнику, то и иск, например, об истребовании имущества из чужого незаконного владения должен предъявлять титульный владелец. Собственник же может предъявить такой иск только после прекращения у этого лица права на владение.

3. Иски о признании права собственности. Иск предъявляется, как правило, о подтверждении существования или об отсутствии спорного правоотношения, о внесении в него четкости и определенности. Например, у гражда-

нина отсутствуют правоустанавливающие документы на дом. Он просит суд признать за ним право собственности на этот дом.

Иск о признании права собственности предъявляется собственником индивидуально-определенной вещи. Правом предъявления такого иска обладает и не собственник, например арендатор на основании договора аренды, лицо, имущество которого находится на праве хозяйственного ведения, т. е. титульный владелец.

4. Иски о признании недействительным изданного государственным органом или органом местного самоуправления не соответствующего закону акта, нарушающего право собственника. Речь идет о том, что, если суд при рассмотрении изданного государственным органом конкретного нормативного правового акта придет к выводу о признании его недействительным, он принимает решение об его отмене. На основании принятого решения потерпевший вправе потребовать взыскания в свою пользу как имущественного вреда, так и материального возмещения морального вреда (при его наличии).

Таким образом, защита права собственности с помощью вещно-правовых исков заключается в восстановлении в первоначальном состоянии прежде всего имущества собственника, не исключая, разумеется, при необходимости и возмещения убытков. Такого рода защита осуществляется судом.

§ 3. Обязательственно-правовые иски

Кроме вещно-правовых исков право собственности защищается и при помощи **обязательственно-правовых исков**, вытекающих из договорных и внедоговорных обязательств. К ним относятся:

1. Иски о взыскании убытков, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением договоров. Под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода) (ст. 14 ГК). Например, Иванов сдал на хранение вещь, которую хранитель утерял. Иванову будут возмещены убытки в размере стоимости утраченного имущества.

2. Иски о возврате вещей, переданных по договору. Например, по истечении срока договора аренды арендатор обязан возвратить собственнику имущество. Если он этого не сделал, к нему может быть предъявлен иск (ст. 593 ГК).

3. Иски о возмещении причиненного вреда (деликтные обязательства). Согласно ст. 933 ГК вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит

возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред. В данном случае отсутствуют договорные отношения и обязательство возникает из самого факта причинения вреда. Например, взыскание с преступников стоимости похищенных вещей.

4. Иски о возврате неосновательно приобретенного или сбереженного имущества (ст. 971 ГК). Лицо, которое без установленных законом или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение), за исключением случаев, предусмотренных ст. 978 ГК. Вопрос о возврате неосновательно приобретенного имущества возникает лишь в том случае, когда оно не сохранилось в натуре. Если сохранилось имущество в натуре, то право собственности защищается путем предъявления виндикационного иска.

Неосновательно приобретенное (сбереженное) по общему правилу возвращается собственнику. Например, Иванов дважды оплатил долг. Сумма повторной оплаты должна быть ему возвращена.

Если же имущество приобретено в результате действий, заведомо противных интересам государства, то оно взыскивается в доход государства. Например, сумма взятки, нажива от спекуляции будут обращены в доход государства.

В качестве основания защиты прав других собственников при невыполнении договорных обязательств лицом закон предусматривает обращение взыскания на имущество собственника по его обязательствам. Так, в случае невыполнения обязательств юридическим лицом взыскание может быть обращено на имущество, принадлежащее ему на праве собственности.

Государственное предприятие отвечает по обязательствам закрепленным за ним имуществом на праве собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления. При недостаточности средств у государственного предприятия (организации) ответственность по его обязательствам несет собственник соответствующего имущества, если иное не установлено законом. Следовательно, собственник не отвечает по обязательствам созданных им юридических лиц, а они не отвечают по обязательствам собственника, кроме случаев, предусмотренных законодательными актами или договором между собственником и юридическим лицом.

Физические лица (граждане) отвечают по своим обязательствам имуществом, принадлежащим им на праве собственности, кроме имущества, на которое в соответствии с законодательством не может быть обращено взыскание по претензиям кредиторов.

Принудительное отчуждение имущества допускается в исключительных случаях. Так, в ст. 44 Конституции Республики Беларусь закреплено, что принудительное отчуждение имущества допускается лишь по мотивам общественной необходимости при соблюдении условий и порядка, определенных

законом, со своевременным и полным компенсированием стоимости отчужденного имущества, а также согласно постановлению суда.

Таким образом, анализ законодательства показывает, что государство гарантирует каждому право собственности, т. е. право владения, использования и распоряжения. Неприкосновенность собственности охраняется законом.

Литература

Василевич, Г.А. О гарантиях добросовестного приобретателя имущества / Г.А. Василевич // Право Беларуси. 2005. № 12.

Витрянский, В.В. Защита права собственности / В.В. Витрянский // Законность. Журн. для деловых людей. 1995. № 11.

Гущин, Г.З. Общественные объединения и защита прав предпринимателей / Г.З. Гущин // Государство и право. 1993. № 11.

Дубай, С. Требование об устранении нарушений собственника / С. Дубай // Юрист. 2007. № 11.

Король, Э.Л. Виндикация и проблемы добросовестного приобретателя культурных ценностей / Э.Л. Король // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2010. № 4.

Кулаковский, С. Защита прав добросовестного приобретателя / С. Кулаковский, В. Макаревич // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2007. № 11.

Петрукович, В. Гражданско-правовая защита права собственности в практике хозяйственных судов / В. Петрукович // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2005. № 3.

Платонов, Ю.А. Право собственности: приобретение, прекращение и защита / Ю.А. Платонов // Бухгалт. учет. 1995. № 7.

Подгруша, В. Защита прав добросовестного приобретателя, имущество которого конфисковано / В. Подгруша // Юрист. 2006. № 6.

Чигир, В. О виндикации имущества, приобретенного добросовестным приобретателем от неуправомоченного лица / В. Чигир // Суд. весн. 2003. № 4.

Раздел III
ОБЩАЯ ЧАСТЬ ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОГО ПРАВА

ГЛАВА 19. Обязательственное право. Общие положения

§ 1. Понятие обязательственного права и обязательства.
§ 2. Виды обязательств.
§ 3. Субъектный состав обязательств.
§ 4. Основания возникновения обязательств и исполнение обязательств.
§ 5. Понятие и способы обеспечения исполнения обязательств.
§ 6. Прекращение обязательств.

§ 1. Понятие обязательственного права и обязательства

Понятие обязательства неразрывно связано с отношениями экономического оборота. Обязательственное право является наиболее подвижной частью гражданских правоотношений. Как показывает практика, в обязательственные правоотношения ежедневно вступает огромное число физических и юридических лиц. Это и поездка в общественном транспорте из дома на работу (договор перевозки), приобретение вещей в собственность (договор купли-продажи), заключение договоров поставки, получение кредитов в банке и т. д. Такого рода обязательства опосредуют правомерные действия и возникают на основании договора. Обязательства могут возникнуть и вследствие совершения недозволенных действий, например в результате причинения вреда либо неосновательного приобретения или сбережения имущества. Иными словами, результатом возникновения этих обязательств является не договор, а иные юридические факты, т. е. данные обязательства относятся к внедоговорным.

Все возникающие обязательства регулируются нормами обязательственного права. Таким образом, под обязательственным правом понимается совокупность правовых норм, направленных на регулирование возникающих как договорных, так и внедоговорных правоотношений в той или иной форме. Это может быть передача имущества, выполнение работ, оказание услуг, возмещение вреда и т. п.

Под **совокупностью правовых норм** понимаются нормы взаимосвязанных институтов, регулирующих обязательственные правоотношения. Систему обязательственного права составляют нормы, характерные для всех обязательств. Например, лицо, причинившее вред, обязано возместить потерпевшему убытки. В случае непоставки обусловленного договором товара виновная сторона обязана по требованию получателя этого товара уплатить неустойку. При выполнении обязательства надлежащим образом оно прекращается. Иными словами, это нормы, которые направлены на установление и обеспечение прав и исполнение обязанностей сторон, обеспечение исполнения обязательства в целом, его прекращение, определение ответственности за его неисполнение.

Систему обязательственного права составляют также нормы, регулирующие конкретные виды обязательств. Применение этих норм к другим обязательствам возможно лишь при наличии на это отсылки в законе. Так, к отношениям по поставке товаров для государственных нужд применяются правила о договоре поставки, если иное не предусмотрено законодательством.

Нормы, регулирующие отдельные виды обязательств, которые помещены в ГК, относятся к числу общих. Помимо этих норм имеются нормы, которые содержатся в специальном законодательстве (например, в транспортных кодексах, уставах).

В состав обязательственного права входят и нормы, содержащие общие положения о договорах, в частности понятия, условия, порядок заключения, изменения и прекращения договора.

В свою очередь, нормы обязательственного права являются основой возникновения определенных обязательств, связанных с соответствующими юридическими фактами.

Анализ литературных источников, правоприменительной практики показывает, что *термин «обязательство» употребляется и как гражданское правоотношение, и как обязанность должника совершить действие (бездействие)*. Этим термином обозначается документ (накладная, квитанция, долговая расписка и т. п.), в котором зафиксирована такая обязанность. Возникающие как правомерные, так и неправомерные общественные отношения облекаются в форму обязательственных правоотношений.

Иными словами, обязательство, как и любая форма, представляет собой отражение в правовой системе реально существующих общественных отношений. Специфика этих отношений должна определять и особенности обязательственно-правовой формы. Так, в обществе устанавливаются

взаимные связи, взаимный обмен своей деятельностью между организациями, между организациями и гражданами, гражданами между собой. В результате взаимных связей, взаимного обмена своей деятельностью происходит перемещение имущества и иных результатов труда. Основная масса этого перемещения состоит в движении имущества из сферы производства в сферу обращения и через нее в сферу потребления (поставщик – магазин – покупатель). Иногда имущество переходит из сферы одного лица в сферу другого, минуя сферу обращения (причинитель вреда возмещает его непосредственно потерпевшему).

Следовательно, обязательство с экономической точки зрения представляет собой отношения по перемещению имущества и иных результатов труда от одних лиц к другим. Гражданское право призвано регулировать эти отношения, которые возникают в результате перемещения материальных благ и иных результатов труда из хозяйственной сферы одного лица в хозяйственную сферу другого лица. Урегулированные законом эти отношения становятся обязательствами в юридическом смысле, предполагающими уполномоченность одной стороны требовать и обязанность другой стороны исполнить установленное договором, законом (порученное) в точном соответствии с предъявляемыми требованиями.

Специфика отдельных видов правоотношений проявляется не только в том, что уполномоченная сторона вправе или не вправе чего-то требовать от обязанной стороны, но и в том, что она может требовать. Так, в правоотношении собственности уполномоченная сторона вправе требовать от обязанных перед ней лиц пассивного воздержания от любых действий, препятствующих собственнику владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащими ему вещами. Материальные и духовные интересы собственника удовлетворяются им собственными действиями, совершаемыми в отношении принадлежащих ему вещей. Уполномоченная в обязательственном правоотношении сторона наделяется правом требовать от обязанной стороны совершения определенных активных действий (в силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие). При этом предполагается в обязательном порядке равенство сторон. Изложенное в общем плане и характеризует содержательную часть обязательства.

Обязательство – гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности (ст. 288 ГК).

Как любому гражданскому правоотношению, обязательству свойственны только ему присущие ***характерные черты***, отличающие его от других гражданских правоотношений.

Они заключаются в следующем:

1. Субъектами обязательства в зависимости от функций и степени уполномоченности являются должник и кредитор. Должником называется лицо, обязанное совершить в пользу кредитора определенное действие или воздержаться от определенного действия, кредитором – лицо, уполномоченное требовать от должника исполнения указанной обязанности. В качестве должника и кредитора могут выступать как граждане, так и юридические лица, а также государство.

В ряде обязательств одна сторона является только кредитором, а другая – только должником (например, договор займа). Однако в большинстве договоров каждая из сторон одновременно выступает и как должник, и как кредитор. Так, в договоре купли-продажи продавец является должником по требованию о передаче проданной вещи и кредитором – об уплате денег за нее; покупатель по этим требованиям выступает соответственно в качестве кредитора и должника.

2. Содержание обязательства составляют права и обязанности его участников (должника и кредитора). Различают обязательства с положительным содержанием, когда должник обязан совершить в пользу кредитора какое-либо действие (например, передать проданную вещь), и с отрицательным содержанием, когда должник обязан воздержаться от совершения действия (например, заключивший договор об издании рукописи с одним издательством обязан воздержаться от передачи той же рукописи другому издательству).

3. Объектом обязательства являются правомерные действия, совершаемые должником в пользу кредитора, т. е. то, на что направлена обязанность должника (и соответственно право требования кредитора), поведение субъектов (действие или бездействие). Само же поведение может быть направлено на передачу вещи, денег, рукописи и т. п. В отличие от объекта их принято называть предметом обязательства.

Как правило, объект обязательства состоит из нескольких действий, совершение которых распределяется между сторонами, и они являются обязанными по их выполнению. Поэтому в большинстве обязательств та и другая сторона выступают одновременно и должником, и кредитором (в частности, в договоре купли-продажи).

4. Возникновение обязательств связано с решением соответствующих задач, достижением определенных целей. Задачи и цели могут быть масштабными и определяются, выдвигаются государством. Например, достижение наивысшей производительности труда, высокого по сравнению с другими странами уровня жизни народа. Для реализации этой цели должны быть направлены усилия общества и государства. Такого рода цели называются общими.

Если стороны стремятся к достижению конкретных целей, для чего и вступают в определенные обязательственные правоотношения, такого рода цели называют непосредственными. Например, стороны договорились о купле-продаже жилого дома; моторный завод заключил договор с автомобильным заводом о поставке ему 1000 двигателей.

5. Исполнение обязательства обеспечивается мерами государственного принуждения. Меры принудительного воздействия на должника, применяемые с целью побудить его к исполнению своей обязанности, получили название санкции в обязательстве. Конечно, большинство обязательств выполняется добровольно, в силу сознательности должников и понимания социальной значимости надлежащего исполнения ими своих обязанностей. Однако, как показывает практика, имеются и случаи невыполнения обязательств. Наличие санкции помогает кредитору, применив принудительные меры воздействия на должника, добиться реального исполнения обязательства, достижения той цели, которая была предусмотрена при установлении обязательства.

Конкретной формой приведения санкции в действие является иск, предъявленный кредитором в суде. С помощью решений указанных органов кредитор может добиться исполнения должником его обязанности в натуре (передача имущества, денег, выполнение работ), либо денежного возмещения (возмещение убытков, понесенных кредитором в связи с неисполнением обязанности должником), либо сочетания обеих указанных форм удовлетворения. Большую роль в обеспечении исполнения обязательств играют средства общественного воздействия.

§ 2. Виды обязательств

Критерии определения обязательств при отнесении их к тому или иному виду могут быть различными[1].

Как уже было отмечено, обязательства подразделяются на договорные и внедоговорные. Основу такого деления составляют определенные юридические факты, порождающие тот или иной вид обязательств.

Договорные обязательства возникают из договора (например, договор аренды, договор страхования и др.).

Внедоговорными являются обязательства, возникновение которых связано не с договором, а с другими юридическими фактами (например, из неправомерных действий, в частности из причинения вреда, неосновательного обогащения; из правомерных действий (из завещаний, содержащих завещательный отказ, возложение)).

Обязательства подразделяются по содержанию прав и обязанностей. К числу таких обязательств относятся: простые, взаимные (сложные), многосторонние, со строго определенным содержанием, альтернативные, дополнительные (акцессорные) и др.

---

[1] По вопросу классификации обязательств см., например: Егоров Н.Д. Классификация обязательств по советскому гражданскому праву // Совет. государство и право. 1989. № 3. С. 36.

В ***простом обязательстве*** обязанность (обязанности) лежит только на одной стороне, а правомочие (правомочия) – только на другой (односторонние обязательства). Примером такого обязательства может служить правоотношение, вытекающее из договора займа: на заемщике – обязанность вернуть долг, на заимодавце – право требовать его возврата (ст. 760 ГК).

Во ***взаимном обязательстве*** каждая из сторон является носителем правомочия и обязанности или нескольких правомочий и обязанностей (обязательство двустороннее). Следует отметить, что большинство гражданско-правовых обязательств обладают относительно сложной структурой, когда каждый из участников является носителем не только прав или только обязанностей, но и носителем тех и других.

В ***многосторонних обязательствах*** наличествует более двух сторон, каждая из которых наделяется равными правами и обязанностями (договор простого товарищества, в котором все его участники наделяются равными правами и обязанностями. Их имущественная ответственность зависит от доли, внесенной каждым участником).

По ***обязательствам со строго определенным содержанием*** должник обязан совершить в пользу кредитора одно или несколько строго определенных действий. Требовать выполнения других действий от должника кредитор не вправе, равно как и должник не обязан их выполнять. Например, по договору поставки поставщик обязан в обусловленный договором срок поставить оговоренный в нем товар.

В ***альтернативном обязательстве*** должник может или обязан совершить по выбору кредитора (в зависимости от обязательства) одно из нескольких возможных действий, предусмотренных обязательством, если из законодательства и условий обязательства не вытекает иное (ст. 301 ГК). Например, в случае передачи продавцом товара ненадлежащего качества, если эти недостатки не были оговорены продавцом, покупатель вправе по своему выбору потребовать от продавца соразмерного уменьшения покупной цены, безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок либо возмещения своих расходов на устранение недостатков товара (п. 1 ст. 445 ГК).

Дополнительные (акцессорные) обязательства законодательством отнесены к числу способов обеспечения исполнения обязательств. В соответствии со ст. 310 ГК исполнение исполнения обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, гарантией, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренным законодательством или договором.

Речь идет о том, что способы обеспечения исполнения обязательств носят дополнительный *(акцессорный)* характер к основному обеспечиваемому обязательству. Суть изложенного можно проследить на основе анализа п. 2 и 3 ст. 310 ГК, из которых следует, что недействительность соглашения обеспечивающего, т. е. дополнительного (акцессорного) обязательства не влечет

за собой недействительности основного обязательства. Вместе с тем недействительность основного обязательства влечет недействительность обеспечивающего его (акцессорного) обязательства, если иное не установлено законодательством. Поскольку данная норма носит диспозитивный характер, это может быть исключено.

Что касается дополнительных (акцессорных) обязательств, то их взаимодействие с основными обязательствами может проявляться также и в том, что прекращение основного обязательства влечет также прекращение и дополнительного (акцессорного) обязательства. Так, согласно ст. 355 ГК право первоначального кредитора переходит к новому кредитору в том объеме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода права. В частности, если иное не предусмотрено законодательством или договором, к новому кредитору переходят права, обеспечивающие исполнение обязательства, а также другие, связанные с требованием права. В данном случае к новому кредитору вместе с правами по основному обязательству перешли права и по дополнительному (акцессорному) обязательству.

Обязательства могут подразделяться на виды также исходя из совершаемых действий: передать имущество (по договору купли-продажи), выполнить работу (по договору подряда), уплатить деньги (по договору займа) и т. п.

§ 3. Субъектный состав обязательства

Сторонами обязательственных правоотношений являются должник и кредитор. Если обязательства возникают из односторонней (например, договор займа) или двусторонней сделки (например, договор купли-продажи), то имеются две стороны. При заключении многосторонней сделки (например, простое товарищество) число сторон, участвующих в обязательственном правоотношении, увеличивается.

Участниками обязательственных правоотношений являются только признанные законом лица. Ими могут быть граждане, организации, государство. Они могут выступать как на стороне должника, так и на стороне кредитора.

Кредитор наделен правом требования и поэтому является *активной стороной обязательства. Должника* как обязанное лицо называют *пассивной стороной* в обязательстве. В двусторонних обязательствах одно лицо одновременно выступает и кредитором в отношении права требования совершения одного действия, и должником в отношении другого. Так, по договору купли-продажи покупателю как одной стороне принадлежат все права на приобретаемую вещь и все обязанности по ее оплате, а продавцу как другой стороне – все обязанности по передаче вещи и права на ее оплату.

В многосторонних обязательствах участвует более двух сторон: несколько должников и несколько кредиторов.

Обычно на каждой стороне обязательства выступает одно лицо, однако закон допускает участие на одной или обеих сторонах нескольких лиц. Такие обязательства называются **обязательствами со множественностью лиц**.

Участие на стороне должника нескольких лиц образует *пассивную множественность*.

Наличие нескольких лиц на стороне кредитора образует *активную множественность*. Например, обязательство, вытекающее из соглашения между собственником дома и несколькими малярами о ремонте, будет обязательством со множественностью лиц на одной стороне – должника. В данном случае имеет место пассивная множественность. Если же лица обязались отремонтировать дом, принадлежащий на праве частной собственности нескольким гражданам, характерна множественность лиц на обеих сторонах обязательства – должника и кредитора.

В зависимости от объема прав требований кредиторов и обязанностей должников обязательства со множественностью лиц подразделяются на долевые, солидарные, субсидиарные.

Долевыми называются обязательства, в которых возникает право каждого кредитора требовать исполнения и обязанность каждого должника произвести исполнение в определенной доле. Примером долевых обязательств может служить объединение средств предприятий и организаций для совместного участия на долевых началах в строительстве жилых домов, медицинских и детских дошкольных учреждений и т. д.

При пассивной множественности в долевых обязательствах каждый из должников обязан исполнить обязательство в определенной доле. В отношении должника, исполнившего свою долю, обязательство прекращается. При активной множественности в долевом обязательстве каждый кредитор вправе требовать от должника исполнения обязательства лишь в определенной доле.

При смешанной множественности, когда на стороне и кредитора, и должника находятся несколько лиц, каждый из кредиторов вправе требовать причитающуюся ему долю, а каждый должник обязан исполнить обязательство в части, приходящейся на его долю. Обычно обязательства с множественностью лиц – долевые, а доли предполагаются равными, если иное не вытекает из законодательства или договора.

В ***солидарных обязательствах*** также различают активную, пассивную и смешанную солидарность. Солидарное требование (активная солидарность) предполагает несколько кредиторов и одного должника. При солидарной обязанности (пассивная солидарность) участвуют один кредитор и несколько должников. При смешанной солидарности и на стороне должника, и на стороне кредитора выступают несколько лиц.

При солидарной обязанности должников, в отличие от долевых, каждый кредитор вправе требовать исполнения обязательства как от одного, так и от всех должников в полном объеме или в части долга. Солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не будет исполнено в полном объеме. Все это направлено на охрану интересов кредитора и усиление ответственности содолжников.

Исполнение солидарной обязанности одним из должников освобождает остальных должников от исполнения. Солидарный должник, исполнивший обязательство, имеет право обратного требования к содолжникам в равных долях, за вычетом его доли, падающей на него самого. Неуплаченное одним из солидарных должников тому должнику, который исполнил солидарную обязанность, падает в равной доле на этого должника и на остальных должников. Например, в отношении Иванова, Сидорова и Петрова возникло солидарное обязательство в сумме 300 р. Иванов обязательство исполнил полностью в указанной сумме. Следовательно, ему по его требованию Сидоров и Петров должны возвратить 200 р. (каждый по 100 р.). Сидоров умирает, не возвратив долг. Этот долг (в сумме 100 р.) равными частями (по 50 р.) приходится на Иванова и Петрова, т. е. Петров должен возвратить Иванову 150 р.

При солидарном требовании любой из солидарных кредиторов вправе предъявить к должнику требования в полном объеме. Исполнив обязательство одному из кредиторов, должник освобождается от исполнения обязательств другим кредиторам. Солидарный кредитор, получивший исполнение от должника, обязан передать остальным кредиторам причитающиеся им доли, если иное не вытекает из отношений между ними.

Солидарные обязательства возможны лишь в случаях, предусмотренных договором или установленных законодательством, в частности при неделимости предмета обязательства (ст. 303 ГК). Если в законодательстве или договоре отсутствуют указания о солидарности обязательства, то оно должно быть признано долевым.

Солидарная ответственность установлена, например, ст. 949 ГК в случае совместного причинения вреда нескольким лицам. Правила данной статьи применяются также при взыскании материального ущерба, причиненного преступлением. Но следует иметь в виду, что недопустимо возложение солидарной ответственности на лиц, хотя и осужденных по одному делу, но за отдельные самостоятельные преступления. Эти лица несут солидарную ответственность лишь в части тех факторов (эпизодов) преступления, в которых установлено их участие.

Солидарными также являются обязанности нескольких должников по обязательству, связанному с предпринимательской деятельностью, равно как и требования нескольких кредиторов в таком обязательстве, если законодательством или условиями обязательства не предусмотрено иное (п. 2 ст. 303 ГК).

Во взаимоотношениях между организациями солидарная ответственность, как правило, не применяется, поскольку это противоречит принципам договорной дисциплины, самостоятельной ответственности за выполнение принятых обязательств.

Солидарная ответственность встречается в основном в отношениях между гражданами и между гражданами и организациями. Значение ее состоит в том, что она предоставляет кредитору больше гарантий для удовлетворения требований, вытекающих из обязательства.

При ***субсидиарных (дополнительных)*** обязательствах наряду с основным должником обязанность исполнения возлагается и на специально предусмотренного дополнительного должника. Но этот должник обязанность исполнения несет лишь в той части, в какой не было получено исполнения обязательства от основного должника. Прежде чем предъявить требование к дополнительному должнику, кредитор должен вначале обратиться с ним к основному должнику (ст. 370 ГК). И лишь в том случае, если основной должник отказался удовлетворить требование кредитора или кредитор не получил от него в разумный срок ответа на предъявленное требование, оно может быть предъявлено лицу, несущему субсидиарную (дополнительную) ответственность. В свою очередь, лицо, несущее дополнительную ответственность, должно до удовлетворения требования, предъявленного ему кредитором, предупредить об этом основного должника, а если к нему предъявлен иск, то привлечь основного должника к участию в деле. В противном случае основной должник вправе выдвинуть против дополнительного должника, исполнившего обязательство и предъявившего регрессное требование, возражения, которые он имел и мог бы выдвинуть против кредитора.

Не допускается предъявление требования кредитором к основному должнику, чтобы последний потребовал удовлетворения требований кредитора за счет дополнительного должника, если это требование может быть удовлетворено путем зачета встречного требования к основному должнику либо бесспорного взыскания средств с основного должника.

При исполнении обязательства одним из солидарных должников это обязательство прекращается. Однако исполнивший обязательство вправе предъявить регрессное требование к содолжникам, как и дополнительный должник, исполнивший субсидиарное обязательство, вправе предъявить регрессное требование к основному должнику. Иными словами, существуют и ***регрессные обязательства***.

Как уже упоминалось, в солидарном обязательстве должник, полностью исполнивший солидарную обязанность (например, в случае совместного причинения вреда несколькими лицами (ст. 949 ГК)), имеет право потребовать возмещения уплаченной суммы (за вычетом своей доли) от остальных должников. Равным образом поручитель, совершивший исполнение обязательства кредитору вместо должника, приобретает право требования к должнику,

аналогичное праву кредитора по главному обязательству. Такого рода требования именуют *правом регресса*, а само обязательство между лицом, уплатившим долг, и третьим лицом, на которое перелагается уплаченная сумма, – *регрессным обязательством*.

Регрессное обязательство может вытекать не только из солидарных обязательств. Так, поставщик, уплативший покупателю неустойку за просрочку в поставке продукции по вине другой организации, с которой у него был заключен договор, вправе переложить обязанность по уплате суммы на эту организацию.

Регрессным называется такое обязательство, по которому одно лицо (регредиент) имеет право требовать от другого лица (регрессата) платежа денежной суммы или передачи иной имущественной ценности, уплаченной (переданной) кредитором третьему лицу по вине должника. Объем обратного требования не может превышать суммы, выплаченной по основному обязательству.

Значение регрессных обязательств заключается в том, что с их помощью невыгодные материальные последствия возлагаются на лиц, виновным поведением которых они вызваны, что содействует укреплению договорной дисциплины субъектов хозяйствования.

Обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон. В случаях, предусмотренных законодательством или соглашением сторон, обязательство может создавать для третьих лиц права в отношении одной или обеих сторон обязательства (п. 3 ст. 289 ГК).

Речь идет о том, что помимо должника и кредитора в некоторых обязательствах могут участвовать и другие субъекты гражданского права. Такие субъекты именуются *«третьими лицами»*. Однако поскольку в п. 3 ст. 289 ГК определено, что обязательство может создавать права для третьих лиц только в случаях, предусмотренных законодательством или соглашением сторон, следовательно, это не предписывающее к выполнению правило, а исключение из правил. Такие случаи строго регламентированы, например, Петров открывает счет в банке на имя своей дочери.

В законодательстве предусмотрено, что договором в пользу третьего лица признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу (ст. 400 ГК).

Законодательством также предусмотрено и **исполнение обязанностей, возложенных должником на третье лицо**. Речь идет об исполнении обязанностей не в пользу третьего лица, а наоборот должник переадресовывает исполнение своего обязательства на третье лицо. Однако это возможно лишь тогда, если из законодательства, условий обязательства или его существа не вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично. В этом случае

кредитор обязан принять исполнение, предложенное за должника третьим лицом (ст. 294 ГК). Такого рода варианты возможны, например, при исполнении обязанностей, вытекающих из договоров поручения, комиссии и в некоторых других случаях.

В интересах третьего лица в законодательстве установлено весьма важное правило, суть которого заключается в том, что, если третье лицо подвергается опасности утратить свое право на имущество должника (право аренды, залога или др.) вследствие обращения кредитором взыскания на это имущество, оно может за свой счет удовлетворить требование кредитора без согласия должника. После этого к третьему лицу переходят все права кредитора по обязательству (п. 2 ст. 294 ГК).

Субъектный состав обязательств может меняться. В таком случае в правоотношение вступает новое лицо либо на стороне должника, либо на стороне кредитора, т. е. происходит перемена лиц в обязательстве – замена первоначальных кредитора или должника новыми участниками обязательства. Перемена лиц в обязательстве возможна в порядке общего правопреемства (при присоединении одного юридического лица к другому) или частного правопреемства (на основании специальных сделок). Такие сделки называются уступкой права требования и переводом долга.

Уступка права требования (цессия) – это соглашение между кредитором и другим лицом, по которому кредитор передает этому лицу свое право требования к должнику. Содержание обязательства при этом не меняется. Изменяется лишь субъект уполномоченной стороны.

Кредитор, уступающий право требования, именуется цедентом, а новый кредитор, получающий это право, – *цессионарием*.

Согласно ст. 359 ГК уступка требования кредитором другому лицу допускается, если она не противоречит законодательству или договору либо требование не связано с личностью кредитора. Если личность кредитора имеет существенное значение для должника, то уступка требования без согласия должника не допускается. Например, гражданин, предоставляющий по договору займа определенную сумму другому лицу, может передать третьему лицу свое право требования к заемщику о возврате этой суммы. Вместе с тем закон не допускает уступки требования об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью (ст. 354 ГК).

В соответствии со ст. 357 ГК должник сохраняет при уступке требования все возражения к новому кредитору, которые он имел против первоначального кредитора к моменту получения уведомления о переходе прав по обязательству к новому кредитору.

Уступка требования, как следует из определения, производится по договору между первоначальным кредитором и тем лицом, которому передается право требования. Согласия должника не требуется, поскольку уступка требования его положения не ухудшает. Кредитор, уступивший требование другому

лицу, обязан передать ему документы, удостоверяющие право требования, и сообщить сведения, имеющие значение для осуществления требования. К приобретателю требования переходят права, обеспечивающие исполнение обязательства.

Должник должен быть письменно уведомлен об уступке требования. Это делается для того, чтобы он знал, кому необходимо исполнить обязательство. В противном случае исполнение обязательства первоначальному кредитору признается исполнением надлежащему кредитору.

Первоначальный кредитор отвечает перед новым кредитором за недействительность переданного ему требования. В случае недействительности требования он не отвечает за неисполнение его должником. Такую ответственность первоначальный кредитор может нести лишь в случае, если он принял на себя поручительство за должника перед новым кредитором.

Переход прав кредитора к другому лицу может происходить и по решению суда, когда возможность такого перехода предусмотрена законодательством. Допускается перевод прав на другое лицо и вследствие исполнения обязательства должника его поручителем или залогодателем, не являющимся должником по этому обязательству, а также при переводе страховщику в соответствии с предъявленными требованиями прав кредитора к должнику, ответственному за наступление страхового случая.

Изложенные основания перехода прав кредитора к другому лицу не являются исчерпывающими.

Что касается объема прав кредитора, переходящих к другому лицу, то к новому кредитору переходят все права, обеспечивающие исполнение обязательства, в том числе и право на неуплаченные проценты, если иное не предусмотрено законодательством или договором.

В процессе действия обязательства может произойти и **перевод долга** – соглашение, по которому должник с согласия кредитора переводит свою обязанность на другое лицо.

Перевод должником своего долга на другое лицо допускается только с согласия кредитора (п. 1 ст. 362 ГК). Это объясняется тем, что для кредитора личные качества должника (его платежеспособность, квалификация и т. д.) имеют существенное значение. Поэтому, например, художник, получивший заказ на произведение изобразительного искусства, не вправе без согласия заказчика передать выполнение заказа другому лицу.

Для защиты своих интересов новый должник вправе выдвигать против требования кредитора все те возражения, которые имел первоначальный должник против кредитора.

С переводом долга прекращается поручительство и залог, установленные третьим лицом, если поручитель или залогодатель не выразили согласия отвечать за нового должника, так как они несут ответственность только за действия определенного должника.

Во взаимных обязательствах при замене любой стороны наступает одновременно уступка требования и перевод долга.

Уступка требования и перевод долга подчиняются общим правилам о форме сделки. Однако уступка требования и перевод долга, основанные на сделке, совершенной в письменной или нотариальной форме, должны быть совершены в соответствующей письменной форме. Если уступка требования и перевод долга основаны на сделках, совершенных в нотариальной форме, они должны быть совершены в нотариальной форме, если же требуется государственная регистрация, то они должны быть зарегистрированы в порядке, установленном для регистрации этих сделок, если иное не установлено законодательством (ст. 360, п. 2 ст. 362 ГК).

§ 4. Основания возникновения обязательств и исполнение обязательств

Основаниями возникновения обязательств называются юридические факты, с которыми закон связывает появление обязательств.

В соответствии со ст. 7 ГК **обязательства возникают из следующих оснований**:

1) из договоров и иных сделок, предусмотренных законодательством, а также из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законодательством, но не противоречащих ему.

Сделки (в том числе договоры) являются наиболее распространенными основаниями возникновения обязательств. Во многих случаях обязательственные правоотношения возникают непосредственно из договоров (например, договоры, заключенные между гражданами (купля-продажа), между организациями (поставка)).

Нередко договор вызывает возникновение обязательства в сочетании с другими нормативными правовыми актами, в частности административными (принятие решения исполнительным и распорядительным органом о выделении жилья гражданину Иванову влечет обязанность ЖЭС заключить с ним договор социального найма жилого помещения);

2) из актов государственных органов и органов местного управления и самоуправления, которые предусмотрены законодательством в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей. Речь идет об административных актах, актах планирования, порождающих в силу законодательства гражданско-правовые последствия.

Административный акт – индивидуальный акт компетентного органа, направленный на установление, изменение или прекращение правоотношения. Он порождает обязательственные правоотношения либо

непосредственно, либо в сочетании с другими юридическими фактами (например, с договорами).

Основаниями возникновения обязательств между организациями являются и акты планирования. Указывая на это основание, закон имеет также в виду случаи, когда административный или плановый акт непосредственно (без оформления договором) влечет возникновение обязательства между сторонами. Так, из плана железнодорожной перевозки груза непосредственно возникают обязательства грузоотправителя предъявлять груз к перевозке, а перевозчика – подать перевозочные средства под погрузку;

3) из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности. Например, по предъявленному иску судом вынесено решение о взыскании неустойки за несвоевременную поставку товара. На основании вынесенного решения возникает обязательство, по которому виновное предприятие обязано возместить причиненный вред;

4) в результате создания и приобретения имущества по основаниям, не запрещенным законодательством;

5) в результате создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности. Например, создание не имеющего аналогов устройства, способствующего сбережению энергии, порождает обязательство организации, регистрирующей изобретения и открытия, выдать лицу патент на это изобретение при его обращении;

6) вследствие причинения вреда другому лицу. Например, причинение Петровым вреда Иванову является основанием возникновения обязательства по возмещению вреда между причинившим вред и потерпевшим;

7) вследствие неосновательного обогащения. Приобретение или сбережение имущества за счет другого лица без достаточных оснований порождает обязательство возместить потерпевшему его имущественные потери. Например, передача Ивановым дважды денег Петрову по одному и тому же основанию создает обязательство по возврату незаконно приобретенного.

Необходимо отметить, что как вследствие причинения вреда другому лицу, так и вследствие неосновательного обогащения обязательства возникают непосредственно в силу факта причинения вреда имуществу или личности, а также неосновательного приобретения или сбережения имущества. И хотя сами по себе указанные действия неправомерны, но возникающие из них обязательства направлены на достижение правомерных целей, в частности охрану государственной и частной собственности;

8) вследствие иных действий граждан и юридических лиц;

9) вследствие событий, с которыми законодательство связывает наступление гражданско-правовых последствий. Например, в результате грозового разряда сгорел застрахованный дом. Происшедшее событие является основанием возникновения обязательства, в силу которого

организация по страхованию имущества обязана возместить оговоренную сторонами сумму собственнику сгоревшего дома.

Обязательства могут возникнуть не только из оснований, предусмотренных законом. В силу ст. 7 ГК они могут возникнуть также из тех действий граждан и организаций, которые хотя и не предусмотрены законом, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

Обязательства, возникшие из указанных и возможных других оснований, должны быть надлежащим образом исполнены.

Институту исполнения обязательств придается важное значение как в законодательстве, так и в судебной практике. **Исполнить обязательство** – значит совершить предусмотренные в нем действия или воздержаться от их совершения, если того требует законодательство или соглашение сторон. Совершение должником действия или воздержаться от его совершения должно осуществляться с целью удовлетворения требований уполномоченной стороны. При этом исполнение обязательства должно осуществляться в соответствии с требованиями законодательства и самого обязательства. Неисполнение требуемого, определенного обязательством, может привести к тому, что цель не будет достигнута, а следовательно, потребность уполномоченной стороны не будет осуществлена. Исполнение обязательства сторонами надлежащим образом, т. е. совершить определенное действие или воздержаться от его осуществления, – это по существу и составляет их права и обязанности.

Особенно возрастают требования к принципу исполнения обязательств в строгом соответствии с договором. *Заметной тенденцией развития института исполнения обязательств стало усиление его гарантий.* Эта тенденция развивается по двум направлениям:

– возрастает роль вещно-правовых гарантий, т. е. гарантированной передачи имущества, залога имущества, остановки товара в пути и права удержания вещи;

– множится число самих видов гарантий.

Важнейшими чертами, характеризующими категорию исполнения, являются следующие:

– осуществляется удовлетворение определенных потребностей и интересов кредитора, т. е. выполняется компенсационная функция;

– результатом исполнения становится прекращение обязательственно-правовой связи между кредитором и должником;

– исполнение обязательства является не сделкой, а юридическим поступком, т. е. правомерным юридическим действием, правовые последствия которого наступают независимо от того, было данное действие направлено на достижение этих последствий или нет;

– исполнение обязательства является не только обязанностью, но и правом должника, равно как и принятие исполнения является не только правом, но и обязанностью кредитора.

Исполнение обязательства представляет собой осуществление прав кредитора и исполнение обязанностей должника. Разумеется, реализация их в различных обязательствах разная.

Гражданско-правовые нормы об обязательствах содержат различные **принципы исполнения обязательств**. В их числе: надлежащее исполнение, недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательства, реальное исполнение, неотвратимость исполнения обязательства, учет государственных интересов при исполнении обязательства, деловое сотрудничество и взаимопомощь, экономичность, полное возмещение убытков.

Среди них выделяются общие принципы, которым должно соответствовать исполнение обязательства в каждом отдельном случае:

1. Принцип надлежащего исполнения означает, что предусмотренное в обязательстве действие (воздержание от предусмотренных в обязательстве действий) надлежит выполнить в точном соответствии с указаниями законодательства, договора, а при их отсутствии – в соответствии с предъявляемыми требованиями (ст. 290 ГК).

Обязательство должно быть выполнено не только надлежащим лицом, но и надлежащим образом с точки зрения *предмета, места, времени и способа исполнения,* т. е. с соблюдением всех условий, составляющих содержание обязательства.

Требование о надлежащем исполнении включает недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательства и одностороннего изменения условий договора. Односторонний отказ и одностороннее изменение возможны только в случаях, когда на этот счет содержится прямое указание в законе. Чаще всего это связано с неправомерным поведением другой стороны.

2. Принцип реального исполнения тесно связан с принципом надлежащего исполнения и выражается в необходимости для должника исполнить обязательство в натуре (передать вещь, выполнить работу, оказать услугу и т. п.), т. е. совершить именно те действия, которые составляют предмет договора (обязательства) (например, арендатор по договору аренды должен возвратить ту же вещь).

Недопустимость замены возмещения в натуре денежным выражением следует из п. 1 ст. 367 ГК. Уплата неустойки и возмещение убытков в случае ненадлежащего исполнения обязательства не освобождает должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законодательством или договором. Отказаться от реального выполнения обязательства (в натуре) может только сам кредитор. И это происходит, если вследствие просрочки должника исполнение обязательства утратило интерес для кредитора.

3. Принцип делового сотрудничества и взаимопомощи предусматривает необходимость для каждой из сторон оказать другой стороне всевозможное содействие в исполнении ею своих обязанностей. Это общее правило вытекает из гражданско-правовых норм об обязательствах и очень тесно связано с принципами надлежащего и реального исполнения.

Сотрудничество проявляется в процессе исполнения всех без исключения обязательств между организациями и многих обязательств между гражданами и с их участием. Чаще всего содействие сводится к оказанию кредитором помощи обязанному лицу, без которой обязательство не может быть выполнено надлежащим образом. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства это будет поставлено в вину кредитору, если должник докажет, что нарушение могло быть предотвращено оказанием необходимого содействия в исполнении со стороны кредитора. Сторона, виновно уклонившаяся от сотрудничества с другой стороной в выполнении ею своих обязанностей, не вправе рассчитывать на возмещение убытков контрагентом, не исполнившим обязательство.

4. Принцип экономичности выражается в необходимости для каждой из сторон исполнить свои обязанности наиболее экономичным образом. Например, при выполнении работы с использованием материала заказчика подрядчик обязан использовать предоставленный заказчиком материал экономно и расчетливо, после окончания работы представить заказчику отчет об израсходовании материала, возвратить его остаток либо с согласия заказчика уменьшить цену (смету) работы с учетом стоимости остающегося у подрядчика неиспользованного материала (п. 1 ст. 667 ГК).

Когда речь идет об экономичности, имеется в виду, что при наличии нескольких вариантов исполнения обязательств выбирается наиболее рациональный, который в конечном счете имеет значение не только для кредитора, но и для должника.

Принцип экономичности носит универсальный характер в том смысле, что он распространяется на все обязательства, независимо от состава его субъектов.

Принцип экономичности исполнения обязательств основывается на методе достижения в интересах общества наивысших результатов с минимальными затратами. Этот принцип действует на всех стадиях отношений между участниками обязательства от момента возникновения до его прекращения. Действие принципа направлено на уменьшение непроизводительных затрат в сфере производства и обращения. С учетом принципа экономичности охраняются и имущественные интересы должника в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения им обязательства. Так, кредитор, понесший по этой причине убытки, обязан доказать, что им предпринимались все меры, необходимые для предотвращения ущерба или уменьшения его размера.

5. Принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства и одностороннего изменения его условий, если иное не вытекает из законодательства или договора (ст. 291 ГК). Диспозитивность данной нормы учитывает такую возможность. В частности, при согласовании условий сторонами допускается односторонний отказ от исполнения обязательства при заключении договоров аренды, поставки, поручения и др.

Важное значение для исполнения обязательств имеют предмет, срок, место и способ исполнения обязательства.

Предметом исполнения служат те действия, которые обязан совершить должник. Если совершение таких действий связано с продажей вещей, то и сами вещи принято называть предметом исполнения.

В качестве предмета исполнения может выступать не только вещь, но и определенный результат каких-то действий должника (выполнение работ, оказание услуг). Если в качестве предмета исполнения выступает вещь, она может быть индивидуально-определенной или определяемой родовыми признаками. В этом случае, если предмет исполнения относится к родовым признакам, то требуется конкретизация этой вещи в договоре или другом акте, порождающем это обязательство. Конкретизация, как правило, требуется, если это касается конкретной вещи как предмета исполнения и ее качества (ст. 439, 488 ГК).

Одни обязательства содержат *срок*, к которому должно быть совершено действие, другие не предусматривают указание времени исполнения вообще, третьи определяют срок моментом востребования.

В обязательствах с неопределенным сроком исполнения, как и в обязательствах со сроком, определенным моментом востребования, кредитор может требовать исполнения, а должник обязан такое исполнение произвести в установленное время, т. е. обязательство должно быть исполнено в разумный срок после его возникновения. По общему правилу в подобных случаях должнику предоставляется 7-дневный срок с момента предъявления письменного требования кредитора о его исполнении, если обязанность исполнения в другой срок не вытекает из акта законодательства, условий обязательства или существа обязательства (ст. 295 ГК).

В законодательстве или договоре может быть предусмотрено, что обязательство должно быть исполнено немедленно (например, требование гражданина получить деньги с его вклада). Если в обязательстве указан срок, то исполнение с опозданием (ненадлежащее исполнение) может повлечь различные неблагоприятные для должника последствия.

Сроки должны определяться в законе или договоре календарной датой, истечением периода времени в годах, месяцах, неделях, днях, часах либо указанием на событие, которое должно неизбежно произойти. Срок начинает течь на следующий день после календарной даты или наступления события, которым определено его начало.

Законом регламентированы вопросы и досрочного исполнения обязательства. Должник вправе исполнить обязательство до срока, если иное не предусмотрено законодательством или условиями обязательства либо не вытекает из его существа. Однако досрочное исполнение обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, допускается лишь в случаях, когда возможность исполнить обязательство досрочно

предусмотрена законодательством или условиями обязательства либо вытекает из существа обязательства (ст. 296 ГК).

Место исполнения может быть определено законом, договором, его можно определить и из существа обязательства. В частности, в нормативном порядке или соглашением сторон определяется, должен ли поставщик передать продукцию покупателю у себя на складе или отгрузить ее определенным видом транспорта по месту нахождения покупателя.

На случай отсутствия точных указаний о месте исполнения обязательства в законе, договоре, акте планирования и невозможности сделать вывод об этом из существа обязательства ГК содержит дополнительное правило (ст. 297 ГК). Оно определяет место исполнения в зависимости от вида обязательства. Так, обязательство передать земельный участок, строение или другое недвижимое имущество должно быть исполнено в месте нахождения этого имущества, а денежное обязательство – в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства, а если должником является юридическое лицо – в месте его нахождения в момент возникновения обязательства.

Если это связано с передачей товара или иного имущества перевозчику, то местом исполнения обязательства является место сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору.

По всем другим обязательствам должника передать товар или иное имущество кредитору местом исполнения служит место изготовления или хранения имущества при условии, если это место было известно кредитору в момент возникновения обязательства.

Способ исполнения представляет интерес в случае, когда должник обязан передать кредитору какую-либо совокупность вещей. В ряде случаев законодательством, договором предусмотрена необходимость для кредитора принимать обязательство по частям. Иногда возможность исполнения по частям вытекает из сущности обязательства. В остальных случаях кредитор вправе не принимать исполнения обязательства по частям (ст. 292 ГК).

Должник вправе при исполнении обязательства потребовать доказательства, что исполнение принимается самим кредитором или уполномоченным на это лицом, если иное не предусмотрено соглашением сторон и не вытекает из существа обязательства. Если же должник этого не сделал, на него возлагается риск последствий невыполнения такого требования.

Согласно п. 1 ст. 294 ГК исполнение обязательства может быть возложено должником и на третье лицо, если из законодательства, условий обязательства или его существа не вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично. На кредитора в данном случае ложится обязанность принять исполнение, предложенное за должника третьим лицом.

Требования кредитора могут быть удовлетворены третьим лицом за свой счет и без согласия должника, если третье лицо подвергается опасности утратить право на имущество должника, возникшее в результате аренды, залога и др.

Если третье лицо удовлетворило требования кредитора по обязательству должника, то к третьему лицу переходят права кредитора по этому обязательству (п. 2 ст. 294 ГК).

Законодательством предоставлено право должнику вносить причитающиеся с него деньги или ценные бумаги в депозит нотариуса, а в случаях, установленных законодательством, и в депозит суда, если обязательство не может быть исполнено должником: из-за отсутствия лица, уполномоченного кредитором принять исполнение, в месте, где обязательство должно быть исполнено; обнаружившейся недееспособности кредитора и отсутствия у него представителя; отсутствия достаточной определенности по поводу того, кто является кредитором по обязательству, в частности в связи со спором по этому поводу между кредитором и другими лицами; уклонения кредитора от принятия исполнения или иной просрочки с его стороны.

О том, что деньги или ценные бумаги внесены, нотариус или суд, в депозит которого они поступили, извещают об этом кредитора.

Стороны могут договориться и о встречном исполнении обязательства – исполнение обязательства одной из сторон, которое в соответствии с договором обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной. Но если сторона не производит или имеются данные о том, что такое обязательство не будет произведено в установленный срок, то сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства либо вообще отказаться от исполнения его и потребовать возмещения убытков. При исполнении обязательства в неполном объеме сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от его исполнения в части, соответствующей непредоставленному исполнению. Если же одна сторона исполнила встречное обязательство, а вторая не предоставила обусловленного договором исполнения своего обязательства, то не исполнившая сторона обязана выполнить установленное договором (ст. 309 ГК).

§ 5. Понятие и способы обеспечения исполнения обязательств

Участники обязательственных правоотношений, как правило, должны исполнять свои обязанности добровольно и надлежащим образом, однако это происходит не всегда. В случае ненадлежащего исполнения обязательства к неисправной стороне применяются юридические меры принудительного характера: понуждение к исполнению обязательства в натуре, взыскание убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства. Эти меры являются общими, так как они применимы по прямому указанию закона к любым нарушениям обязательства.

В то же время участники обязательства могут предусмотреть дополнительные меры, служащие тем же целям. Эти меры, не имеющие всеобщего значения, а применяемые только по особой договоренности сторон или специальному указанию закона, называются способами обеспечения исполнения обязательств. Такой именно характер носят неустойка, залог, удержание, задаток, поручительство, гарантия, в том числе и банковская.

На основании установления любого из этих способов участники обязательств приобретают особые, связанные с ними права и обязанности, которые, однако, имеют практический смысл лишь постольку, поскольку они обеспечивают исполнение обязательства. Поэтому если недействительно само обязательство, недействительными становятся и любые фактические предусмотренные способы обеспечения его исполнения. Хотя указанное правило прямо сформулировано лишь для некоторых способов обеспечения исполнения обязательств, но практически оно имеет общее значение. В этом смысле все подобные способы являются акцессорными (дополнительными) к тому обязательству, исполнение которого они обеспечивают.

При использовании одного из указанных способов обеспечения исполнения обязательств обязательство возникает либо между сторонами новое между одной стороной с третьим лицом. Это новое обязательство является дополнительным по отношению к основному. Такое дополнительное обязательство может обеспечивать основное целиком или в части. Может быть и так, что одно основное обязательство обеспечивается несколькими дополнительными. Разумеется, все это должно быть обусловлено согласием сторон.

Способы, обеспечивающие исполнение обязательств, устанавливаются в интересах кредитора. Вследствие этого при уступке требования, т. е. при замене кредитора, к новому кредитору переходят все права, обеспечивающие исполнение обязательства.

Таким образом, исполнение обязательств обеспечивается различными способами (мерами). Каждый из способов обеспечения исполнения обязательств обладает своей спецификой.

Неустойка, задаток при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства выполняют роль обеспечительного характера, заключающуюся в том, что должник несет дополнительные имущественные потери в виде уплаты определенной денежной суммы.

Гарантия (включая и банковскую), поручительство, выступая в качестве способов исполнения обязательств, обеспечивают возможность кредитору обратить взыскание в случае невыполнения обязательства на имущество не только должника, но и третьих лиц.

Такой способ обеспечения обязательств, как залог, дает возможность заранее определить то конкретное имущество, на которое управомоченное лицо вправе обратить взыскание.

Достаточно надежным способом обеспечения исполнения обязательств является удержание. Обеспечительный характер этого способа проявляется в том, что кредитору предоставляется возможность удерживать имущество должника до тех пор, пока не будет исполнено взятое им обязательство.

Способы обеспечения исполнения обязательств:

1. Неустойка (штраф, пеня) – это определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору, если иное не предусмотрено законодательными актами, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения (ст. 311 ГК).

Неустойка является одним из самых распространенных и эффективных способов обеспечения исполнения обязательств, возникающих в сфере предпринимательской деятельности, ее обеспечительная функция проявляется при исполнении таких договоров, как поставка, перевозка и др.

По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков. Если неустойка предусмотрена законодательством или соглашением сторон, ее надо возмещать. В то же время кредитор не вправе требовать уплаты неустойки в случаях, если должник не несет ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства.

Согласно ст. 312 ГК соглашение о неустойке, штрафе, пени должно быть совершено в письменной форме независимо от формы основного обязательства. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке.

Особенно широко неустойка применяется в отношениях между организациями, чуть реже – между организациями и гражданами (например, при купле-продаже в кредит или найме жилых помещений), а в отношениях между гражданами применяется лишь по взаимному соглашению.

Обеспечительная функция неустойки проявляется в стимулировании к исполнению обязательства, так как, будучи установленной законодательством или договором, она в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств подлежит уплате, если даже у второго субъекта не возникли убытки или возникли, но он не может доказать их размер.

Стимулирующее значение неустойки проявляется в возложении на неисправную сторону дополнительного обременения, заключающегося в том, что уплата неустойки не освобождает от исполнения обязательства в натуре, кроме случаев, когда по другим причинам прекращается само обязательство, например в силу того, что задание, на котором основано обязательство между государственными организациями, утрачивает силу.

Закон, а вслед за ним судебная практика *помимо термина «неустойка» или «собственно неустойка» употребляют термины «пеня» и «штраф»*. Все они, вместе взятые, в отличие от возмещения убытков именуются также штрафными санкциями. Выделение в пределах неустойки таких ее особых видов,

как пеня и штраф, имеет практическое значение с точки зрения особенностей нарушения, в связи с которыми неустойка этих видов взыскивается, а также специфики самой неустойки в каждом отдельном случае. Таким образом, неустойка выступает либо в виде пени, либо в виде штрафа.

Пеня – это вид неустойки. Она устанавливается на случай просрочки исполнения обязательства и взыскивается непрерывно за каждый день просрочки в течение определенного времени (например, 10, 20 дней) или в течение всего периода просрочки. Пеня определяется в процентном отношении к сумме невыполненного обязательства и начисляется за каждый день просрочки например, в размере 0,3 % суммы невнесенной квартирной платы и т. д.

Штраф – не непрерывно нарастающая, а однократно взыскиваемая сумма за конкретно совершенное нарушение (за поставку недоброкачественной продукции, дефектное выполнение работ, отсутствие маркировки на поставляемых изделиях и т. д.). Штраф иногда взыскивается и за просрочку, которая вышла за известные пределы, в связи с чем дальнейшее начисление пени прекращается. Встречаются штрафы, применяемые за каждый день просрочки, но не в процентном отношении к цене просроченного обязательства, а в твердой сумме. Например, подрядчик уплачивает штраф в твердой денежной сумме за каждый день просрочки в случае задержки устранения недоделок и исправления допущенных дефектов, в частности в работах по договору строительного подряда.

В зависимости от правовых оснований начисления неустойки различают:

1) законную неустойку, предусмотренную как по размеру, так и по условиям взыскания законом, нормой права. Такой характер носит, в частности, неустойка, начисляемая за нарушение грузовых перевозок, недопоставку товаров и т. п.;

2) договорную неустойку, которая устанавливается по соглашению сторон, определяющих как размер, так и условия ее взыскания. Следовательно, она возникает в результате договора (соглашения).

При договорном характере неустойки соглашение о ней под страхом недействительности должно быть облечено в письменную форму. Оно может быть включено в текст самого договора или оформлено особым дополнительным соглашением, в то время как условие о нормативной неустойке не нуждается в оформлении.

Неустойка может сочетаться с возмещением убытков. В связи с этим она подразделяется:

1) на зачетную – по общему правилу взыскание неустойки не исключает права требовать возмещения убытков не в полной мере, а лишь в части, не покрываемой неустойкой. Так, если неустойка 100 р., а убытки 200 р., виновная сторона кроме неустойки погашает и убытки в сумме 100 р.;

2) штрафную (кумулятивную) – кредитор в данном случае вправе требовать возмещения причиненных убытков сверх неустойки. В приведенном примере сумма взысканий составила бы 300 р.;

3) исключительную – в этом случае право на взыскание убытков исключается, т. е. кредитор не имеет права на взыскание убытков ни помимо, ни сверх неустойки. Взыскивается только неустойка. В приведенном примере взыскалась бы только неустойка – 100 р. Исключительная неустойка широко применяется в транспортных отношениях, в частности в договоре перевозки;

4) альтернативную – законодательством допускается установление альтернативной неустойки, условие о которой предоставляет кредитору право взыскать по своему выбору либо неустойку, либо возмещение убытков. Конечно, если сразу же после нарушения обязательства выявляется размер вызванных этим убытков, потерпевший, сопоставив их по размеру с неустойкой, легко может решить, на чем ему следует остановить свой выбор. В приведенном примере он, естественно, предпочел бы взыскать убытки в сумме 200 р., чем довольствоваться неустойкой, равной всего лишь 100 р. Но суть в том, что выбор он вправе осуществить только один раз. Когда же убытки в самый момент нарушения обязательства не наступают, то не исключено, что потерпевший взыщет неустойку и лишь потом обнаружит недостижение ею суммы убытков. Однако он уже не сможет получить их компенсацию в соответствующей части. В известной неопределенности, создаваемой для потерпевшего альтернативной неустойкой, и заключена главная причина, вследствие которой эта неустойка почти не находит применения на практике.

Очевидно, однако, что за исключением штрафной неустойки, которая взыскивается сверх причиненных убытков и выполняет лишь одну стимулирующую функцию, все другие ее виды, как и обязанность возместить причиненные убытки, играют и стимулирующую, и компенсационную роль. Действительно, все они побуждают к исполнению обязательств благодаря угрозе взыскания неустойки, если бы даже убытки не наступили. Но в случае возникновения убытков в их возмещение засчитывается зачетная неустойка, а неустойка исключительная и альтернативная, когда убытки не взыскиваются, служат фактически целям их возмещения. В свою очередь, право на возмещение убытков обеспечивает в случае наступления последних их реальную компенсацию, а возможность возникновения такого права у одной из сторон стимулирует к надлежащему исполнению обязательства другую сторону.

Если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, она может быть уменьшена судом. При решении вопроса об уменьшении неустойки судом могут быть учтены действия сторон, направленные на добровольное досудебное урегулирование спора (ст. 314 ГК).

Как способ обеспечения исполнения обязательств неустойка в настоящее время применяется довольно широко. Потребность ее применения возникает по договору или в силу закона.

Таким образом, неустойка выступает в интересах защиты прав кредитора и важна, во-первых, тем, что она предопределяет размер ответственности при нарушении обязательства, во-вторых, существует возможность взыскания

неустойки за сам факт нарушения обязательства, когда не требуется доказывать наличие убытков, в-третьих, стороны по своему усмотрению регулируют условия о неустойке (исключая законную неустойку)[1].

2. Залог. Залог занимает особое место среди способов обеспечения исполнения обязательств. Этот институт имеет давнюю историю своего появления. Однако в условиях социалистического общества не было экономической почвы для его развития, и он, по сути, не применялся. Это дало основание говорить цивилистам о том, что в период более чем 70-летнего развития страны залог превратился лишь в знак, ритуал, сопровождающий наиболее примитивные акты обмена[2].

Как следует из литературных источников, залог на разных стадиях развития именовался и толковался по-разному. Однако общее состоит в том, что он дает кредитору вещное обеспечение его требования[3].

Обеспечительный характер залога, его смысл не изменились и действуют и в настоящее время. Так, согласно п. 1 ст. 315 ГК залог характеризуется тем, что по требованию кредитора уже в момент установления обязательства выделяется имущество, на которое в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанности должником кредитор, залогодержатель вправе обратить взыскание и получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами.

Таким образом, *залогу присущи две особенности*:

1) имущество, становящееся предметом залога, выделяется уже в момент установления обязательства как возможный объект принудительного взыскания со стороны кредитора. По общему правилу в тот же момент имущество передается во владение кредитора, а если не передается (как, например, при залоге строения), то принимаются особенные меры к закреплению залоговых правоотношений (например, учиняется соответствующая запись в документах о праве на строение);

2) кредитор, требования которого обеспечены залогом, приобретает право первоочередного, по сравнению с другими кредиторами, удовлетворения своих претензий за счет заложенного имущества. Например, если из двух кредиторов, цена требования каждого из которых составляет 100 р., один приобрел право залога на вещь, стоящую 150 р., то он получит за счет заложенного имущества полное удовлетворение своих претензий, а второму кредитору за счет того же имущества будет выплачена лишь оставшаяся сумма (50 р.).

---

[1] См.: Витрянский В. Обеспечение исполнения обязательств // Хоз-во и право. 1995. № 9. С. 4–5.

[2] См.: Медведев Д.А. Российский Закон о залоге // Правоведение. 1992. № 5. С. 13.

[3] См.: Римское частное право : учебник / под ред. И.Б. Новицкого и И.С. Перетерского. М., 1996. С. 338.

Хотя законодательством прямо не оговорено, но чаще всего залогом обеспечиваются денежные обязательства (как правило, банковские кредиты). Залогом могут обеспечиваться и другие требования. Такая практика вполне сообразуется с природой залога, предполагающего удовлетворение обеспеченных залогом требований из стоимости заложенного имущества, т. е. за счет денежных средств, полученных от его реализации.

Залогом может быть обеспечен не только договор займа, но и любой другой договор, по которому денежное обязательство носит кредитный характер (например, при продаже вещи в кредит).

Практической сферой применения залога является выдача ломбардом денежных ссуд гражданам под залог ценных вещей, банковское кредитование индивидуального жилищного строительства под залог возводимого строения, обеспечение залогом банковского кредитования организаций и т. п.

Итак, в договоре залога выступают две стороны: залогодатель (сторона, передающая в залог имущество в качестве обеспечения исполнения обязательства) и залогодержатель (сторона, принимающая это имущество, носящее обеспечительный характер исполнения обязательства). В результате такого рода действий между залогодателем и залогодержателем возникает залоговое правоотношение, участниками которого являются залогодатель и залогодержатель: первый передает свое имущество в залог, а второй приобретает на это имущество право залога.

Залогодержателями могут быть дееспособные граждане, юридические лица, в том числе иностранные, лица без гражданства, которые вправе владеть имуществом и отчуждать предмет залога.

В качестве залогодержателя во всех случаях выступает кредитор по основному обязательству, а в качестве залогодателя может выступать как должник по основному обязательству, так и любое третье лицо. Однако поскольку установление залога порождает право обращения взыскания на него при определенных условиях, залогодателем может быть только тот, кто имеет в отношении закладываемого имущества право распоряжаться этим имуществом.

По тем же причинам ограничен и круг возможных предметов залога. В залог может быть передано только такое имущество, на которое допускается обращение взыскания. Так, согласно ст. 317 ГК предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права (требования), за исключением имущества, изъятого из оборота, требований, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментах, о возмещении вреда, причиненного его жизни или здоровью, и иных прав, уступка которых другому лицу запрещена законом.

Залог отдельных видов имущества, в частности имущества граждан, на которое не допускается обращение взыскания, может быть законом запрещен или ограничен.

Предметом залога может быть имущество, составляющее общую собственность, если на это есть согласие всех собственников. В качестве предмета

залога может выступать и доля в общей собственности, но обязательным условием здесь также является согласие всех собственников.

Следует иметь в виду, что не все вещи могут служить предметом залога. К вещам, которые могут выступать в качестве залога, относятся, как правило, вещи длительного пользования и нескоропортящиеся, которые пользуются спросом, и их реализация не вызывает сомнения, а также дающие гарантированный доход при их эксплуатации.

Не могут быть предметом залога согласно Закону Республики Беларусь от 15 июля 2010 г. № 169-З «Об объектах, находящихся только в собственности государства, и видах деятельности, на осуществление которых распространяется исключительное право государства» объекты, находящиеся только в собственности государства: недра, воды, леса, воздушное пространство, военное и другое имущество, используемое исключительно в интересах государственной и общественной безопасности, и другое имущество, определенное в законе.

Юридическое лицо, за которым имущество закреплено на праве хозяйственного ведения, осуществляет залог этого имущества с согласия собственника или уполномоченного им органа, т. е. должно быть проведено согласие сделок по залогу такого имущества. О согласии или отказе в даче согласия на заключение сделки по залогу такого имущества субъектам хозяйствования сообщается письменно.

Имущественные права могут являться предметом залога, если они не связаны с личностью носителя прав настолько, что при переходе к другому лицу перестают существовать. Имущественное право, передаваемое в залог, должно быть непросроченным, т. е. иметь не истекший в силу закона или договора срок действия.

Договором о залоге, а в отношении залога, возникшего на основании акта законодательства, законодательством может быть предусмотрен залог вещей, которые могут поступать в собственность или в хозяйственное ведение залогодателя в будущем, а также залог имущественных прав, носителем которых залогодатель может стать в будущем.

Таким образом, предметом залога может быть любое имущество, отвечающее следующим требованиям:

– имущество не изъято из гражданского оборота;

– залог этого имущества не запрещен законодательством;

– имеется согласие собственника на залог имущества, закрепленного за юридическим лицом на праве хозяйственного ведения;

– имеется согласие всех собственников на залог имущества, составляющего общую собственность;

– имеются имущественные права на имущество, подлежащее залогу, в том числе и право залога, которые в соответствии с законодательством могут быть отчуждены.

Законодательством предусмотрена и возможность замены предмета залога. Однако это допускается только с согласия залогодержателя, если законодательством или договором не предусмотрено иное (п. 1 ст. 326 ГК).

Залогодателю предоставлено право в разумный срок восстановить предмет залога или заменить его другим равноценным имуществом, если договором не предусмотрено иное. Такое право предоставляется в тех случаях, когда предмет залога утрачен или поврежден либо право собственности на него или право хозяйственного ведения прекращено по основаниям, установленным законодательством (п. 2 ст. 326 ГК).

Иногда основанием возникновения залогового правоотношения служит прямое указание закона, какое имущество и для обеспечения какого обязательства признается находящимся в залоге, но чаще всего – соглашение между залогодателем и залогодержателем. Это соглашение должно быть составлено в письменной форме, а при договоре об ипотеке, залоге, например, жилого дома – в форме, предписанной ст. 320 ГК. В соглашении приводятся сведения о наименовании и месте жительства (месте нахождения) сторон, об оценке и месте нахождения закладываемого имущества, о существе, размере и сроке исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом. Несоблюдение требований относительно его оформления влечет недействительность соглашения о залоге.

При необходимости регистрации договора о залоге орган, зарегистрировавший договор, обязан выдать залогодержателю документ о регистрации и выписку из реестра регистрации. Реестр регистрации должен содержать сведения о дате и месте регистрации, наименовании и месте нахождения сторон, виде залога, существе обеспеченного залогом требования, его размере, сроках выполнения обязательств, составе и стоимости заложенного имущества.

Право залога на имущество по договору о залоге, подлежащему регистрации, возникает с момента такой регистрации, а несоблюдение требований о регистрации договора о залоге влечет его недействительность (ст. 320, 322 ГК). В данном случае речь идет о регистрации не только недвижимого, но и движимого имущества.

Государственная регистрация по общему правилу возлагается на органы, регистрирующие права на закладываемое имущество.

Во исполнение постановления Совета Министров Республики Беларусь от 13 апреля 1998 г. № 585 «О создании Единого государственного реестра имущества, права на которое ограничены залоговыми обязательствами» с 1 января 1999 г. на территории Республики Беларусь создан такой Единый государственный реестр имущества, который представляет собой банк данных обо всех зарегистрированных договорах о залоге имущества на территории Республики Беларусь и предназначен для оказания соответствующих информационных услуг государственным органам, организациям и гражданам.

Возникшее залоговое право при отсутствии иных указаний в законодательстве или договоре обеспечивает требование кредитора в том объеме, какой оно имеет к моменту удовлетворения, включая, например, проценты, возмещение убытков, причиненных просрочкой исполнения, неустойку, а также расходы по обращению взыскания на предметы залога.

Помимо прав установление залога возлагает определенные обязанности на залогодержателя. Он, как правило, не может пользоваться заложенным имуществом, если такое право ему прямо не предоставлено законом или договором, и обязан надлежащим образом содержать предоставленный ему предмет залога, не допуская его порчи, ухудшения или утраты. Эта обязанность выполняется им безвозмездно, если нет иного указания в законе (например, за хранение предмета залога в ломбарде взимается определенная плата, установленная законодательством). При виновном нарушении обязанности залогодержатель должен возместить убытки, понесенные залогодателем. Иными словами, залогодержатель отвечает за полную или частичную утрату, а также за повреждение переданного ему предмета залога, если не докажет, что может быть освобожден от ответственности в соответствии с законодательством. При этом залогодержатель отвечает за утрату предмета залога в размере его действительной стоимости с учетом инфляции, а за его повреждение – в размере суммы, на которую его стоимость понизилась независимо от суммы оценки предмета залога при передаче его залогодержателю. В том случае, если предмет залога настолько поврежден, что не может быть использован по прямому назначению, залогодателю предоставлено право от него отказаться и потребовать возмещения убытков.

В качестве обязанности залогодержателя договором может быть предусмотрено возмещение залогодателю и иных убытков, причиненных утратой или повреждением предмета залога.

В целях возмещения убытков, причиненных утратой или повреждением предмета залога, залогодателю предоставлено право предъявить требование к залогодержателю о зачтении возникших убытков в счет погашения обязательства, обеспеченного залогом (ст. 325 ГК).

К числу обязанностей залогодателя и залогодержателя относится и необходимость страховать за счет залогодателя заложенное имущество в полной его стоимости от рисков утраты и повреждения, а если полная стоимость имущества превышает размер обеспеченного залогом требования – на сумму не менее размера требования.

Стороны должны принимать меры, необходимые для обеспечения сохранности заложенного имущества, в том числе для защиты его от посягательств и требований со стороны третьих лиц, а также немедленно уведомлять друг друга о возникновении угрозы утраты или повреждения заложенного имущества. При грубом нарушении залогодержателем обязанностей по обеспечению сохранности заложенного имущества, создающем угрозу его

утраты или повреждения, залогодатель вправе потребовать досрочного прекращения залога (ст. 324 ГК).

Законодательством допускаются исключения в праве пользования залогодержателем переданным ему предметом залога. Такое пользование возможно лишь в случаях, предусмотренных договором, с регулярным представлением отчета о пользовании предметом залога. Причем по этому договору на залогодержателя может быть возложена обязанность извлекать из предмета залога плоды и доходы в целях погашения основного обязательства или в интересах залогодателя (ст. 327 ГК). Риск случайной гибели предмета залога возлагается на того, кому этот предмет принадлежит на праве собственности или хозяйственного ведения, т. е. на залогодателя, если иное не предусмотрено договором о залоге (п. 1 ст. 325 ГК). Таким образом, риск несет залогодатель даже тогда, когда имущество находилось у залогодержателя.

Когда заложенное имущество по соглашению с кредитором остается у залогодателя, в обязанности последнего входит обеспечение надлежащего содержания и хранения этого имущества. В случае гибели или обесценивания имущества кредитор может обратить взыскание на иное имущество должника, но уже не преимущественно перед другими кредиторами, а на общих основаниях. Однако, если погибший предмет залога был застрахован, залогодержатель удовлетворяет свои требования за счет страхового возмещения так же, как и за счет предмета залога.

Законодательством определены следующие виды залога:

1. Залог, при котором предмет залога остается у залогодателя. Предметом такого вида залога могут быть дома, квартиры, в том числе в многоквартирном доме, транспортные средства и другое имущество. При этом предмет залога остается у залогодателя, если иное не установлено договором. Залогодержателю передается имущество только в том случае, если об этом прямо указано в договоре. Что же касается имущества, на которое установлена ипотека, а также заложенные товары в обороте, то они не передаются залогодержателю, т. е. в отношении этих случаев залога установлена императивная норма.

Необходимость установления залога без передачи заложенного имущества залогодержателю связана, по сути, с тем, что это имущество должно использоваться залогодателем по назначению и приносить ему доходы (плоды), за счет которых он может своевременно рассчитаться с залогодержателем.

Если залогодатель передал заложенное имущество во временное владение и пользование другому лицу, предмет залога считается оставленным у залогодателя.

При данном виде залога залогодержатель вправе совершать определенные действия, отвечающие его интересам и направленные:

– на прекращение посягательства на предмет залога, которое угрожает его утрате или повреждению;

– принятие мер по сохранению предмета залога;

– восстановление или замену заложенной вещи в случае ее утраты или повреждения не по вине залогодержателя. Залогодержатель вправе проверять по документам фактическое наличие, размер, состояние и условия сохранения заложенного имущества, а также сделать знак, свидетельствующий о залоге, на индивидуально-определенной вещи, выступающей в качестве предмета залога.

Если иное не предусмотрено договором и не вытекает из существа залога, залогодатель при данном виде залога имеет право владеть и пользоваться предметом залога в соответствии с его назначением, в том числе и извлекать из него плоды и доходы.

Залогодатель также вправе, если иное не предусмотрено законодательством или договором и не вытекает из существа залога, распоряжаться предметом залога путем его отчуждения с переводом на приобретателя долга по обязательству, обеспеченному залогом, или путем сдачи в аренду или безвозмездное пользование другому лицу, а также иным образом распоряжаться им. Но возможность такого распоряжения допускается только с согласия залогодержателя.

Противозаконным является соглашение, ограничивающее право залогодателя завещать заложенное имущество (ст. 327 ГК).

Таким образом, залогодатель может продать, обменять, подарить или сдать в аренду предмет залога, если иное не предусмотрено законодательством или договором и не вытекает из существа залога.

Наряду с правами залогодатель имеет и обязанности. Так, залогодатель обязан:

– принять все меры для сохранения предмета залога, а также производить его текущий и капитальный ремонт;

– в случае утраты или повреждения предмета залога, кроме случая, происшедшего по вине залогодержателя, восстановить или заменить предмет залога вещью стоимостью не ниже поврежденного предмета залога либо погасить долг независимо от наступления срока платежа;

– уведомить залогодержателя о сдаче предмета залога в аренду или безвозмездное пользование другому лицу, если договором либо законодательством не требуется согласия залогодержателя на это;

– при отчуждении предмета залога с согласия залогодержателя досрочно выполнить основное обязательство или перевести на приобретателя предмета залога долг, обеспеченный залогом.

2. Ипотека. Ипотекой признается залог земли и недвижимого имущества, непосредственно связанного с землей.

ГК помимо земельных участков к ипотеке относит предприятия, капитальные строения (здания, сооружения), квартиры и другое недвижимое имущество (п. 2 ст. 315 ГК). В качестве предмета залога могут быть земельные участки, находящиеся в собственности залогодателя, которому выдан доку-

мент, удостоверяющий право собственности на земельный участок, выданный в соответствии с законодательством об охране и использовании земель. Это одно условие. Второе условие – земельные участки в настоящее время могут быть предметом залога только в качестве материального обеспечения своевременного возврата банковского кредита (ст. 50 Кодекса Республики Беларусь о земле). Следовательно, по другим сделкам залог земельных участков как способ обеспечения выполнения обязательств применяться не может.

Выдачу кредитов под залог земельных участков, находящихся в частной собственности, осуществляют банки, определяемые Президентом Республики Беларусь. Другие банки не вправе осуществлять выдачу кредитов под залог земельных участков, находящихся в частной собственности.

Для получения кредита под залог земельного участка между банком и залогодателем заключаются договор залога и кредитный договор. В этих договорах регламентируются права и обязанности сторон, определяются другие условия, связанные с выдачей кредита под залог земельного участка. Стоимость принимаемого в залог земельного участка не может быть ниже его нормативной цены.

Договор залога земельного участка должен быть нотариально удостоверен и зарегистрирован в исполнительном и распорядительном органе по месту нахождения земельного участка.

Заключение кредитного договора и договора залога земельного участка дает право банку осуществлять анализ платежеспособности залогодателя, проверять фактическое состояние и использование заложенного земельного участка, требовать от залогодателя принятия мер, необходимых для сохранения плодородия почвы и других полезных свойств земли, требовать от любого лица прекращения посягательств на этот участок.

При ухудшении продуктивности земельного участка по вине залогодателя банк вправе потребовать досрочного расторжения кредитного договора и договора залога. Если залогодатель не согласен с выдвигаемыми требованиями банка и стороны не пришли к соглашению, то этот вопрос решается в судебном порядке.

В случае неисполнения залогодателем обеспеченного залогом обязательства банк вправе от имени залогодателя реализовать принятый в залог земельный участок при сохранении его целевого назначения. Право выкупа заложенного земельного участка предоставлено и самому залогодателю по цене, равной сумме части кредита и процентов за пользование кредитом. Если он отказывается, банк письменно предлагает соответствующему органу местного управления и самоуправления выкупить земельный участок. Стоимость его определяется соглашением между ними.

Полученная от реализации земельного участка сумма идет на удовлетворение имущественных требований банка, которые были оговорены в кредитном договоре. Если вырученных средств недостаточно, то банк может

возместить недостающую сумму из другого имущества залогодателя в порядке, предусмотренном законодательством. При получении суммы, превышающей задолженность залогодателя банку и расходы по реализации земельного участка, банк в течение двух недель обязан перечислить сумму превышения залогодателю.

Предметом ипотеки может быть также предприятие или любой имущественный комплекс в целом, а также часть предприятия (цех, филиал). Допускается ипотека принадлежащих предприятию зданий, сооружений. При этом, как следует из законодательства, ипотека здания или сооружения допускается только с одновременной ипотекой по тому же договору земельного участка, на котором находится это здание или сооружение, либо части этого участка, функционально обеспечивающего закладываемый объект, либо принадлежащего залогодателю по договору аренды этого участка или его соответствующей части.

Если предприятие не имеет зданий, сооружений, связанных с землей, то залог таких предприятий не является ипотекой, и на эти отношения не распространяются нормы, регулирующие залоговые правоотношения.

Если же речь идет о залоге предприятия или иного имущественного комплекса, в собственности или хозяйственном ведении которого имеются здания, сооружения или другие объекты, непосредственно связанные с землей, то такой залог признается ипотекой и на него распространяются нормы о залоге.

При ипотеке предприятия или иного имущественного комплекса в целом право залога распространяется на все его имущество – движимое и недвижимое, включая право требования и исключительные права, в том числе приобретенные в период ипотеки, если иное не определено законодательством или договором (п. 2 ст. 321 ГК).

В качестве залогодателя предприятия в целом может выступить собственник предприятия или юридическое лицо, за которым имущество закреплено на праве хозяйственного ведения (с разрешения собственника).

Собственниками предприятий по законодательству являются: государство в лице Совета Министров Республики Беларусь – в отношении предприятий, относящихся к республиканской собственности; органы местного управления и самоуправления – в отношении предприятий коммунальной собственности; религиозные организации – в отношении предприятий, учрежденных ими; акционерные общества – в отношении своего имущества, а также предприятий, ими учрежденных.

Перечисленные и другие собственники могут заложить в обеспечение исполнения обязательства все предприятие.

Если имущество принадлежит предприятию на праве хозяйственного ведения, вопрос о залоге предприятия может решать и само предприятие как юридическое лицо, но с согласия собственника или уполномоченного им органа.

Что же касается предмета залога отдельных подразделений, структурных единиц (цехов, отделов), принадлежащих предприятию зданий, сооружений, то заложить их может только само предприятие. Но для этого необходимо также получить согласие собственника. Условия о залоге должны быть облечены в письменную форму путем заключения договора.

Договор о залоге, обеспечивающий выполнение обязательств по сделкам, для которых требуется нотариальная форма, должен быть нотариально засвидетельствованным.

В качестве предмета залога может выступать жилой дом (квартира), принадлежащий гражданину или юридическому лицу на праве собственности, либо предприятию на праве хозяйственного ведения. Если жилой дом (квартира) являются общей собственностью, то договор о залоге может быть заключен при условии согласия всех собственников.

Чтобы заложить жилой дом, который принадлежит предприятию на праве хозяйственного ведения, с целью обеспечения выполнения взятого обязательства, необходимо согласие собственника или органа, им уполномоченного.

Форма договора о залоге жилого дома (квартиры) – письменная, требующая нотариального засвидетельствования с регистрацией в порядке, установленном для регистрации сделок с указанным имуществом.

3. Залог товаров в обороте. Этот вид залога широко применяется для обеспечения возврата кредитов, выдаваемых банками под товарно-материальные ценности.

Залогом товара в обороте признается залог товаров с оставлением их у залогодателя и с предоставлением залогодателю права изменять состав и натуральную форму заложенного имущества (товарных запасов, сырья, материалов, полуфабрикатов, готовой продукции и т. п.) при условии, что их общая стоимость не становится меньше указанной в договоре о залоге (п. 1 ст. 338 ГК). При залоге товаров в обороте предметом залога могут быть товарные запасы, сырье, материалы, полуфабрикаты, комплектующие изделия, готовая продукция и т. п.

Уменьшение стоимости заложенных товаров в обороте допускается соразмерно исполненной части обеспеченного залогом обязательства, если иное не предусмотрено договором (п. 1 ст. 338 ГК).

Залогодателю предоставлено право заменять предмет залога другим предметом без уменьшения его общей стоимости, но при условии, что перечень видов товаров, которыми может быть заменен предмет залога, и их стоимость предусмотрены в договоре.

При залоге товаров в обороте реализованные товары перестают быть предметом залога с момента их перехода в собственность, хозяйственное ведение или оперативное управление приобретателя, а приобретенные залогодателем товары, указанные в договоре о залоге, становятся предметом залога с момента возникновения у залогодателя на них права собственности или хозяйственного ведения (п. 2 ст. 338 ГК).

Изложенное, однако, не означает, что право залога при переходе права собственности или хозяйственного ведения на заложенное имущество к другому лицу теряет силу. В данном случае предметом залога становятся товары, которые могут заменять предмет залога согласно условиям договора, и право залога сохраняет силу до момента выполнения обязательства залогодателем в объеме и на условиях, предусмотренных кредитным договором.

В договоре о залоге должно быть также отражено, что по мере продажи и снижения заложенных товаров должно следовать и погашение банковского кредита.

Залогодателю принадлежит право в любое время проверить количество, вид и стоимость заложенного товара, а также условия его хранения.

При нарушении залогодателем условий договора о залоге товаров в обороте залогодержатель вправе путем наложения на заложенные товары своих знаков и печатей приостановить операции с ними до устранения нарушений.

4. Заклад, залог вещей в ломбарде. Закладом признается вид залога, по условиям которого заложенное имущество передается залогодержателю (ломбарду) во владение. Ломбард не вправе пользоваться и распоряжаться заложенными вещами. Залогодержатель с залогодателем могут, если посчитают нужным, договориться о том, что предмет заклада может быть оставлен у залогодателя, но под замком и печатью залогодержателя.

Заложенная вещь может оставаться у залогодателя и в случае, если на нее наложены знаки, свидетельствующие о залоге (твердый залог) (п. 2 ст. 319 ГК).

Правила, регулирующие заклад, применяются к твердому закладу в той мере, в какой их применение не противоречит существу отношений залогодателя с залогодержателем при таком виде заклада.

Залогодержатель имеет право пользоваться предметом заклада только в случаях, предусмотренных в договоре. Полученные в результате такого использования доходы и другие имущественные выгоды направляются на возмещение расходов по содержанию предмета залога, а также зачитываются в качестве выполнения обязательств, обеспеченных залогом.

При возникновении реальной угрозы утраты, недостачи либо повреждения предмета заклада не по вине залогодержателя он вправе требовать замены предмета заклада. В случае отказа залогодателя выполнить это требование до наступления срока выполнения обеспеченного закладом обязательства залогодатель приобретает право удовлетворения требований от стоимости заложенного имущества. Вещь, служащую в качестве предмета залога, залогодержатель вправе удерживать до полного выполнения обязательства.

В свою очередь, залогодержатель обязан принимать меры, необходимые для хранения предмета залога. Он, в частности, обязан немедленно сообщать залогодателю о возникновении угрозы утраты либо повреждения предмета залога, в соответствии с договором о залоге направлять залогодателю отчеты о пользовании предметом заклада, надлежащим образом сохранять предмет

залога и т. п. Залогодержатель отвечает за утрату, недостачу либо повреждение предмета залога в размере стоимости утраченного (недостающего) имущества, а за повреждение предмета залога – в размере суммы, на которую снизилась стоимость заложенного имущества, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение предмета залога произошли не по вине залогодержателя.

Следует отметить, что заклад является невыгодным для залогодателя, так как он лишается возможности владеть и пользоваться заложенным имуществом (если иное не установлено договором), погашать своевременно долги, что, в свою очередь, невыгодно и кредитору. Поэтому заклад как способ обеспечения исполнения обязательств применяется крайне редко.

Наиболее широкой сферой применения залога является деятельность ломбардов. Согласно п. 1 ст. 339 ГК обеспечение краткосрочных займов может осуществляться в качестве предпринимательской деятельности специализированными организациями – ломбардами путем принятия от граждан в залог движимого имущества, предназначенного для личного, семейного или домашнего использования. Для осуществления такой деятельности ломбарды должны иметь разрешение (лицензию).

В залог принимается только движимое имущество, для чего заключается договор о залоге вещей в ломбарде. Его оформление осуществляется выдачей ломбардом залогового билета.

Закладываемые вещи передаются ломбарду во владение. Следовательно, пользоваться и распоряжаться заложенными вещами ломбард не вправе.

Оценка вещей, принятых ломбардами от граждан в залог, производится в соответствии с ценами на вещи такого же рода и качества, обычно устанавливаемыми в торговле на момент их принятия в залог. На установленную сумму оценки ломбард обязан страховать в пользу залогодателя за свой счет принятые в залог вещи (п. 3 ст. 339 ГК).

Ломбард обязан принимать необходимые меры для хранения предмета залога, в случае угрозы утраты либо повреждения предмета заклада немедленно сообщать залогодателю.

За утрату и повреждение заложенных вещей ответственность несет ломбард. Такая ответственность ломбарда, в отличие от других держателей, при закладе наступает, если он не докажет, что утрата или повреждение произошли вследствие непреодолимой силы.

Выдача займа под залог производится на основании договора займа и договора о залоге, которые заключаются между ломбардом и физическим лицом.

В договоре наряду с другими условиями указывается и срок возврата займа. В случае невозвращения в установленный срок суммы займа, обеспеченного залогом вещей в ломбарде, ломбард вправе на основании исполнительной надписи нотариуса, дипломатического агента дипломатического представительства Республики Беларусь и консульского должностного лица

консульского учреждения Республики Беларусь по истечении льготного месячного срока продать эту вещь в порядке, установленном законодательством для реализации заложенного имущества (п. 5 ст. 339 ГК). Реализацией заложенного имущества требования ломбарда к залогодателю (должнику) погашаются, даже если сумма, вырученная от реализации заложенного имущества, недостаточна для их полного удовлетворения.

Условия и порядок кредитования граждан ломбардом под залог принадлежащих гражданам вещей, а также деятельность ломбардов, которая связана с ювелирными и бытовыми изделиями из драгоценных металлов и камней, устанавливаются законодательством.

Залог ценных бумаг в ломбард должен осуществляться с учетом норм законодательства, касающихся ценных бумаг. Состоявшийся залог ценных бумаг обязывает ломбард заключить с профессиональным участником рынка ценных бумаг договор на их реализацию в случае непогашения залогодателем (должником) полученного кредита в установленный срок.

5. Залог прав и ценных бумаг. Законодательством допускается залог прав и ценных бумаг. При залоге права определение его стоимости устанавливается соглашением сторон, если иное не следует из законодательного акта, договора или характера самого права.

Порядок осуществления и условия такого залога оговариваются в договоре. Договор залога прав может быть оформлен передачей в залог соответствующего правоустанавливающего документа, если заложенное право подтверждается документом.

В соответствии со ст. 336 ГК передача прав залогодержателем другому лицу должна производиться с соблюдением правил о передаче прав кредитора путем уступки требования. При этом уступка прав действительна, если тому же лицу уступлено право требования к должнику по основному обязательству, обеспеченному залогом.

Не могут быть предметом залога права, носящие личный характер, а также иные права, определенные законодательством. К числу прав, которые не могут быть предметом залога, относятся: требования об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, а также другие требования, неразрывно связанные с личностью кредитора.

Как следует из законодательства, залог ценной бумаги осуществляется путем письменного соглашения залогодержателя и лица, которому принадлежит ценная бумага, с вручением залогодержателю этой бумаги.

Кроме перечисленных, имеются и другие виды залога, в частности: залог во внешнеторговых операциях векселей, иностранной валюты и др.

В случае невыполнения залогодателем обеспеченного залогом обязательства залогодержатель вправе получить удовлетворение со стоимости заложенного имущества. Такое право залогодержателя возникает с момента регистрации договора (с момента заключения договора в соответствующей форме)

либо с момента передачи предмета залога. Если предмет залога переходит во владение залогодержателя, то он фактически передается ему.

В соответствии со ст. 323 ГК допускается вторичный залог одного и того же имущества, т. е. имущество, находящееся в залоге, становится предметом еще одного залога в обеспечение других требований (последующий залог). При этом требования последующего залогодержателя удовлетворяются из стоимости этого имущества после требований предшествующих залогодержателей. Такой вид залога возможен, если он не запрещен предшествующими договорами о залоге. При перезалоге залогодатель обязан информировать каждого последующего залогодержателя обо всех существующих залогах данного имущества, т. е. о предмете залога и его оценке, существе, размере и сроке исполнения обязательства, обеспеченного залогом, а также у какой из сторон находится заложенное имущество. В противном случае он обязан возместить причиненные любому из залогодержателей убытки, возникшие вследствие неисполнения этой обязанности.

Если вместо залогодателя его обязательство перед залогодержателем выполнило третье лицо, то к нему переходит право требования к залогодателю вместе с правом залога.

Сущность обращения взыскания на заложенное имущество заключается в том, что заложенное имущество реализуется из суммы, полученной от реализации, удовлетворяются требования залогодержателя к залогодателю-должнику.

Из стоимости заложенного недвижимого имущества требования залогодержателя могут быть удовлетворены как по решению суда, так и без обращения в суд. Удовлетворение требования залогодержателя за счет заложенного недвижимого имущества без обращения в суд допускается на основании нотариально удостоверенного соглашения залогодержателя с залогодателем, заключенного до либо после возникновения оснований для обращения взыскания на предмет залога. Однако если этим соглашением будут нарушены права, то по иску лица, чьи права были нарушены, такое соглашение может быть признано судом действительным (п. 1 ст. 330 ГК).

Требования залогодержателя удовлетворяются за счет заложенного движимого имущества по решению суда, если иное не предусмотрено соглашением залогодателя с залогодержателем. Однако на предмет залога, переданный залогодержателю, взыскание может быть обращено в порядке, установленном договором о залоге, если законодательством не установлен иной порядок.

Взыскание на заложенное имущество может быть обращено только по решению суда в тех случаях, когда:

1) залогодатель отсутствует и установить место его нахождения невозможно;

2) предметом залога является имущество, относящееся к историко-культурным ценностям;

3) предметом залога является имущество, ограниченно оборотоспособное;

4) предметом залога является предприятие как имущественный комплекс;

5) предметом ипотеки является имущество, находящееся в совместной собственности, и кто-либо из его собственников не дает в письменной форме согласия на удовлетворение требований залогодержателя во внесудебном порядке;

6) для ипотеки имущества требуется согласие (решение) иного лица или государственного органа, другой государственной организации.

Как следует из закона, перечень этих оснований ограничительный и расширительному толкованию не подлежит.

В соответствии с п. 1 ст. 331 ГК реализация (продажа) заложенного имущества, на которое обращено взыскание, производится путем продажи с публичных торгов в порядке, установленном процессуальным законодательством, если ГК и другими актами законодательства не установлен иной порядок.

Законом предусмотрена и возможная отсрочка продажи с публичных торгов заложенного имущества на срок до одного года (п. 2 ст. 331 ГК). Такое право предоставлено суду по просьбе залогодателя, о чем указывается в решении об обращении взыскания на заложенное имущество. Однако это не означает, что должник не возмещает тех возросших за время отсрочки убытков кредитора и неустойку. Теми же остаются права и обязанности сторон по обязательству, обеспеченному залогом этого имущества.

Публичные торги заложенного имущества начинаются с его начальной продажной цены. Она может быть определена решением суда или соглашением залогодателя с залогодержателем. Если обращение взыскания на имущество последовало в судебном порядке, то цена определяется решением суда, а во всех остальных случаях – соглашением залогодержателя с залогодателем.

Выигрывает торги в отношении заложенного имущества тот, кто предложит наивысшую цену. Если торги будут объявлены несостоявшимися, то это дает право залогодержателю по соглашению с залогодателем приобрести заложенное имущество и зачесть в счет покупной цены свои требования, обеспеченные залогом. К такому соглашению применяются правила о договоре купли-продажи. В случае если и повторные торги окажутся несостоявшимися, закон предоставляет залогодателю право оставить предмет залога за собой с оценкой его стоимости в сумме не более чем на 10 % ниже начальной продажной цены на повторных торгах (п. 4 ст. 331 ГК).

На решение вопроса о возможности приобретения заложенного имущества в предложенном варианте залогодержателю предоставляется один месяц со дня объявления повторных торгов несостоявшимися. Если залогодержатель не воспользуется правом оставить за собой предмет залога в течение указанного срока, договор о залоге прекращается.

Заложенное имущество должно покрывать требования залогодержателя. Если же сумма, вырученная от реализации заложенного имущества, недоста-

точна для покрытия требования залогодержателя, он имеет право, если иное не установлено в законодательстве или в договоре, получить недостающую сумму из прочего имущества должника, не пользуясь преимуществом, основанным на залоге.

Если при реализации заложенного имущества полученная сумма превышает размер требований залогодержателя, то разница выплачивается залогодателю.

Залогодатель вправе в любое время до момента реализации предмета залога остановить обращение взыскания на заложенное имущество путем полного выполнения обеспеченного залогом обязательства. Если обязательство, обеспеченное залогом, предусматривает выполнение по частям, залогодатель вправе приостановить обращение взыскания путем выполнения просроченной части обязательства. Соглашение сторон об ограничении этого права считается недействительным.

Право залога прекращается:

– с прекращением обеспеченного залогом обязательства;

– по требованию залогодателя при грубом нарушении залогодержателем обязанностей, создающем угрозу утраты или повреждения заложенного имущества;

– в случае гибели заложенного имущества или прекращения залогового права, если залогодатель не воспользовался правом, предусмотренным законом (не восстановил предмет залога или не заменил другим равноценным имуществом);

– в случае принудительной продажи заложенного имущества, а также когда его реализация оказалась невозможной;

– по окончании срока действия права, составляющего предмет залога. Поскольку обременение залогом некоторых видов имущества (например, дома) оформляется в специальном реестре, то при исполнении обеспеченного залогом обязательства по требованию заинтересованной стороны должна быть сделана отметка в реестре о прекращении залога (ипотеки).

Распространенным способом прекращения залогового правоотношения является исполнение обеспеченного залогом обязательства. Прекращение права залога обязывает залогодержателя, у которого находилось заложенное имущество, немедленно возвратить его залогодателю. Немедленный возврат заложенного имущества должен следовать и по требованию залогодателя, предъявленному к залогодержателю, если последний грубым нарушением обязанностей создает угрозу утраты или повреждения этого имущества.

Залоговое правоотношение прекращается, если в соответствии с законом будет установлено, что собственником предмета залога является другое лицо или имущество, являющееся предметом залога, изымается у залогодателя в виде санкции за совершенное преступление или иное правонарушение. Речь идет о прекращении залога в отношении этого имущества. Указанные

основания дают право залогодержателю требовать досрочного исполнения обеспеченного залогом обязательства.

Право залога может прекращаться и с переводом долга. Это происходит, когда третье лицо по соглашению с кредитором переводит на себя долг по обязательству, обеспеченному залогом, но залогодатель не дал кредитору согласия отвечать за нового кредитора.

Обеспеченное залогом обязательство прекращается, если собственником заложенного имущества становится сам залогодержатель (например, в результате наследования).

Правоотношения по залогу могут прекращаться по основаниям и в порядке, установленным законом, вследствие изъятия (выкупа) для государственных нужд, реквизиции или национализации имущества, являющегося предметом залога, с соответствующим его возмещением. В результате такого изъятия залогодержатель приобретает право преимущественного удовлетворения своего требования из суммы причитающегося залогодателю возмещения. В то же время, если имущество, являющееся предметом залога, изъято по указанным основаниям, но залогодателю предоставлено другое имущество, право залога распространяется на предоставленное взамен имущество.

Право залога в соответствии со ст. 334 ГК сохраняет также силу в случае перехода права собственности на заложенное имущество или права хозяйственного ведения от залогодателя к другому лицу в результате возмездного или безвозмездного отчуждения этого имущества либо в порядке универсального правопреемства. В этих случаях правопреемник залогодателя несет все его обязанности, если соглашением с залогодержателем не установлено иное. При переходе предмета залога ответственность по исполнению обязательства соразмерна перешедшей к правопреемнику части указанного имущества. Если же предмет обязательства неделим или по иным основаниям остается в общей собственности правопреемников, они становятся солидарными залогодателями.

Прекращение права залога может происходить и в других случаях, установленных законодательством. Некоторые из этих случаев связаны с прекращением обязательств и относятся к числу общих[1].

Случаи же прекращения права залога, выделенные в законодательстве, относятся к специальным основаниям прекращения обязательств.

3. Удержание. Одним из способов, побуждающих должника к совершению требуемых действий в пользу кредитора, является удержание. Эта мера характеризуется имущественным содержанием и намеренностью на побуждение должника к исполнению своего долга, обеспечению взятого обязательства. При этом кредитор наделен правом самостоятельно удерживать находящуюся у него вещь без обращения за помощью на получение такого права в соответствующие органы.

---

[1] См. § 6 «Прекращение обязательств» гл. 19.

Для реализации этого права необходимо наличие одного из оснований: просрочка должника в оплате вещи, которую кредитор должен ему передать, или не возмещение кредитору связанных с этой вещью убытков; требования в сфере предпринимательской деятельности, хотя и не связанные с оплатой вещи или возмещением издержек на нее и других убытков, но возникшие из обязательства, стороны которого действуют как предприниматели. Эти правила применяются, если договором не предусмотрено иное.

Отношения и правовые основания удержания регулируются ст. 340 ГК. В соответствии с этой статьей кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено.

Обеспечительный характер этого способа проявляется в том, что кредитору предоставляется возможность удерживать имущество должника до тех пор, пока не будет исполнено взятое им обязательство.

Согласно закону удержание позволяет кредитору (держателю вещи) быть защищенным от последствий возможного неисполнения обязательства, несмотря на то, что после поступления вещи во владение кредитора права на нее приобретены третьим лицом.

С помощью названного способа обеспечиваются требования, не только связанные с оплатой вещи или возмещением издержек на нее и других убытков, но и возникшие из обязательства, стороны которого действуют как предприниматели.

Основанием возникновения удержания вещи является договор. Правила, изложенные в ст. 340 ГК, применяются лишь в том случае, если договором не предусмотрено иное.

В договоре стороны, как правило, оговаривают порядок, условия удержания вещи, а также срок выполнения требований по этому обязательству (например, оплата вещи, приобретенной одним лицом для другого лица, должна быть произведена в срок, оговоренный в соглашении).

Удержание в общем плане выступает в качестве такой же обеспечительной функции, как и залог. Оно является мерой оперативного воздействия на нарушителя[1]. Следовательно, требования кредитора, удерживающего вещь, удовлетворяются из ее стоимости в объеме и порядке, предусмотренных для удовлетворения требований, обеспеченных законом.

4. Поручительство. По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части (ст. 341 ГК).

---

[1] См.: Сарваш С. Способы обеспечения исполнения обязательств // Хоз-во и право. 1995. № 10. С. 133 ; № 11. С. 110–117.

Поручительство применяется в отношениях между гражданами, между гражданами и организациями, а иногда и между организациями. Договор поручительства может быть заключен также для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем.

Основанием возникновения поручительства служит договор, заключаемый между кредитором по основному обязательству и лицом, изъявившим согласие быть поручителем за должника по тому же обязательству. Договор поручительства совершается в письменной форме, несоблюдение которой влечет недействительность договора (ст. 342 ГК).

Не являются договором поручительства, например, письма, характеризующие с положительной стороны личные качества должника, без возложения на себя обязанности поручителя. Например, Иванов по договору займа передал Петрову 100 р. с обязательством последнего возвратить долг к 1 января следующего года. Одновременно Иванов потребовал от Петрова обеспечить договор займа на эту сумму чьим-либо поручительством. Егоров, к которому с просьбой выступить в качестве поручителя обратился Петров, отправил на имя Иванова письмо. В письме он указал, что сомнения Иванова относительно Петрова беспочвенны, что Петров человек обязательный и свой долг возвратит вовремя. Как видно, из указанного письма не следует о возложении Егоровым на себя обязанности поручителя. Следовательно, такое письмо не может служить в качестве договора поручительства.

Обеспечительная функция поручительства выражается в том, что в случае неисполнения обязательства должником кредитор вправе обратить свое требование как к неисправному должнику, так и к поручителю одновременно либо к одному из них. По общему правилу поручитель вместе с должником несут перед кредитором солидарную ответственность в объеме всего требования кредитора, включая проценты, возмещение убытков, уплату неустойки, судебных издержек по взысканию долга, вызванных виновными действиями должника, если иное не предусмотрено договором поручительства. Но самим договором поручительство может быть ограничено только частью требования кредитора с установлением субсидиарной ответственности поручителя, т. е. ответственности лишь в той части долга, которая не может быть взыскана с должника. Если по одному и тому же обязательству поручительство установлено несколькими лицами, это также порождает для них солидарную ответственность перед кредитором в полной сумме долга, если иное не установлено договором поручительства.

При предъявлении кредитором требования к поручителю последний несет ряд обязанностей. Он обязан привлечь к участию в деле должника, чтобы тот мог защитить свои интересы. Если поручитель этого не сделает, должник вправе представить против регрессного требования поручителя все возражения, которые он имел против кредитора (например, ссылаться на недействительность требований кредитора, оспаривать их размер и т. д.).

В случае признания возражений должника правомерными соответствующая часть регрессного требования поручителя подлежит отклонению, и он вправе лишь взыскать с кредитора то, что выполнил в его пользу без достаточного основания. Но, если должник, несмотря на привлечение его поручителем, отказался от участия в деле, он теряет право выдвигать против требования поручителя возражения, которые мог бы выдвинуть против требования кредитора, и вправе защищаться лишь возражениями, основанными на его отношениях с поручителем.

Помимо указанных обязанностей поручителя ему предоставляются и права, в частности право оспаривать требования кредитора, приводя все возражения, которые мог бы представить должник (например, ссылаться на истечение давности по основному обязательству, его частичное исполнение должником и т. п.). Это право согласно п. 1 ст. 344 ГК сохраняется за поручителем, даже если от него отказался должник, изъявивший, например, согласие уплатить долг, несмотря на истечение исковой давности.

Поручитель, исполнивший обязательство за должника, занимает место кредитора.

Если должник исполнил свои обязательства перед кредитором, он должен поставить в известность поручителя. В противном случае поручитель, тоже исполнивший это обязательство, вправе взыскать с кредитора неосновательно полученное либо предъявить регрессное требование к должнику.

Поручительство прекращается:

– с прекращением обеспеченного им обязательства, а также если обстоятельства по этому обязательству изменились настолько, что привели к увеличению ответственности или иным неблагоприятным последствиям для поручителя без согласия последнего;

– с переводом долга на другое лицо по обеспеченному поручительством обязательству, если поручитель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника;

– если кредитор отказался принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем;

– по истечении указанного в договоре поручительства срока, на который оно дано. Если такой срок не установлен, поручительство прекращается при непредъявлении иска кредитором к поручителю в течение одного года со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства. Когда срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен или определен моментом востребования, поручительство прекращается, если кредитор не предъявит иска к поручителю в течение двух лет со дня заключения договора поручительства (ст. 347 ГК).

5. Гарантия. Это договор, в силу которого одна сторона (гарант) обязуется перед кредитором другого лица (должника) отвечать полностью или частично за исполнение обязательства этого лица.

Гарантия как способ обеспечения исполнения обязательства регулируется специальными правилами. Ее целевое назначение сводится главным образом к обеспечению интересов банка, который выступает в качестве кредитора по кредитам, выдаваемым субъектам хозяйствования. Однако ввиду большого сходства с поручительством на гарантию распространяются некоторые нормы ГК, относящиеся к поручительству (ст. 342, п. 2 и 3 ст. 343, ст. 344–347 ГК).

Как следует из законодательства, гарантийное обязательство может возникнуть на основании договора, и гарантией может обеспечиваться лишь действительное требование. На практике это выглядит примерно так. Вышестоящая организация предприятия, получающего банковский кредит, заключает с банком договор гарантии. Он оформляется гарантийным письмом, выдаваемым банку этой организацией. Без гарантии банковский кредит не предоставляется предприятиям, которые как плохо работающие переведены на особый режим кредитования. Но гарантия применяется и в других случаях: при кредитовании предприятий и организаций, у которых недостаток собственных средств образовался не по их вине (например, выдача кредитов организациям на выплату заработной платы).

Гарантия сходна с поручительством, так как в обоих случаях ответственность за исполнение обязательства должником принимает на себя третье лицо – гарант или поручитель. Но у гарантии имеется ряд существенных отличий от поручительства.

В качестве гаранта может выступать не любое лицо, а только вышестоящая по отношению к должнику организация. Гарантийное обязательство в отличие от поручительства никогда не выдается на всю сумму кредита, а предоставляется лишь на недостающую у должника часть собственных оборотных средств. Если поручитель и должник несут солидарную ответственность, то ответственность гаранта всегда является субсидиарной и наступает в случаях, когда задолженность не может быть погашена за счет средств самого должника.

При исполнении обязательства за счет средств гаранта последний не занимает в отличие от поручителя место кредитора по основному обязательству и не приобретает права регрессного требования к должнику о возврате выплаченной гарантом суммы: она зачисляется банком на расчетный счет должника и идет на пополнение его оборотных средств.

Президентом Республики Беларусь и (или) законами может быть установлен особый порядок предоставления и исполнения гарантий Правительства Республики Беларусь, гарантий местных исполнительных и распорядительных органов, иных организаций, включая хозяйственные общества с долей государства в уставных фондах.

Если говорить о гарантии в целом, то *в зависимости от предмета гарантии она подразделяется на следующие виды*:

– гарантия оплаты, с помощью которой обеспечиваются платежи по всем договорам;

– гарантия возврата аванса обеспечивает, в частности, покупателя, получившего такую гарантию, тем, что в случае неисполнения обязательства продавцом он получит возврат внесенного аванса;

– гарантия исполнения обеспечивает надлежащую поставку товара либо выполнение работ или оказание услуг.

Имеется также *таможенная гарантия*. Она выдается для обеспечения оплаты таможенных платежей.

В качестве самостоятельного вида гарантии выделяется *банковская гарантия* – письменное обязательство, выданное гарантом по просьбе другого лица, по которому гарант обязуется уплатить кредитору денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования об ее уплате.

Банковская гарантия выступает одним из достаточно надежных способов обеспечения исполнения обязательств, поскольку на стороне гаранта выступают банки, иные кредитные организации и страховые компании. К тому же перед кредитором основного обязательства ответственны и должник, и гарант.

С помощью банковской гарантии обеспечиваются платежи в сфере внешнеэкономической деятельности. Банковская гарантия выступает в качестве обязательства банка-гаранта по выплате денежной суммы в определенном размере по требованию лица, указанного в ней, в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения взятого на себя обязательства третьим лицом. По просьбе этого третьего лица и предоставляется банковская гарантия лицу по требованию и в пользу которого банк-гарант осуществляет платежи. Правовое регулирование вопросов, связанных с банковской гарантией, осуществляется Банковским кодексом Республики Беларусь (ст. 166–179).

6. Задаток. Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (п. 1 ст. 351 ГК).

Задаток, как правило, применяется в отношениях между гражданами (например, при найме жилых, дачных помещений, купле-продаже строений и т. п.), изредка – между организациями и гражданами (при страховании жизни, здоровья, оформлении обязательства на подписные издания и т. п.).

В качестве задатка выступает определенная денежная сумма. Ценные бумаги, драгоценности или иные имущественные ценности предметом задатка не признаются. Конкретный размер задатка определяется по усмотрению сторон.

Соглашение о задатке независимо от его суммы должно совершаться в письменной форме. При этом необходимость соблюдения письменной формы не ставится в зависимость от формы основного обязательства. Например, для приобретения по договору купли-продажи Ивановым бывшего в употреблении мебельного гарнитура у Петрова не требуется письменного оформления, но, если исполнение этого договора обеспечено задатком, соглашение о нем должно быть облечено в письменную форму. Несоблюдение письменной формы

не влечет недействительности соглашения в целом. Если возникают сомнения в отношении того, является ли сумма, уплаченная в счет причитающихся со стороны по договору платежей, задатком, в частности, вследствие несоблюдения письменной формы, эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не будет доказано иное.

В отношениях по поводу задатка участвуют две стороны: задаткодатель и задаткополучатель. Задаткодателем называется сторона, вручившая задаток, а задаткополучателем – сторона, принявшая его. При этом задаткодателем является должник, а задаткополучателем – кредитор по основному обязательству.

Задаток выполняет не только обеспечительную, но и другие функции. Одна из них – *платежная*, ибо задаток выдается в виде платежа по договору. Эту функцию называют также *авансовой*, поскольку задаток дается в счет предстоящих в будущем расчетов.

Вторая функция задатка – *удостоверительная*. Состоит она в том, что выдача задатка служит доказательством факта заключения договора. Указанная функция существенна для устных договоров, которые должны считаться заключенными ввиду передачи задатка, даже если бы отсутствовали любые другие доказательства заключения договора. Но она проявляет себя и в договорах, требующих письменного оформления, ибо, поскольку имеется письменное удостоверение выдачи задатка, нельзя отрицать заключения, пусть и не облеченного в письменную форму основного договора.

При исполнении основного обязательства задаток засчитывается в счет его исполнения.

В случае неисполнения наступают иные последствия: сторона, давшая задаток и не исполнившая основное обязательство, теряет сумму задатка, а если не выполнит своей обязанности сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка. Сверх того сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если иное не установлено договором (п. 2 ст. 352 ГК).

Если обязательство будет прекращено до начала его исполнения по соглашению сторон либо вследствие невозможности исполнения, задаток должен быть возвращен без всяких обременений.

Задаток необходимо отличать от аванса. Аванс – имущественное предоставление, вручаемое в счет будущих платежей за выполнение работ, оказание услуг или передачу имущества. Выдача аванса производится, как правило, деньгами. Но в качестве аванса могут служить также материальные ценности, продукты или иные вещи, выдаваемые в счет причитающихся платежей, в то время как в качестве задатка выступают только деньги. Во всех случаях неисполнения договора сторона, получившая аванс, возвращает его в одинарном размере. Следовательно, аванс не выступает в качестве способа обеспечения исполнения обязательства и не удостоверяет заключение договора.

§ 6. Прекращение обязательств

К основаниям и порядку прекращения обязательств относятся:

1. Исполнение обязательств. Одним из важных условий выполнения задач по дальнейшему совершенствованию и развитию хозяйственных связей является надлежащее исполнение обязательств, в том числе и гражданско-правовых. Такое исполнение обязательства является основным способом прекращения его действия. Согласно п. 1 ст. 379 ГК надлежащее исполнение прекращает обязательство. Исполнением достигается цель обязательства. Оно должно быть надлежащим. Ненадлежащее исполнение не прекращает обязательства, а усложняет его, т. е. возникает ответственность (ст. 367 ГК).

Исполнение обязательства должно быть оформлено в соответствии с требованиями закона. Так, в соответствии с п. 2 ст. 379 ГК кредитор, *получивший исполнение полностью или частично, обязан по требованию должника выдать ему в этом расписку или другой документ*. Если должник выдал кредитору в удостоверение обязательства долговой документ, то кредитор, принимая исполнение, должен вернуть этот документ, а при невозможности возвращения указать на это в выдаваемой им расписке. Расписка может быть заменена соответствующей надписью кредитора об исполнении на долговом документе. Факт нахождения долгового документа у должника подтверждает прекращение обязательства, пока не доказано иное.

Закон предоставляет должнику право задержать исполнение, если кредитор отказался выдать расписку, вернуть долговой документ или отметить в расписке невозможность его возврата. В этих случаях просрочившим исполнение считается кредитор.

По общему правилу форма исполнения обязательства должна быть такой же, как и форма его установления. Прекращение обязательства исполнением – важный способ (основание), но не единственный. Обязательства прекращаются и в силу других юридических фактов.

2. Отступное. В некоторых случаях обязательства прекращаются взамен их исполнения предоставлением отступного, осуществляемого путем уплаты денег, выполнения работ, и т. п. (например, из-за невозможности предоставить обусловленную договором вещь передаются взамен деньги для ее приобретения с последующим использованием согласно имеющемуся соглашению).

Размер, сроки и порядок предоставления отступного устанавливаются сторонами (ст. 380 ГК);

3. **Зачет встречных однородных требований.** В соответствии с п. 1 ст. 381 ГК обязательства прекращаются полностью или частично путем их взаимного зачета. Зачет встречных однородных требований – прекращение

двух встречных обязательств путем погашения одного обязательства другим. Например, рабочий получил в банке через завод, на котором он работал, кредит в размере 2000 р. на строительство дачного домика. Он обязался погасить его в течение пяти лет, а при увольнении – досрочно. Рабочий уволился и просил в своем заявлении заработную плату и компенсацию за неиспользованный отпуск в сумме 800 р. зачесть в счет кредита. В данном случае допускается зачет встречных требований, а недостающая сумма, если она имеется, взыскивается с должника.

Обязательства могут быть прекращены данным способом при соблюдении предусмотренных в законе (п. 1 ст. 381 ГК) следующих условий:

– *обязательства должны носить встречный характер.* Кредитор по одному обязательству и он же должник по другому обязательству и наоборот;

– *обязательства должны быть однородными.* Требования однородны по содержанию. Это прежде всего денежные суммы. Возможен встречный зачет обязательств, предметом которых являются вещи, определяемые родовыми признаками (кроме денег). Однако это весьма редкое явление (например, сельскохозяйственные культуры (пшеница, картофель и т. п.)). Индивидуально-определенные вещи не подлежат зачету;

– *срок исполнения должен к моменту зачета уже наступить.* Зачет возможен, если по этим обязательствам возможно досрочное исполнение.

Не допускается зачет встречных требований:

– по которым истек срок исковой давности;

– о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью;

– взыскании алиментов;

– пожизненном содержании;

– в иных случаях, предусмотренных законодательством или договором (п. 2 ст. 381 ГК).

Зачет при уступке требования производится, если:

– требование возникло по основанию, существовавшему к моменту получения должником уведомления об уступке требования (например, Иванов уступает требование о возврате долга Сидоровым новому кредитору Петрову, но к этому моменту Сидоровым была передана часть денег Иванову);

– срок требования наступил до его получения, или этот срок не указан, или определен моментом востребования (например, часть долга была передана должником первоначальному кредитору до наступления срока платежа или еще до того, как у первоначального и нового кредитора возникли правоотношения об уступке требования).

4. Совпадение должника и кредитора в одном лице. Данное обстоятельство является основанием прекращения возникшего обязательственного правоотношения (ст. 383 ГК).

В отношениях между гражданами обязательство может прекратиться этим способом, когда должник наследует имущество кредитора или наоборот

(например, по договору займа Петров передал своему брату 50 р., который после смерти Петрова унаследовал его имущество, в том числе и 50 р.);

5. Новация. Новация представляет собой соглашение, по которому стороны заменяют в отношениях между собой одно обязательство другим, предусматривающим иной предмет или иной способ исполнения (ст. 384 ГК). В результате одно обязательство прекращается, и на его базе возникает другое, новое обязательство (например, арендодатель решил продать предмет (имущество), а арендатор решил приобрести его в собственность). В этом случае прекращаются и дополнительные (акцессорные) обязательства, в частности залог, задаток, поручительство, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Участники правоотношений обычно новацию используют для преобразования многих обязательств в денежное, заемное соглашение.

В отношениях с участием граждан соглашением сторон (новацией) не могут быть прекращены обязательства, возникающие вследствие повреждения здоровья или причинения смерти. Новация не допускается в отношении обязательств, связанных с уплатой алиментов.

6. Невозможность исполнения. Основанием прекращения обязательств является невозможность его исполнения, под которой понимается такая ситуация, при которой одна из сторон не может совершить действия, составляющие содержание обязательства, если они вызваны обстоятельствами, за которые ни одна из сторон не отвечает (ст. 386 ГК).

Обязательства могут прекращаться в силу этого основания, когда невозможность исполнения вызвана обстоятельством, за которое, в частности, не отвечает должник, т. е. она наступила не по вине должника (например, случайная гибель индивидуально-определенной вещи – предмета обязательства, предмета договора подряда).

Случайная невозможность может быть обусловлена действием непреодолимой силы или любым иным обстоятельством, наступление которого должник не мог и не должен был предвидеть.

Законодательством (ст. 386 ГК) установлена невозможность исполнения как вследствие обстоятельств, за которые ни одна из сторон не отвечает, так и в силу обстоятельств, за которые одна из сторон отвечает. Если исполнение обязательства стало невозможным для одной из сторон вследствие обстоятельств, за которые ни одна из сторон не отвечает, она не вправе требовать от другой стороны удовлетворения по договору. Такое удовлетворение не следует, если в законодательстве или договоре нет на этот счет иных указаний. В данном случае стороны вправе требовать одна от другой возврата всего, что каждая из них исполнила, не получив встречного удовлетворения.

Если же исполнение обязательства стало невозможным для одной стороны в силу обстоятельств, за которые она отвечает, другая сторона при отсутствии в законодательстве или договоре иных указаний вправе отступиться

от дальнейших действий по этому двустороннему договору. Но она имеет право взыскать причиненные неисполнением этого договора убытки.

Нередки случаи, когда исполнение одной стороной обязательства становится невозможным по вине другой стороны. В этом случае сторона, не исполнившая обязательство по вине контрагента, имеет право на встречное удовлетворение (обусловленное законодательством или договором) с зачетом выгод, сберегаемых или приобретаемых ею вследствие освобождения от обязательства (например, заказчик решил прекратить выполнение подрядных работ в связи с подорожанием материалов).

7. Смерть гражданина или ликвидация юридического лица. Указанные обстоятельства регламентированы ст. 388 и 389 ГК.

Смерть гражданина (должника или кредитора), как правило, не прекращает обязательства. В случае его смерти права и обязанности по конкретному обязательству могут переходить к наследникам, т. е. имеет место перемена лиц в обязательстве. Только в определенных случаях, когда права и обязанности неразрывно связаны с личностью должника или кредитора, смерть такого участника обязательства прекращает его.

К обязательствам, обладающим личным характером, относятся, в частности, алиментные. Так, например, смерть лица, получающего алименты, бесспорно, прекращает алиментное обязательство.

В некоторых обязательствах прямо сказано об их прекращении в случае смерти одной из сторон. Смерть писателя приводит к прекращению заключенного с ним договора литературного заказа. Устанавливая причины прекращения договора поручения ст. 867 ГК, указывает на то, что договор поручения прекращается вследствие смерти доверителя или поверенного, объявления кого-либо из них умершим, признания недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Деятельность юридических лиц прекращается в связи с их ликвидацией либо реорганизацией.

По общему правилу ликвидация юридического лица (должника или кредитора) прекращает действие обязательства. Однако нередко в этих случаях исполнение возлагается на другое юридическое лицо. Такое возложение вытекает из требований законодательства, касающихся, в частности, возмещения вреда, причиненного жизни и (или) здоровью гражданина.

Если же происходит реорганизация юридического лица (слияние, присоединение, разделение), то субъектом обязательства становится правопреемник.

Изложенный перечень оснований прекращения обязательств не является исчерпывающим. Их прекращение может последовать и в других случаях. Так, согласно ст. 385 ГК прекращение обязательств возможно освобождением кредитором должника от лежащих на нем обязанностей, т. е. *прощением долга*, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора.

Говоря о прекращении обязательств, следует отметить, что одностороннее прекращение не разрешается, если иное не установлено законодательством или договором. Однако законом допускаются исключения. Так, например, наниматель жилого помещения вправе с согласия членов семьи в любое время расторгнуть договор найма. Договор поручения может быть прекращен вследствие отмены его доверителем или отказа поверенного.

Литература

Витрянский, В. Понятие и стороны обязательства. Исполнение обязательств / В. Витрянский // Хоз-во и право. 1995. № 8.

Ганкович, Я.А. Частичная уступка права требования (уступка обособленного притязания) / Я.А. Ганкович // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2007. № 3.

Деркач, Н. Регрессные иски. Солидарная ответственность причинителя вреда / Н. Деркач // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2005. № 6.

Заяц, Е. Удержание новый способ обеспечения обязательств / Е. Заяц // Юрист. 2002. № 6.

Калимов, Д.А. Обеспечение исполнения гражданско-правовых обязательств. Общие положения / Д.А. Калимов // Право Беларуси. 2005. № 4.

Каменков, В. Общее понятие убытков в гражданском праве / В. Каменков // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2007. № 11.

Карней, А. Спорные вопросы судебной практики по установлению недействительности сделок уступки требования и перевода долга / А. Карней // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2005. № 5.

Кашин, Р. Практические аспекты применения отдельных способов применения обязательств (залог, поручительство, задаток) / Р. Кашин // Юрист. 2005. № 1.

Колесникова, Л. Особенности последующей уступки денежного требования / Л. Колесникова // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2007. № 14.

Костюкевич, В. Задаток и прекращение обязательства отступным / В. Костюкевич // Юрист. 2007. № 11.

Лосев, С. Договор уступки исключительного права / С. Лосев // Юрист. 2006. № 4.

Майборода, В. Зачет встречных однородных требований / В. Майборода // Юрист. 2007. № 9.

Марчук, С.И. Неустойка: способ обеспечения исполнения обязательств или ответственность за ненадлежащее исполнение обязательств / С.И. Марчук // Право Беларуси. 2004. № 42.

Овсейко, С. Договор поручительства: история происхождения и развития / С. Овсейко // Юрист. 2001. № 2.

Павлодский, Е. Залог и ипотека / Е. Павлодский // Хоз-во и право. 1997. № 2.

Петрукович, В. Способы обеспечения исполнения гражданско-правовых обязательств / В. Петрукович // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2005. № 6.

Подгруша, В. Зачет: порядок осуществления и случаи запрета на его проведение / В. Подгруша // Юрист. 2005. № 3.

Подгруша, В. Проблемные вопросы удержания / В. Подгруша // Право Беларуси. 2005. № 9.

Романенко, В.А. Обеспечение исполнения обязательств / В.А. Романенко // Пром.-торговое право. 1999. № 5.

Русак, Л.Г. Обеспечительные обязательства в проекте Гражданского кодекса Респ. Беларусь / Л.Г. Русак // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 1997. № 1.

Т*емницкая, О.* Прекращение обязательств после регистрации унитарного предприятия / О. Темницкая // Юрист. 2007. № 8.

Томкович, Р.Р. Актуальные проблемы перемены лиц в обязательстве / Р.Р. Томкович // Право Беларуси. 2005. № 12.

Томкович, Р.Р. Залог товаров в обороте / Р.Р. Томкович // Право Беларуси. 2004. № 3.

Томкович, Р.Р. Обращение взыскания на предмет залога: очередность требований кредиторов / Р.Р. Томкович // Право Беларуси. 2005. № 9.

Шубов, К. Обеспечение обязательств залогом при предоставлении кредита на приобретение недвижимого имущества / К. Шубов // Юрист. 2007. № 4.

ГЛАВА 20. Гражданско-правовая ответственность

§1. Понятие и особенности гражданско-правовой ответственности.
§2. Виды и формы гражданско-правовой ответственности.
§3. Основание и условия гражданско-правовой ответственности.
§4. Особые случаи гражданско-правовой ответственности.

§ 1. Понятие и особенности гражданско-правовой ответственности

Любое обязательство должно быть исполнено надлежащим образом *(принцип надлежащего исполнения)*. И, как свидетельствует практика, большинство участников гражданских правоотношений добросовестно выполняют взятые на себя обязательства. Но имеет место и неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств, что не исключает необходимости прибегать к принудительным мерам воздействия. В случае нарушения исполнения обязательства для неисправной стороны наступают определенные последствия: принуждение к исполнению, ответственность, ибо обязательство как правовой институт было бы безжизненным, если бы не наступало никаких последствий (ответственности, принуждения) в случае его неисполнения (нарушения). Способ воздействия на нарушителей зависит от совершенного нарушения обязательственного правоотношения.

В побуждении к исполнению обязательств важная роль принадлежит гражданско-правовой ответственности, в том числе и ответственности за нарушение обязательства.

Поскольку гражданско-правовая ответственность – это один из видов юридической ответственности, то вначале будет рассмотрено, что вкладывается в понятие **«юридическая ответственность»**.

Говорить о юридической ответственности невозможно без определения **«ответственности»** как таковой. Анализ литературных источников показывает, что единого определения ответственности, которое служило бы основой для этого, не существует. По-разному ответственность трактуется и в словарях: в одних – это серьезность, важность чего-либо[1], в других – это необходимость, обязанность отвечать за свои действия, поступки, быть ответственным за них[2], в третьих – это может быть обязанность,

[1] См.: Словарь современного русского языка / под ред. Л.С. Ковтуна и И.Н. Шмелева. М. : Л., 1959. Т. 8. С. 1273.

[2] См.: Ожегов С.И. Словарь русского языка. М., 1975. С. 427.

необходимость давать отчет в своих действиях и отвечать за их возможные последствия, за результат чего-либо[1]. Ответственность определяют и как способность человека предвидеть результаты своей деятельности и определять ее, исходя из того, какую пользу или вред она может принести обществу[2].

Иными словами, из данных определений следует, что термин **«ответственность»** применяется в различных значениях, в которых проявляется как моральный, так и юридический аспект такой ответственности.

Что же касается юридической ответственности, то в отношении ее определения и конкретизации также нет единства мнений. Так, О.С. Иоффе и М.Д. Шаргородский понимают под юридической ответственностью меру государственного принуждения, основанную на юридическом и общественном осуждении поведения правонарушителя и выражающуюся в определенных отрицательных последствиях в виде ограничений личного и имущественного порядка. Они утверждают, что только сочетание этих трех элементов создает юридическую ответственность[3].

С.Н. Братусь определяет юридическую ответственность как исполнение обязанности на основе государственного или приравненного к нему общественного принуждения. При этом он уточняет, что добровольное исполнение обязанности юридической ответственностью не является[4].

Понимание юридической ответственности в таком плане не разделяли В.В. Тархов, А.П. Сергеев и Ю.К. Толстой. Как отмечает В.В. Тархов, добровольное исполнение или исполнение в состоянии принуждения – это лишь формы исполнения обязанностей, не оказывающие никакого влияния на само существование обязанности и сопровождающей ее ответственности[5]. По этому поводу также было высказано мнение, что принятие концепции С.Н. Братуся приведет к отождествлению понятий «санкция» и «ответственность», поскольку на принудительную силу государства опирается любая санкция, предусмотренная в нормативном правовом акте, что чревато смешением мер гражданско-правовой ответственности и иных, предусмотренных законом, способов защиты гражданского права[6]. В этом определении имелись и другие погрешности. В частности, в нем исключалось добровольное возмещение убытков кредитору или уплаты неустойки.

---

[1] См.: Словарь русского языка : в 4 т. / под ред. А.П. Евгеньевой. 2-е изд., испр. и доп. М., 1982. Т. 2. С. 668.

[2] См.: Гугалинов В.П. Личность и общество / М., 1965. С. 52.

[3] См.: Иоффе О.С., Шаргородский М.Д. Вопросы теории права. М., 1961. С. 314–318.

[4] См.: Братусь С.Н. Юридическая ответственность и законность / С.Н. Братусь. М., 1976. С. 85.

[5] См.: Гражданское право : Общая часть. Чебоксары, 1997. С. 276.

[6] См.: Гражданское право : учебник : в 2 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. 2-е изд., перераб. и доп. Ч. 1. С. 525–526.

Неудачным признано и определение В. Тархова, в котором утверждалось, что вообще понятие юридической ответственности может быть дано как регулируемой правом обязанности дать отчет о своих действиях[1]. Неудачность его заключалась в том, что, как отмечают А.П. Сергеев и Ю.К. Толстой, обязанность дать отчет о своих действиях может иметь место и тогда, когда нет правонарушения.

В юридической литературе имеются и другие определения юридической ответственности. В частности, С.С. Алексеев определяет юридическую ответственность как государственно-принудительную меру, призванную в первую очередь оказать воздействие на его сознание и волю[2]. Но при характеристике юридической ответственности им отрицается трехэлементная структура нормы. С.С. Алексеев из устоявшейся структуры исключает санкцию, что, как отмечает С.Н. Братусь, ведет к отрицанию нормативности, так как устраняется существенный элемент правовой нормы – санкция, без которой правовая норма лишается принудительной силы и, следовательно, не может быть юридической нормой[3].

С.А. Комаров и А.В. Малько понимают юридическую ответственность как необходимость лица подвергнуться мерам государственного принуждения за совершенное правонарушение[4]. Практически не отличается от предшествующего определение, сформулированное Н.А. Духно и В.И. Иванкиным. Они определяют юридическую ответственность как установленную государством меру принуждения за совершенное правонарушение. Исходя из общеустановленного правила, лицо, совершившее правонарушение, должно нести ответственность. На основе проведенного анализа можно сделать вывод, что юридическая ответственность является одной из форм принудительного воздействия на нарушителей норм права со стороны государства. В этой связи более приемлемым является определение юридической ответственности как установленной государством меры принуждения за совершенное правонарушение[5].

Признаки, характеризующие юридическую ответственность, свойственны и гражданско-правовой ответственности: в частности, это одна из форм государственно-принудительного воздействия на нарушителей норм права, только уполномоченными на это государственными или иными органами. Результатом такого применения являются предусмотренные законом санкции.

Юридическая ответственность не может применяться к каждой отрасли права в целом. Это связано с тем, что наряду с общими имеются и специ-

---

[1] См.: Тархов В. Ответственность по советскому гражданскому праву. Саратов, 1993. С. 11.

[2] См.: Алексеев С.С. Общая теория права : в 2 т. М., 1981. Т. 1. С. 274.

[3] См.: Братусь С.Н. Юридическая ответственность и законность. С. 106.

[4] См.: Комаров С.А., Мальков А.В. Теория государства и права : учеб.-метод. пособие. М., 1997. С. 418.

[5] См.: Духно Н.А., Иванкин В.И. Понятие и виды юридической ответственности // Государство и право. 2000. № 6. С. 13.

фические признаки, присущие так называемой отраслевой ответственности, в частности гражданско-правовой, которая имеет свои особенности.

Особенности гражданско-правовой ответственности заключаются в общем плане в следующем:

1) носит имущественный характер. Как известно, гражданское право регулирует имущественные отношения и связанные с ними неимущественные отношения, т. е. на первом месте в сфере правовой регуляции находятся имущественные отношения. Следовательно, гражданско-правовая ответственность имеет имущественное содержание и состоит в применении к правонарушителю мер имущественного характера[1]. Речь идет о том, что к правонарушителю применяются меры, связанные с взысканием причиненного ущерба, возмещением убытков, уплатой неустойки;

2) субъекты гражданского права участвуют в гражданских отношениях на равных, равны перед законом, не могут пользоваться преимуществами и привилегиями, противоречащими закону, и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту прав и законных интересов. Другими словами, в гражданском праве действует принцип равенства участников гражданских правоотношений, т. е. они выступают равноправными и независимыми субъектами, в том числе и в заключении договора (ст. 2 ГК). Отсюда следует, что вне зависимости от того, кто является участником гражданского оборота (физическое, юридическое лицо, административно-территориальная единица или государство), все они несут равные по объему меры имущественной ответственности за одни и те же правонарушения. При этом потерпевшая сторона сама решает, прибегать ей к мерам имущественного воздействия на должника или нет;

3) лицо, причинившее вред, должно возместить его в полном объеме. Речь идет о восстановлении имущественной сферы потерпевшего, т. е. о компенсации причиненного вреда. Это означает, что гражданско-правовая ответственность «направлена на эквивалентное возмещение потерпевшему причиненного вреда или убытков, а ее применение имеет целью восстановление имущественной сферы потерпевшего от правонарушителя, но не его неосновательное обогащение»[2]. В данном случае должна соблюдаться соизмеримость размера ответственности размеру причинного вреда. Следует, однако, отметить, что из этого общего правила имеются и исключения. Так, согласно п. 1 ст. 933 ГК законом или договором может быть установлена обязанность причинителя вреда выплатить потерпевшим компенсацию сверх возмещения вреда.

Как и по вопросу определения понятия юридической ответственности, так и по вопросу определения понятия гражданско-правовой ответственности имеются различные суждения.

---

[1] См.: Гражданское право: учебник : в 2 т. / отв. ред. Е.А. Суханов. 2-е изд., перераб. и доп. Т. 1. С. 429–430.

[2] Там же. С. 430–431.

Так, О.С. Иоффе определяет гражданско-правовую ответственность как санкцию за правонарушение, вызывающую для нарушителя отрицательные последствия в виде лишения субъективных прав либо возложения новых или дополнительных гражданско-правовых обязанностей[1].

Н.С. Малеин отмечает, что ответственность состоит в неуклонном, строгом исполнении субъектами права своих обязанностей[2].

Отсутствует единство взглядов по вопросу определения гражданско-правовой ответственности и в учебниках, и в учебных пособиях по гражданскому праву.

Одни авторы под гражданско-правовой ответственностью понимают санкцию, применяемую к нарушителю в виде возложения на него дополнительной гражданско-правовой обязанности или лишения принадлежащего ему гражданского права[3].

Другие при характеристике понятия отмечают, что это одна из форм государственного принуждения, состоящая во взыскании судом с правонарушителя в пользу потерпевшего имущественных санкций, перекладывающих на правонарушителя невыгодные имущественные последствия и направленные на восстановление нарушенной имущественной сферы[4].

Некоторые авторы под гражданско-правовой ответственностью понимают гарантированные силой государства юридические формы реакции потерпевшего лица на совершенное субъектом правонарушение, выражающиеся в возложении на правонарушителя мер воздействия имущественного характера[5].

Имеется суждение, что гражданско-правовая ответственность – это особая мера имущественного воздействия на лицо, нарушившее гражданское законодательство, права и интересы других лиц[6].

Несмотря на различие подходов ученых-правоведов к определению понятия гражданско-правовой ответственности, все они акцентируют внимание на таком ее существенном признаке, как *применение к правонарушителю мер имущественного характера*.

Наиболее цельным, отражающим суть гражданско-правовой ответственности представляется определение данное Е.А. Сухановым.

---

[1] См.: Иоффе О.С. Обязательственное право. М., 1975. С. 97.

[2] См.: Малеин Н.С. Правонарушение: понятие, причины, ответственность. М., 1985. С. 113–131.

[3] См.: Гражданское право : учебник : в 2 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. Ч. 1. С. 525.

[4] См.: Гражданское право : учебник : в 2 ч. / отв. ред. Е.А. Суханов. Ч. 1. С. 431.

[5] См.: Гражданское право : учеб. для вузов / под общ. ред. Б.М. Гонгало, Т.И. Илларионовой, В.А. Плетнева. М., 1998. Ч. 1. С. 419.

[6] См.: Гражданское право : Общая часть : учеб. пособие / под общ. ред. В.А. Витушко. Минск, 1998. С. 265.

Иными словами, при определении понятия гражданско-правовой ответственности следует исходить из того, что всякая ответственность предполагает неблагоприятные, отрицательные последствия для неисправной стороны и сопряжена с принуждением (возможностью применения принуждения), ибо к нарушителю права может быть применено принуждение (это свойство самого права). Правда, в отдельных случаях под страхом применения принуждения нарушитель сам добровольно исполняет возложенные на него, но не исполненные своевременно обязанности (например, добровольно возмещает вред, возвращает вещь и т. д.).

Следует отметить, что наряду с понятием «ответственность» употребляется и понятие **«принуждение»**. Слово «ответственность», как уже отмечалось, означает необходимость претерпевать неблагоприятные последствия в случае совершения правонарушения. Не идентичны эти слова и с точки зрения терминологии. Ответственность предопределяет необходимость, обязанность отвечать за свои действия, поступки, быть ответственным за них. Принуждение же означает заставить что-нибудь сделать. И это, следует полагать, относится к ответственности в целом и к гражданско-правовой в частности. Иными словами, *всякая ответственность всегда есть принуждение, но не всякое принуждение есть ответственность*. Например, принуждение к исполнению неисполненной обязанности не является ответственностью (требование возврата долга, исполнения в натуре и т. д.).

Каждая из сторон, выполняя соответствующие обязанности даже под принуждением (например, передача имущества и денег сторонами по договору поставки), не несет никаких невыгодных последствий, поскольку она получает соответствующий эквивалент (деньги, имущество) от другой стороны.

Рассматриваемые понятия имеют и общие черты. Ответственность и принуждение направлены на обеспечение должного исполнения обязательств. Что касается выбора способа воздействия на правонарушителя, то он зависит от возможного нарушения гражданско-правовых норм. В этом плане гражданско-правовая ответственность выступает как одна из форм принудительного воздействия на нарушителей гражданских прав и обязанностей. Однако особенностью этой ответственности в отличие от других мер принудительного воздействия на правонарушителей является то, что она связана с возложением на правонарушителя неблагоприятных для него имущественных последствий.

Иными словами, в качестве признака гражданско-правовой ответственности всегда выступает наличие отрицательных последствий для неисправной стороны. Этот признак присущ любой ответственности, если ее подразделить по отраслевому признаку. В уголовном праве отрицательные последствия влияют, как правило, на личностную сферу неисправной стороны, в гражданском – на имущественную. На неисправную сторону

возлагается обязанность замены неисполненной обязанности новой (например, уничтожив вещь, взятую в аренду, возместить ее стоимость), присоединения к неисполненной обязанности новой (например, возврат вещи и возмещение убытков), лишения права, из которого вытекала нарушенная обязанность (например, взыскание полученного в доход государства по противоправной сделке).

Гражданско-правовая ответственность наступает только по отношению к тем лицам, которые допустили противоправное поведение, повлекшее применение к нарушителю установленных законом и договором санкций. Уплата неустойки и возмещение убытков в случае ненадлежащего исполнения обязательства не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не установлено законодательством или договором. Из этого следует, что гражданская ответственность влияет на имущественную сферу неисправной стороны и выражается в форме взыскания убытков и неустойки.

Убытки и неустойка взыскиваются в пользу потерпевшей стороны с неисправной. Здесь отличие, например, от административной ответственности, в том, что в случае административного правонарушения штраф взыскивается в доход государства.

Таким образом, гражданско-правовая ответственность есть *отрицательные последствия в виде имущественных санкций, которые влияют на имущественную сферу неисправной стороны и выражаются в форме возмещения убытков и уплаты неустойки в пользу потерпевшего*.

§ 2. Виды и формы гражданско-правовой ответственности

Виды гражданско-правовой ответственности. Гражданское законодательство различает виды гражданско-правовой ответственности, деление на которые осуществляется по различным критериям. Так, **в зависимости от оснований возникновения обязательств** различают договорную и внедоговорную ответственность.

Договорная ответственность выступает в качестве санкции за нарушение договорного обязательства. Это ответственность должника перед кредитором по обязательству, возникшему из договора, т. е. за неисполнение или ненадлежащее его исполнение.

Санкции стороны могут быть предусмотрены в договоре, если они не регламентированы законом или же нормы закона об ответственности носят диспозитивный характер. Условия об ответственности, предусмотренные соглашением сторон, не могут быть изменены в одностороннем порядке.

Например, в договоре купли-продажи может быть указано, что приобретенная в торговом предприятии вещь должна быть доставлена по такому-то адресу. Исполнение обязательства в данном случае связано с моментом доставки (оговоренном дополнительно сторонами условии, которое нельзя изменить в одностороннем порядке). Иными словами, ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств может быть предусмотрена как в законе, так и в договоре.

Внедоговорная ответственность применяется к правонарушителю, не состоящему в договорных отношениях с потерпевшим. В отличие от договорных обязательств соответствующие санкции по внедоговорным обязательствам всегда установлены в законе. Внедоговорная ответственность распространяется как на имущественные, так и на личные неимущественные отношения, хотя само возмещение вреда носит имущественный характер.

Распространяясь на личные неимущественные отношения, внедоговорная ответственность *способствует компенсации морального вреда*[1] (ст. 152 ГК), которая осуществляется независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда (п. 3 ст. 968 ГК).

Внедоговорная ответственность возникает в результате нарушения прав, носящих абсолютный характер.

Для данного вида ответственности также характерны противоправное виновное поведение причинителя вреда, отсутствие между причинителем и потерпевшим обязательства, наличие реального ущерба у потерпевшего, по требованию которого он должен быть возмещен в полном объеме. В отличие от договорной внедоговорная ответственность регулируется в основном императивными нормами.

В зависимости от характера распределения ответственности нескольких лиц различают долевую, солидарную и субсидиарную ответственность.

Долевой в гражданском праве признается ответственность, которая возлагается на должников в точно определенной доле, установленной законом или договором. Если в обязательстве участвуют несколько кредиторов или несколько должников, то каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в равной доле с другими, поскольку из законодательства или условий обязательства не вытекает иное (ст. 302 ГК).

Например, три брата заключили договор займа с Петровым о том, что он им дает взаймы 50 р. на строительство дома сроком на пять лет. В данном случае должники-дольщики несут ответственность перед Петровым каждый в пределах своей доли.

---

[1] О том, что следует понимать под моральным вредом, см. постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 сентября 2000 г. № 7 «О практике применения судами законодательства, регулирующего компенсацию морального вреда».

Долевая ответственность может возникнуть и во внедоговорной сфере.

Внедоговорная ответственность возникает, в частности, в результате совместного причинения вреда. Согласно ч. 2 ст. 949 и п. 2 ст. 950 ГК по заявлению потерпевшего и в его интересах суд вправе возложить на лиц, совместно причинивших вред, ответственность в долях, определив их по степени вины причинителей. При невозможности определения степени вины доли признаются равными.

Применительно к внедоговорной сфере долевая ответственность возникает, например, и у родителей за вред, причиненный несовершеннолетними, не достигшими 14 лет.

Солидарная ответственность заключается в том, что кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга (ст. 304 ГК). При наступлении такого рода ответственности кредитор сам решает вопрос, в каком объеме и с кого из ответственных лиц ему произвести взыскание.

Солидарная ответственность не предполагается, а имеет место в случаях, предусмотренных законодательством или договором. Например, лица, совместно причинившие вред потерпевшему, несут перед ним солидарную ответственность. Солидарная ответственность возникает и при неделимости предмета обязательства, а также в обязательствах, связанных с предпринимательской деятельностью (ст. 303 ГК).

Согласно ст. 306 ГК исполнение солидарной обязанности одним из должников освобождает остальных должников от исполнения кредитору. В свою очередь, должник, исполнивший солидарную обязанность, имеет право регрессного требования к остальным должникам в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого.

Неисполненное одним из солидарных должников (например, в результате смерти) должнику, исполнившему солидарную обязанность, падает в равной доле на этого должника и на остальных должников.

Субсидиарной в гражданском праве признается ответственность, когда в обязательстве участвуют два должника, один из которых является основным, а другой – дополнительным (субсидиарным). При этом субсидиарный должник несет ответственность перед кредитором дополнительно к ответственности основного должника, хотя и не является нарушителем. Такая ответственность возлагается на это лицо законодательством или условиями обязательства между лицом, несущим субсидиарную ответственность, и кредитором основного должника.

Требования кредитора удовлетворяются дополнительным должником только в пределах суммы, которую не смог внести основной должник.

Лицо, исполнившее субсидиарное требование, имеет право предъявить регрессное требование к основному должнику.

Прежде чем предъявить иск к дополнительному должнику, кредитор должен предъявить требование к основному должнику. И лишь в том случае, если основной должник отказался удовлетворить требование или кредитор не получил ответа на предъявленное требование о погашении долга, это требование может быть предъявлено к лицу, несущему субсидиарную ответственность.

Закон запрещает кредитору адресовать удовлетворение своего требования к основному должнику от лица, несущего субсидиарную ответственность, если есть возможность удовлетворения этого требования путем зачета встречного требования к должнику либо бесспорного взыскания средств с основного должника.

Лицо, несущее субсидиарную ответственность, должно до удовлетворения требования, предъявленного ему кредитором, предупредить об этом основного должника, а если к такому лицу (несущему субсидиарную ответственность) предъявлен иск, – привлечь основного должника к участию в деле. Невыполнение дает право основному должнику выдвинуть против регрессного требования лица, отвечающего субсидиарно, возражения, которые он имел против кредитора (ст. 370 ГК).

Субсидиарная ответственность наступает только в случаях, установленных законодательством или договором. Примером субсидиарной ответственности, установленной законодательством, является ответственность родителей, усыновителей, попечителей за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, если у них нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда. Вред в данном случае возмещают законные представители полностью или в недостающей части, если они не докажут, что вред возник не по их вине (п. 2 ст. 943 ГК).

От субсидиарной ответственности необходимо отличать ответственность должника за действия третьих лиц, которая имеет место в тех случаях, когда исполнение обязательства возложено должником на третье лицо.

Рассмотренные виды ответственности базируются на *принципах*, важнейшими из которых являются:

– строгое соблюдение закона, воздействие на имущественную сферу (не на личность) неисправной стороны (правонарушителя);

– полное возмещение вреда (восстановление имущественного положения потерпевшего), в качестве исключения может быть предусмотрена ограниченная ответственность (например, по договору перевозки);

– ответственность за вину (имущественная ответственность наступает лишь при наличии вины, отсутствие которой доказывается лицом, нарушившим обязательство).

Таким образом, институт гражданско-правовой ответственности является одним из важнейших средств обеспечения законности в сфере имущес-

твенных и личных неимущественных отношений. Значение гражданско-правовой ответственности заключается в том, что она способствует строгому соблюдению норм гражданского права, надлежащему исполнению взятых обязательств, охране прав и интересов физических и юридических лиц.

Формы гражданско-правовой ответственности. В соответствии с законодательством формами гражданско-правовой ответственности являются убытки и неустойка.

Под ***убытками*** понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода) (п. 2 ст. 14 ГК).

Из указанной нормы следует, что законодатель подразделяет убытки на два вида:

– расходы, произведенные кредитором, утрата или повреждение имущества (их именуют «прямые убытки», или «реальный ущерб»). Например, утеряна, повреждена вещь – возмещается стоимость вещи или стоимость ее ремонта;

– не полученные кредитором доходы, которые он получил бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). Например, при повреждении правонарушителем такси в пользу таксомоторного парка может быть взыскана стоимость ремонта (реальный ущерб) и неполученные доходы (в результате простоя такси в период ремонта – упущенная выгода).

Расходы, произведенные кредитором, могут выступать в качестве разновидности реального ущерба не только при договорной, но и при внедоговорной ответственности. Так, если в результате нанесения потерпевшему тяжких телесных повреждений он по заключению врачебной комиссии будет нуждаться в санаторно-курортном лечении и при этом понесет соответствующие расходы, то они подлежат возмещению.

Определение упущенной выгоды закон связывает со всеми необходимыми мерами, которые кредитор должен был предпринять для ее получения, в частности он должен стремиться не допустить гибели предмета.

Убытки, подлежащие возмещению, определяются в соответствии с законодательством. Так, согласно п. 1 ст. 364 ГК в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства должником он обязан возместить кредитору причиненные этим убытки.

При определении убытков руководствуются ценами, существующими в том месте, где обязательство должно быть исполнено, в день добровольного

удовлетворения должником требования кредитора, а если требование добровольно удовлетворено не было, – в день предъявления иска. Такой порядок определения убытков возможен, когда иное не установлено законодательством или договором. Кроме того, суду предоставлено право, исходя из обстоятельств, удовлетворять требование о возмещении убытков, принимая во внимание цены, существующие на день вынесения решения (п. 3 ст. 364 ГК).

В юридической литературе (и в нормативных правовых актах) помимо понятия «убытки» употребляются слова «вред» и «ущерб». Различия между этими понятиями в некоторой степени терминологические, и более правильно в условиях товарного производства было бы назвать материальный вред (ущерб) его денежным выражением – убытком.

Факт доказывания наличия убытков, их состава и размера возлагается на лицо, потерпевшее от правонарушения.

При доказывании реального ущерба представляется верным мнение С.Л. Дегтярева, что реальный ущерб, как правило, «лежит на поверхности», т. е. доказательство его уже содержится в совершенных действиях истца или ответчика, связанных с предыдущей деятельностью, которая закрепляется в письменной форме (договорах, переписке, накладных и т. п.). Поэтому представление в суд подлинников таких документов (в соответствии с требованиями закона) или указание на их существование не представляет особого труда для стороны в деле[1].

Подробность регламентации состава и размера убытков, подлежащих возмещению должником, иногда следует и из закона. Так, согласно п. 2 ст. 600 ГК, если недостатки арендованного имущества явились следствием нарушения арендатором правил эксплуатации и содержания имущества, арендатор оплачивает арендодателю стоимость ремонта и транспортировки имущества.

Что касается *доказывания убытков в виде упущенной выгоды, то факт получения дохода должником и его размер также доказываются должником.* Но в данном случае часто вызывает затруднение обоснования причинной связи между действиями должника и несением кредитором убытков. В п. 2 ст. 14 ГК сказано, что если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, то лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

В данном случае речь идет о том, что размер доходов должника (правонарушителя) известен на основании имеющихся у него данных (документов), которые, как правило, он добровольно кредитору не представляет.

---

[1] См.: Дегтярев С.Л. Доказывание убытков в арбитражном процессе // Юрид. мир. 1993. № 3. С. 57.

Сложной является и задача, касающаяся цены иска и расчета суммы, подлежащей взысканию. Изложенное говорит о сложностях применения данной нормы, а следовательно, и ее малоэффективности. Поэтому закон (п. 4 ст. 364 ГК) устанавливает, что при определении упущенной выгоды учитываются предпринятые кредитором для ее получения меры и сделанные с этой целью приготовления.

Следующей важнейшей формой гражданско-правовой ответственности является уплата ***неустойки*** (п. 1 ст. 311 ГК). Соглашение о неустойке под страхом его недействительности должно быть заключено в письменной форме[1].

ГК также предусмотрена ответственность за неисполнение денежных обязательств, т. е. *за пользование чужими денежными средствами*. Она наступает только в случаях, установленных законодательством или договором, и является самостоятельной формой ответственности. Эта ответственность наступает в виде уплаты процентов за сумму средств, которыми должник неправомерно пользовался в силу уклонения им от возврата денежных средств после того, как наступил срок платежа, иной просрочки в их уплате; неосновательного получения или сбережения денежных средств за счет другого лица; иного неправомерного удержания чужих денежных средств.

Размер процентов определяется учетной ставкой Национального банка Республики Беларусь на день исполнения денежного обязательства или его соответствующей части (например, учетная ставка Национального банка составляет на 1 декабря текущего года 20 % годовых). На основании этой учетной ставки и будет взыскиваться размер процентов по тем суммам, которые были неправомерно использованы должником. Если же взыскание долга производится в судебном порядке, то суд удовлетворяет требования кредитора исходя из учетной ставки Национального банка на день вынесения решения. Применение указанных правил допускается лишь в том случае, если иной размер процентов не установлен законодательством или договором.

Проценты за пользование чужими денежными средствами взимаются по день уплаты суммы этих средств кредитору. Но законодательством или договором могут быть установлены и более короткие сроки для начисления процентов. Если убытки, причиненные кредитору неправомерным пользованием его денежными средствами, или сумма долга, увеличенная с учетом инфляции, превышают причитающуюся ему денежную сумму процентов, он вправе требовать возмещения убытков или долга, увеличенного с учетом инфляции в части, превышающей эту сумму (ст. 366 ГК).

---

[1] Более подробно о понятии неустойки, ее видах см. § 5 «Понятие и способы обеспечения исполнения обязательств» гл. 19.

Законом (п. 4 ст. 366 ГК) также определено, что, если сумма подлежащих уплате процентов за пользование чужими денежными средствами, размер которых определен договором, явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить сумму этих процентов по заявлению должника, но не ниже чем до суммы процентов, исчисленной в соответствии с п.1 ст. 366 ГК.

По общему правилу нормы гражданского права предусматривают ответственность должника или причинителя вреда в полном объеме. Согласно законодательству вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред (ст. 14, п. 1 ст. 933 ГК).

Законодательством может быть установлена и *ограниченная имущественная ответственность*, которая предполагает установление исключительной неустойки (например, по договору перевозки) и ограничение размера ответственности реальным ущербом или какой-либо ее частью (например, в соответствии с п. 2 ст. 750 ГК ущерб, причиненный при перевозке груза или багажа, возмещается перевозчиком в случае:

– утраты или недостачи груза или багажа; в размере стоимости утраченного или недостающего груза или багажа;

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

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

Если законом определен размер ответственности, то соглашение об ограничении размера ответственности должника по договору присоединения или иному договору, в котором кредитором является гражданин, выступающий в качестве потребителя, ничтожно (ст. 371 ГК).

В случае если неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства произошло по вине обеих сторон, то применяется *смешанная ответственность*, т. е. распределение убытков между сторонами с учетом вины каждой из них. Примером смешанной ответственности является несвоевременная подача перевозчиком транспортного средства под загрузку, а отправитель, в свою очередь, нарушает расчетное время, определенное для загрузки товара.

В некоторых случаях взыскиваются только прямые убытки (например, по договору строительного подряда между государственными организациями).

Таким образом, из изложенного можно сделать вывод о наличии в гражданском законодательстве четко определенных видов и форм гражданско-правовой ответственности, которые способствуют регулированию гражданско-правовых общественных отношений.

Итак, *гражданско-правовая ответственность, в том числе и за неисполнение обязательств,* преследует следующие *основные цели*:

– компенсационную (возместить ущерб тому, чье право нарушено, ликвидировать невыгодные последствия, которые наступили для кредитора в результате нарушения обязанности должником);

– воспитательную (стимулирующую) (воспитательное воздействие (угроза принуждения, материальное поощрение));

– превентивную (предупреждение, направленное на предотвращение правонарушений).

§ 3. Основание и условия гражданско-правовой ответственности

Для наступления гражданско-правовой ответственности необходимо основание, которое включает в себя ряд условий, вытекающих из требований закона, или, другими словами, состав гражданского правонарушения.

Условия гражданско-правовой ответственности – это те юридические факты, при наличии которых она наступает.

Состав гражданского правонарушения[1] по общему правилу (ибо возможны исключения) включает:

– противоправность поведения;

– вред (убытки);

– причинную связь между противоправным поведением и вредом (вредным, отрицательным результатом);

– вину.

[1] Некоторые ученые-правоведы вообще не согласны с понятием состава гражданского правонарушения. Они утверждают, что учение о составе гражданского правонарушения целиком и полностью обязано уголовному праву (см.: Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право : Общие положения. С. 568). Авторы, признающие состав гражданского правонарушения, высказывают различные мнения по его формированию. Так, С.С. Алексеев распределяет общие признаки по трем сторонам состава: объект, субъект, объективная сторона (объективированный вредоносный результат, противоправность, причинная связь) (см.: Алексеев С.С. Общая теория права : в 2 т. Т. 1). Трехэлементный состав гражданского правонарушения был предложен и О.С. Иоффе. Но он из этого состава не выделяет наличие у потерпевшего вреда (см.: Иоффе О.С. Обязательственное право. С. 107). Другие авторы под составом гражданского правонарушения понимают совокупность типичных условий, необходимых для возложения гражданско-правовой ответственности на конкретное лицо (противоправный характер поведения, наличие у потерпевшего лица вреда, причинная связь между противоправным поведением правонарушителя и наступившими вредоносными последствиями, вина правонарушителя, т. е. их четыре) (см.: Гражданское право : учебник : в 2 т. / отв. ред. Е.А. Суханов. 2-е изд., перераб. и доп. Т. 1. С. 439). В юридической литературе имеются определения, касающиеся состава гражданского правонарушения и других авторов.

Противоправность поведения. Противоправный характер поведения является одним из основных условий в составе гражданского правонарушения. Противоправность поведения (действие или бездействие) означает, что ответственность может быть возложена на лицо, совершившее правонарушение. Противоправным признается такое поведение, которое нарушает правовые нормы либо санкционированные правом соглашения сторон, в том числе и прямо не предусмотренные правом, но не противоречащие общим началам и смыслу гражданского законодательства (аналогия закона и аналогия права, диспозитивность), например невыполнение договора о разделе выигрыша.

При противоправном поведении должника (причинителя вреда) всегда происходит нарушение нормы объективного права (закона), которое может быть прямым (нарушается непосредственно норма права) и косвенным (нарушается соглашение сторон, не противоречащее общему смыслу законодательства). В свою очередь, нарушение норм объективного права ведет к нарушению субъективных прав граждан и организаций. Например, у собственника похищена вещь. Это повлекло за собою нарушение объективного права (нормы права, закрепляющей возможность иметь на праве собственности вещь) и субъективного права – конкретного, принадлежащего данному лицу права владеть, пользоваться и распоряжаться вещью.

Противоправным является несовершение должником действия, предусмотренного обязательством, т. е. проявляется противоправное бездействие, например поставщик не осуществляет поставку товара в сроки, установленные договором поставки.

Противоправным является также не связанное с нарушением обязательства поведение лица, если оно нарушает норму права (деликтные обязательства, которые возникают одновременно с наступлением ответственности).

Следует отметить, что в гражданском праве в случаях, установленных законом, ответственность наступает и за правомерные действия (в частности, по внедоговорным обязательствам). Так, согласно ст. 936 ГК вред, причиненный в состоянии крайней необходимости, т. е. 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.

В то же время известны случаи, когда действия, по своему внешнему виду сходные с правонарушениями, *не признаются противоправными*, например действия по уничтожению скота, болезнь которого может принести вред человеку, действие лица, причинившего вред другому лицу в состоянии необходимой обороны, если не были превышены ее пределы и т. д. Отсутствует противоправность при осуществлении профессиональной деятельности лицами некоторых профессий (например, пожарные при тушении пожара в целях недопущения возгорания других строений ломают деревянную

перегородку). Исключается противоправность и в возмещении вреда может быть отказано, если вред причинен по просьбе или с согласия потерпевшего, а действия причинителя вреда не нарушают нравственных принципов общества (п. 3 ст. 933 ГК) (например, согласие лица на забор у него крови и переливание ее другому лицу).

Таким образом, вред, причиненный при обстоятельствах, исключающих противоправность, возмещению не подлежит. Как исключение из правила, только вред, причиненный в состоянии крайней необходимости, по решению суда может быть возложен для возмещения на причинителя вреда.

Вред (убытки) – это уменьшение, умаление или уничтожение охраняемого законом блага. Сам по себе вред не всегда возместим в натуре. Поэтому в тех случаях, когда восстановление вещи в первоначальное состояние невозможно, ответственность наступает, как правило, в виде возмещения убытков.

Наличие вреда является одним из условий привлечения к гражданско-правовой ответственности. Он может быть материальным (если вред носит имущественный характер, например, поврежден взятый в аренду автомобиль) и нематериальным (неимущественным) – все то, что составляет нематериальные блага (честь, достоинство, имя и т. д.). Если, например, Петров распространяет ложные сведения об Иванове, унижающие его честь, достоинство, то речь идет о причинении Иванову морального вреда. Иными словами, такое деление зависит от вида нарушаемых благ. Но, как следует из законодательства, одно и то же действие способно вызвать одновременно и тот, и другой вид вреда.

Во внедоговорных обязательствах (обязательствах из причинения вреда) для наступления ответственности всегда необходимо наличие вреда, т. е. вред – условие наступления имущественной ответственности.

В договорных обязательствах это условие (вред, убытки) для наступления ответственности может отсутствовать, т. е. нет убытков, а ответственность может наступать. Например, недопоставлена продукция (моторы) автозаводу. Моторный завод будет платить автозаводу неустойку в размере стоимости недопоставленной продукции даже при отсутствии убытков (так как, например, на момент недопоставки у покупателя были на складе моторы в необходимом количестве для изготовления конечного продукта).

Следующим условием гражданско-правовой ответственности является наличие причинной связи между противоправным поведением должника по обязательству (причинителем вреда) и наступившим вредом (убытками) у кредитора (потерпевшего).

Причинная связь является одним из необходимых условий состава гражданского правонарушения. Существуют различные теории причинных связей. Основными среди них являются: теория необходимого условия, теория возможности и действительности, теория необходимой и случайной причинной связи, теория прямой и косвенной причинной связи.

Их авторы[1] предлагают различные критерии определения юридической значимости причинной связи. Различные подходы к рассматриваемым теориям порождают их различные обоснования. При этом авторы каждой из разработанных ими теорий, как правило, утверждают, что только их теория имеет теоретическое и практическое значение. Хотя, по мнению М.И. Брагинского и В.В. Витрянского, все перечисленные теории не противостоят друг другу, а скорее дополняют и все без исключения способствуют осмыслению причинной связи[2].

Не вдаваясь в подробности отмеченных теорий и не указывая на истинность той или другой, представляется, что следует исходить из категорий всеобщей связи и взаимозависимости, а причинная связь – один из видов всеобщей связи и взаимозависимости явлений объективного мира.

Как известно, всякое явление в природе и обществе причинно обусловлено, т. е. существует необходимая связь между явлениями, характеризующаяся тем, что всякое следствие имеет свою причину, а всякая причина порождает свое следствие.

Причинные связи между явлениями делятся на два вида: необходимые и случайные для наступившего результата (следствия).

Под необходимыми связями понимают то, что закономерно вытекает из внутренней существенной связи предметов, явлений, процессов, что обусловлено предшествующим развитием и в силу этого с неизбежностью наступает или должно наступить.

Случайностью называют такое явление, которое вытекает не из сущности, не из закономерности развития данного процесса, а из внешних связей между явлениями.

Следовательно, причинная связь вообще, в том числе и причинная связь между противоправным поведением и вредом (убытком), может быть как необходимой, так и случайной.

Таким образом, необходимые связи являются существенными для наступления результата, в то время как случайные связи и явления настолько несущественны для данного результата, что не могут рассматриваться как основание наступления гражданско-правовой ответственности. Итак, необходимые связи являются достаточным основанием для наступления ответственности, а случайные исключают ответственность.

Проследить наличие необходимых и случайных причинных связей можно на следующем примере: Асеев причинил телесное повреждение Борисову. Раненого Борисова доставляют в лечебное учреждение. По пути в результате

---

[1] См., например: Гражданское право : учебник : в 2 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. Ч. 1. С. 542 ; Иоффе О.С. Обязательственное право. С. 120 ; Пионтковский А.П. Учение о преступлении по советскому уголовному праву. М., 1961. С. 213 ; Тархов В.А. Ответственность по советскому гражданскому праву. Саратов, 1973. С. 316.

[2] См.: Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право : Общие положения. С. 514.

встречного столкновения с автомашиной, водитель которой нарушил правила дорожного движения, раненый Борисов погибает. В данном случае образуется переплетение ряда причин: необходимая причинная связь между действиями водителя-нарушителя и смертью Борисова и случайная причинная связь между действиями хулигана (Асеева) и смертью Борисова. К ответственности по обязательствам из причинения вреда, например, по случаю потери кормильца, в данном случае будет привлечен владелец источника повышенной опасности. Разумеется, к ответственности будет привлечен и Асеев, но за причинение телесного повреждения.

Вина. Согласно законодательству лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность лишь при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, предусмотренных законодательством или договором (п. 1 ст. 372 ГК). Следовательно, вина по гражданскому праву является, как правило, общим условием ответственности. А поскольку вина может проявляться в форме *умысла и неосторожности*, то она – субъективное условие ответственности. Именно вина выражает отношение нарушителя к выполнению возложенных на него законом или договором обязанностей. Виновным является именно то лицо, которое умышленно или по неосторожности уклоняется от выполнения предусмотренных законом или установленных соглашением сторон условий, т. е. если оно предвидело или должно было предвидеть последствия своего противоправного поведения и сознательно шло на это, хотя и имело возможность их предотвратить.

Следует отметить, что на такое важное условие гражданско-правовой ответственности, как вина, существуют различные взгляды.

Так, Г.К. Матвеев под виной понимает психическое отношение нарушителя социалистического гражданского правопорядка в форме умысла или неосторожности к своим противоправным действиям и их вредным последствиям[1].

О.С. Иоффе определяет вину в гражданском праве как психическое отношение лица к совершаемому им противоправному действию или бездействию, а также к наступающим в связи с этим противоправным последствиям[2].

В.П. Грибанов понимает вину как психическое отношение лица к своему противоправному поведению и к его результату, основанное на возможности предвидения и предотвращения последствий этого поведения, признаваемого с точки зрения закона недопустимым[3].

В юридической литературе имеются и другие определения вины. В частности, ***вина*** – это психическое отношение лица к своему противоправному поведению, в котором проявляется пренебрежение к интересам общества или

[1] См.: Матвеев Г.К. Вина в советском гражданском праве. Киев, 1955. С. 178.

[2] См.: Иоффе О.С. Обязательственное право. С. 129.

[3] См.: Советское гражданское право : в 2 т. / отв. ред. В.П. Грибанов, С.М. Корнеев. М., 1979. Т. 1. С. 528.

отдельных лиц[1]. В то же время, несмотря на имеющееся различие взглядов и суждений ученых-правоведов по поводу вины, общим в этих определениях является то, что *вина* – это психическое отношение лица к своему противоправному поведению и его последствиям.

Таким образом, можно сделать вывод, что **под виной в гражданском праве** понимают психическое отношение нарушителя к своему противоправному поведению и его последствиям в форме умысла или неосторожности. Понятие вины в гражданском праве аналогично понятию вины в уголовном праве[2]. Но в отличие от уголовного права *умысел в гражданском праве не подразделяется на прямой и косвенный.*

Умысел имеет место, когда лицо предвидит противоправный характер своего поведения и возможность наступления отрицательных последствий, но сознательно не предотвращает их (например, передача в аренду непригодного трактора).

Вина в форме неосторожности имеет место, когда лицо хотя и не предвидит неблагоприятных последствий своего противоправного поведения, но по обстоятельствам дела должно было и могло их предвидеть.

Неосторожная вина в гражданском праве проявляется в несоблюдении требований осмотрительности и внимательности, предъявляемых к участникам гражданского оборота. Эта вина, как и в уголовном праве, имеет формы, но существенно различные по своему понятию, значению и последствиям (в уголовном праве – преступная небрежность и преступная самонадеянность).

Неосторожная вина в гражданском праве подразделяется на две формы:

1) простая неосторожность. В ГК она именуется «неосторожность» (без прилагательного «простая») и выражается в несоблюдении (исходя из конкретных обстоятельств, в данных конкретных условиях) для данного лица повышенных требований заботливости, внимательности, осмотрительности. Например, не зная свойств товара, лицо хранит его в ненадлежащем месте;

2) грубая неосторожность выражается в несоблюдении элементарных требований заботливости, предъявляемых к участнику гражданского оборота (к лицу, осуществляющему определенную деятельность). Например,

---

[1] См.: Гражданское право : учебник: в 2 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. Ч. 1. С. 544.

[2] По этому вопросу имеется и другая точка зрения, согласно которой понятие вины в гражданском праве не должно совпадать с понятием вины в уголовном праве. Психика – это элемент, отмечают А.В. Петровский и М.Г. Ярошевский, присущий человеку, т. е. физическому лицу (гражданину), но никак не юридическому лицу (см.: Петровский А.В., Ярошевский М.Г. Психология : учебник. 2-е изд., стереотип. М., 2000. С. 214). Речь идет о том, что если конкретизировать формулировку вины, отмечают они, подставив туда юридическое лицо вместо физического, то получим психическое отношение юридического лица к своему противоправному поведению. Отсюда вывод: поскольку понятие вины в уголовном праве связано с физическим лицом (гражданином), то ее понимание как психического отношения лица к совершенному общественно опасному деянию, выраженное в форме умысла или неосторожности, применимо. Что касается гражданского права, то понятие в нем вины как психического отношения нарушителя к своему противоправному поведению и его последствиям неприемлемо.

отгрузка товара в таре, не обеспечивающей его сохранность. Иными словами, чем более элементарные правила нарушены и чем проще и легче было предвидеть последствия, которые могут наступить, тем более грубой является неосторожность лица, нарушившего обязательство.

Деление на простую и грубую неосторожность имеет практическое значение при так называемой *смешанной вине (смешанной ответственности)*, т. е. когда виновен кредитор (потерпевший) и должник (причинитель вреда). Так, в соответствии со ст. 375 ГК, если имеется вина обеих сторон, то суд соответственно уменьшает размер ответственности должника. Ответственность должника может быть уменьшена, если кредитор умышленно или по неосторожности содействовал увеличению размера убытков либо не принимал разумных мер к их уменьшению. Это применимо и при наступлении ответственности без вины. Например, железная дорога подала вагоны в бóльшем количестве, чем позволяет фронт разгрузки, а грузополучатель медленно их разгружает. В данном случае может быть применен принцип смешанной вины.

Следует отметить, что при смешанной вине в договорных обязательствах во внимание принимается любая неосторожная вина и размер ответственности можно уменьшить (в зависимости от вины), но не исключить, так как контрагентам известны требования, которые должны быть соблюдены для обеспечения исполнения обязательств.

Во внедоговорных (деликтных) обязательствах принцип смешанной вины выглядит по-иному: вина потерпевшего (кредитора) признается юридически значимой лишь начиная с грубой неосторожности и отсутствии вины причинителя вреда, и размер возмещения вреда должен быть уменьшен либо в возмещении вреда может быть отказано, если законодательством не предусмотрено иное (п. 2 ст. 952 ГК).

Законом (п. 2 ст. 372 ГК) закреплена **презумпция виновности** нарушителя, так как отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство (должником). Вина нарушившего обязательство предполагается. Истец должен доказать факт нарушения обязательства и причиненные этим убытки. Нарушителю предоставляется право доказать отсутствие вины, т. е. если доказательства невиновности не представлены ответчиком и не установлены судом, то нарушитель признается виновным. Например, у Иванова находится автомобиль по договору аренды транспортного средства (либо по доверенности). Автомобилю причинен вред. Презумпция виновности вступила в действие (возврат неисправного автомобиля). Иванов представляет доказательства (акт ГАИ), и суд признает виновным (причинителем вреда) другое лицо, на которое и возлагает ответственность по возмещению убытков. Если бы арендатор автомобиля не доказал свою невиновность, то на него было бы возложено возмещение убытков.

Лицо признается невиновным, если оно приняло все меры для исполнения обязательств, которые требовались от него по характеру заключенного соглашения и условиям гражданского оборота.

Основанием освобождения от ответственности является и факт доказательства лицом того, что надлежащее исполнение обязательства невозможно вследствие непреодолимой силы, т. е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Это событие должно быть чрезвычайным, т. е. наступать в исключительных случаях, и необычайным по своей силе (наводнение, землетрясение и др.). В то же время событие должно быть объективно непреодолимым, т. е. находиться вне воздействия человека. Объективный характер непреодолимости события, признаваемого непреодолимой силой, отличает его от случая, который является субъективно непредотвратимым, но объективно предотвратимым: человек не в силах его предотвратить потому, что не знал и не мог знать о его наступлении. Например, дефект металла в механизме рулевого управления привел к аварии. В приведенном примере налицо случай, а не непреодолимая сила.

Судебная практика также не относит к непреодолимой силе обычные весенние разливы вод, которые происходят, как правило, ежегодно, и их можно учесть при исполнении обязательств. Но особенно сильный разлив вод, необычный для данной местности, может быть признан непреодолимой силой. Данное обстоятельство является основанием освобождения от ответственности тогда, когда иное не предусмотрено законодательством или договором.

В том случае, если лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом при осуществлении предпринимательской деятельности, не докажет обратное, оно несет ответственность.

Закон определяет, что если стороны заранее заключили соглашение об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательств, оно считается ничтожным (п. 4 ст. 372 ГК).

Виновность лица предполагается и в том случае, если неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства вызвано действиями работников этого лица (должника), поскольку их действия в данном случае считаются его действиями.

Итак, ответственность по гражданскому праву наступает независимо от того, имеет ли место умышленное или неосторожное неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства. Различия форм и видов вины по общему правилу не влияют на решение вопроса о наступлении ответственности и ее размере. Требуется лишь доказать ее наличие или отсутствие.

Отличие вины в гражданском праве от вины в уголовном праве заключается в следующем:

– вина в гражданском праве связана с правонарушением, в уголовном – вопрос о вине ставится, когда правонарушение содержит признаки уголовного деяния (например, поставка недоброкачественной продукции – гражданское правонарушение, а если имеются признаки, предусмотренные нормами Уголовного кодекса Республики Беларусь, – уголовное деяние);

– вина в гражданском праве презюмируется (презумция виновности), а в уголовном вину нарушителя нужно доказать, иначе он признается невиновным (действует презумпция невиновности). Это обусловлено тем, что по гражданским делам сами спорящие стороны должны собирать доказательства при активном участии органа, рассматривающего дело. Доказывать факт нарушения обязательства должен истец. Но он не может доказывать, каково было поведение ответчика и его психическое отношение к своему поведению (наличие с его стороны умысла или неосторожности). Ответчик вправе доказывать, что в его поведении и отношении к исполнению обязательства не было ни умысла, ни неосторожности, т. е. что нет его вины в неисполнении обязательства;

– виновным в гражданском праве может быть признан гражданин и юридическое лицо, а в уголовном – только гражданин. Например, за поставку недоброкачественной продукции в гражданском праве отвечает юридическое лицо, а в уголовном (если есть признаки уголовного деяния) – конкретные лица (граждане).

Определяя вину как основание гражданско-правовой ответственности, следует отметить, что вина не всегда является необходимым условием такой ответственности. В отдельных случаях ответственность может наступать и при отсутствии вины (в результате причинения вреда источником повышенной опасности).

§ 4. Особые случаи гражданско-правовой ответственности

Поскольку речь идет об особых случаях гражданско-правовой ответственности, то имеется в виду, что такого рода явления не имеют значительного распространения. В то же время, если они есть, то, разумеется, с ними надо определиться. Например, при причинении имущественного вреда виновной стороной является должник.

Законодательством определены случаи, когда ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства возлагается на лицо *независимо от его вины*. К числу этих **исключительных случаев** относятся:

1. Ответственность должника за действия третьих лиц (за чужую вину). Как известно, гражданско-правовая ответственность возлагается на должника и только в виде исключения допускается непосредственная ответственность третьего лица перед кредитором, если это предусмотрено законодательством (ст. 374 ГК). Так, должник отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства третьими лицами, на которых было возложено его исполнение, если закон не возложил ответственность на исполнителя.

Например, заключен договор между торговым предприятием и базой, а база со своей стороны заключила договор с предприятием по производству мебели. База поручает этому предприятию произвести отгрузку мебели непосредственно магазину. Если предприятие просрочило отгрузку мебели, то ответственность будет нести не предприятие по производству мебели, а база, так как она состоит в договорных отношениях с магазином. В приведенном примере база уплаченную сумму штрафных санкций магазину может взыскать в порядке регресса с предприятия по производству мебели.

2. Ответственность за случай. Случай – антипод вины, ибо при нем лицо не знало и не могло знать (предвидеть) возможности наступления результата.

В законодательстве не дано легального определения понятия «случай». Случайным признается такое событие, которое может быть предотвращено, но не было предотвращено лицом потому, что оно не могло предвидеть его наступления. Иными словами, случай – явление объективно предотвратимое, и не предотвращено оно только потому, что лицо не знало и не могло знать о возможности его наступления, т. е. здесь нет вины. Например, не по вине продавца (в результате пожара) погибла предназначенная для продажи индивидуально-определенная вещь до ее передачи покупателю. Ответственность продавца в данном случае исключается.

Однако не всегда случай является основанием освобождения должника от ответственности. Законом или договором может быть предусмотрена *ответственность и за случайное (невиновное) неисполнение обязательств (в том числе и по обязательствам из причинения вреда)*. Так, ответственность за случайное неисполнение обязательства установлена для профессионального хранителя (п. 1 ст. 791 ГК), при причинении вреда источником повышенной опасности (п. 1 ст. 948 ГК).

Органично здесь просматривается разновидностью случая непреодолимая сила. Под *непреодолимой силой* понимается чрезвычайное и непредотвратимое при данных обстоятельство (п. 1 ст. 203 ГК). В качестве непреодолимой силы выступают, как правило, разрушительные действия природных явлений (наводнение, землетрясение, грозовой разряд и т. п.). Непреодолимая сила – это явление чрезвычайного характера, извне воздействующее и тем самым вызывающее причинение вреда, который не может быть предотвращен в создавшейся обстановке.

В то же время не всякое воздействие природной силы можно считать непреодолимым, а лишь такое, которое в данных условиях нельзя предотвратить, преодолеть. Иными словами, непреодолимая сила учитывается тогда, когда она находится в причинно-необходимой связи с возникшим вредом. Например, груз, предназначенный для отправки, не мог быть доставлен на железнодорожную станцию из-за разрушенного моста в результате непредвиденного сильного паводка.

Иногда к непреодолимой силе относят внешний характер какого-то явления. Например, из-за раковины в тяге рулевого управления произошла авария, результатом последствий которой явилось причинение вреда пешеходу. В данном случае не непреодолимая сила, а производственный дефект вызвал такие последствия.

При исследовании последствий непреодолимой силы следует также учитывать и характер обстоятельств, при которых действовало лицо. Если будет доказано, что лицо при возникших обстоятельствах могло принять конкретные меры по предотвращению вреда или хотя бы уменьшить последствия непреодолимой силы, но не сделало этого, то такое лицо будет признано виновным и понесет всю тяжесть установленного наказания.

Однако в некоторых случаях законодательством предусмотрена ответственность лица и при причинении вреда действием непреодолимой силы. В частности, такую ответственность несет воздушный перевозчик. Но ответственность наступает, только если перевозчик воздушного транспортного предприятия не докажет, что возникновению или увеличению вреда содействовала не непреодолимая сила, а грубая неосторожность самого потерпевшего, например, не соответствующая данной перевозке упаковка груза.

Актами законодательства к непреодолимой силе отнесены и такие явления социального характера, как войны, забастовки и т. п.

3. Просрочка должника. Просрочка должника влечет за собой ряд последствий, если она произошла не по вине кредитора (ст. 376 ГК):

– *просрочивший должник отвечает перед кредитором за убытки, причиненные просрочкой.* Например, оплата простоя предприятия, вызванного просрочкой поставщика в поставке сырья;

– *просрочивший должник отвечает за случайную (невиновную), наступившую после просрочки невозможность исполнения обязательства* (ибо не будь просрочки со стороны должника, этот случай не помешал бы исполнению обязательства). Например, продавец не передал покупателю вещь своевременно. Вещь уничтожена на следующий день в результате пожара, возникшего не по вине продавца. Покупатель вправе требовать возмещения убытков от продавца;

– *кредитор вправе отказаться от принятия исполнения по истечении установленного срока для исполнения, если исполнение утратило для него интерес, и, кроме того, взыскать убытки.* Например, по заказу к установленному сроку опоздало такси. Заказавший его уехал автобусом и опоздал на поезд. Таксомоторный парк обязан возместить потерянную часть стоимости билета.

4. Просрочка кредитора (ст. 377 ГК). Она имеет место, когда кредитор отказался принять предложенное должником надлежащее исполнение или не совершил действий, предусмотренных законодательством или договором либо вытекающих из существа обязательства, до совершения которых должник не мог исполнить своего обязательства. Кредитор кроме прав имеет и так

называемые кредиторские обязанности. Например, кредитор кроме обязанности заплатить за товар (обязанность его как должника) должен принять товар (кредиторская обязанность).

Однако, как следует из закона, кредитор возмещает убытки, если не докажет, что просрочка произошла по обстоятельствам, за которые ни он сам, ни те лица, на которых в силу законодательства или поручения кредитора было возложено принятие исполнения, не отвечают.

Просрочка кредитора влечет за собой следующие последствия:

– при наличии вины кредитора в просрочке он обязан возместить должнику причиненные убытки. Например, ввиду неподготовленности хранилища ресторан отказался принять от производителя сельскохозяйственной продукции своевременно доставленные овощи. Ресторан должен возместить производителю сельскохозяйственной продукции убытки;

– если просрочка кредитора выразилась в несовершении им действий, до совершения которых должник не мог исполнить обязательство, то должник не отвечает за его неисполнение независимо от того, есть ли вина кредитора. Например, заказчик обязан (если это на него возложено соглашением сторон) передать подрядчику проектно-сметную документацию (кредиторская обязанность). Ее отсутствие не дает возможности подрядчику приступить к выполнению предусмотренных договором работ;

– если кредитор не выдает должнику долговой расписки, должник вправе задержать исполнение; в таком случае должник не считается просрочившим и не несет ответственности;

– по денежным обязательствам должник не обязан платить проценты за время просрочки кредитора.

В целом же при характеристике обстоятельств невыполнения или ненадлежащего выполнения договорных отношений законодательством установлено, что лицо, нарушившее обязательство должно доказать свою не виновность (п. 2 ст. 372 ГК), т. е. в таких случаях действует презумпция виновности. При этом вина как субъективное и как одно из основных условий гражданско-правовой ответственности присуща и физическим, и юридическим лицам. Следовательно, если действия указанных лиц повлекли неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, то эти лица выступают в качестве должников.

Разумеется, вина физического лица и вина юридического лица преломляется через призму их статусного положения. Так, если вина физического лица непосредственно считается его виной, то вина юридического лица в конечном итоге проявляется через виновное поведение его работников. В то же время в соответствии со ст. 373 ГК действия работников должника по исполнению его обязательства считаются действиями должника. Должник отвечает за эти действия, если они повлекли неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств. В данном случае речь идет о том, что невыполнение или ненадлежащее выполнение работником своих трудовых (должностных,

служебных) обязанностей является виной самого юридического лица, а следовательно, это юридическое лицо как наниматель данного работника и выступает в качестве должника.

Если вести речь применительно к данной статье, то в качестве нанимателя может выступать как юридическое лицо, так и индивидуальный предприниматель. И также как и в предыдущих рассмотренных случаях, предусмотрена ответственность независимо от вины и в отношении индивидуального предпринимателя при нарушении им взятых на себя обязательств. Так, согласно п. 3 ст. 372 ГК лицо, если иное не предусмотрено законодательством или договором, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение обязательства невозможно вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Литература

Богданова, Е.Е. Субсидиарная ответственность. Проблемы теории и практики / Е.Е. Богданова. М., 2003.

Каменков, В.С. Субсидиарная ответственность: основания и особенности / В.С. Каменков, А.В. Каменков // Право Беларуси. 2005. № 9, 10.

Кулик, В. Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность / В. Кулик, И. Минец // Суд. весн. 2002. № 4.

Липень, И.М. Актуальные вопросы совершенствования института гражданско-правовой ответственности в современных условиях / И.М. Липень // Пром.-торговое право. 2006. № 1.

Липень, И.М. Вина как негативное условие договорной ответственности / И.М. Липень // Право Беларуси. 2004. № 6.

Липень, И.М. Причинная связь как условие договорной ответственности / И.М. Липень // Право Беларуси. 2004. № 44.

Липецкая, Н. Гражданско-правовая ответственность по публичному договору / Н. Липецкая // Суд. весн. 2001. № 1.

Мадудин, Н. Гражданско-правовая ответственность в хозяйственных правоотношениях / Н. Мадудин // Юрист. 2002. № 4.

Мадудин, Н. Объем ответственности за нарушение договорных обязательств / Н. Мадудин // Юрист. 2002. № 6.

Мадудин, Н. Формы гражданско-правовой ответственности за нарушение договорных обязательств / Н. Мадудин // Юрист. 2002. № 5.

Матвеев, Г.К. Общие основания гражданско-правовой ответственности / Г.К. Матвеев // Совет. государство и право. 1998. № 8.

Минец, И.Н. Возмещение вреда, причиненного жизни, здоровью или имуществу / И.Н. Минец, В.В. Подгруша. Минск, 2005.

Михалев, Д. Уменьшение размера дополнительной ответственности / Д. Михалев // Юрист. 2007. № 9.

Невмержицкий, Д.А. Гражданско-правовая ответственность за недобросовестную конкуренцию / Д.А. Невмержицкий // Право Беларуси. 2005. № 5.

Орлова, Л.М. Субсидиарная ответственность в гражданском праве / Л.М. Орлова. Вестн. Акад. МВД Респ. Беларусь. 2008. № 2.

Подгруша, В. Субсидиарная ответственность / В. Подгруша / Юрист. 2006. № 2.

Стрижак, М.С. Субъекты ответственности за вред, причиненный малолетними / М.С. Стрижак. // Суд. весн. 2007. № 4.

Филиппович, И. Деликтная ответственность: понятие, отличительные признаки, условия наступления / И. Филиппович // Юрид. мир. 2004. № 21–22.

ГЛАВА 21. Гражданско-правовой договор. Общие положения

§ 1. Понятие, признаки, функции и значение договора.
§ 2. Виды гражданско-правовых договоров.
§ 3. Содержание гражданско-правового договора.
§ 4. Форма и порядок заключения гражданско-правового договора.
§ 5. Изменение и расторжение гражданско-правового договора.

§ 1. Понятие, признаки, функции и значение договора

Правоотношения между участниками гражданского оборота возникают и развиваются, как правило, на базе свободного волеизъявления сторон. Основой возникновения и существования этих отношений является договор. Он представляет собой правовую форму экономического оборота в любом обществе, в котором существует право собственности и товарное производство. Договор способствует обеспечению организованности, порядка и стабильности в экономическом обороте. С его помощью осуществляется обмен товарами и устанавливаются взаимовыгодные условия, а в конечном итоге и удовлетворяются интересы сторон. Все это говорит о том, что договор является одним из основных правовых институтов гражданского права и правовым регулятором тех отношений, которые возникают на его базе. Об этом свидетельствует и тот факт, что по существу все разделы и главы ГК так или иначе оказывают влияние на регулирование договорных отношений участников гражданского оборота.

Договором[1] признается соглашение двух или нескольких лиц, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (п. 1 ст. 390 ГК). Договор имеет присущие ему **признаки** (черты):

1. Договор – это соглашение. Следовательно, в договоре должно быть не менее двух сторон (синоним слова «договорились» – «согласились»[2]).

---

[1] В цивилистической литературе гражданско-правовой договор издавна рассматривается как соглашение сторон, направленное на возникновение, изменение или прекращение гражданского правоотношения. Так, по мнению Ф.И. Гавзе, договор – это волевой акт, основанный на взаимном соглашении сторон, направленный на возникновение, изменение или прекращение юридических отношений (см.: Гавзе Ф.И. Обязательственное право. Минск, 1968. С. 17). Определения договора, не отличающиеся, по существу, от изложенного, встречаются и в современной литературе.

[2] В литературе имеется суждение некоторых авторов, что термины «договор» и «соглашение» не всегда идентичны, точнее говоря, если договор (дву- или многосторонняя сделка) всегда соглашение, то соглашение не всегда договор. Это зависит от того, какой критерий положен в основу термина «соглашение» – совпадение воли сторон или внешняя форма (см.: Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право : Общие положения. С. 117).

Это соглашение может быть заключено в разной форме (письменной, устной и т. д.).

На основании заключенного в соответствии с законодательством соглашения возникает договорное правоотношение, участниками которого могут быть физические лица, в том числе и индивидуальные предприниматели, занимающиеся коммерческой деятельностью, и юридические лица.

Предметом их договоренности могут быть любые предметы, не изъятые из гражданского оборота. Это могут быть вещи, ценные бумаги, в целом движимое и недвижимое имущество, имущественные права и другие объекты гражданского права.

Стороны в договоре могут определять любые права и обязанности, не противоречащие законодательству. Но при этом одним из ключевых моментов при определении предмета и других условии договора должно быть достигнуто соглашение между его участниками. Речь идет о том, что соглашение сторон должно быть встречным, так как является волевым актом, волеизъявлением граждан и юридических лиц, устанавливающих в соответствии с законодательством свои отношения. Иными словами, содержание этих волевых актов не только зависит от усмотрения сторон, но и испытывает и регулирующее воздействие со стороны государства. Степень воздействия различна в зависимости от субъектов договора, его объекта и, самое главное, от общественно-экономической формации и имеющихся в ней форм собственности, в частности, на землю и т. д. (например, возможен ли залог земельных участков, разрешена ли купля-продажа земли).

Права и обязанности сторон в результате заключенного соглашения могут быть различны. Но в конечном итоге его задачей является конкретный результат. Например, автомобильный завод заключает договор с покупателем о поставке определенного количества автомобилей в установленные сроки. В данном случае непосредственным результатом соглашения сторон является передача автомобильным заводом конкретного количества автомобилей в установленные сроки.

2. Договор – это юридический факт. В договоре соглашение всегда направлено на установление прав и обязанностей (например, купил вещь – приобрел право собственности), изменение их (раздел имущества между супругами) или прекращение (продал вещь – прекратил права и обязанности собственника на эту вещь).

Однако суть договора этим не исчерпывается. В отличие от других юридических фактов, основой которых, как правило, является установление, изменение или прекращение прав и обязанностей, договор также в рамках, установленных законодательством, регулирует действия сторон, пока не будет достигнут результат, ради которого, по существу, и заключался договор. Равным образом это касается как физических, так и юридических лиц.

3. Всякий договор – сделка, но не всякая сделка – договор. Договор – это двустороннее (многостороннее) соглашение, для заключения которого требуется волеизъявление двух или более сторон. Следовательно, понятие договора у́же понятия сделки, так как сделка может быть двусторонней и односторонней (действовать может и одна сторона, а соглашаться, договариваться можно только с кем-то).

4. Договор отличается от более широкого понятия «обязательство», ибо обязательство может возникнуть не только из договора, но и из односторонних сделок, неправомерных действий (например, из причинения вреда) и из других юридических фактов.

5. Договор предполагает свободное волеизъявление сторон. Для того чтобы воля сторон была закреплена в договоре, он должен быть свободен от воздействий других лиц. В этой связи ст. 391 ГК установлен ряд правил, регламентирующих свободу договора. Так, в соответствии с п. 1 ст. 391 ГК граждане и юридические лица свободны в решении вопроса заключать или не заключать договор.

Не допускается понуждение к заключению договора, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законодательством или добровольно принятым обязательством. К числу таких исключительных случаев, например, относится обязанность залогодателя или залогодержателя страховать заложенное имущество за счет залогодателя в зависимости от того, у кого из них имущество находится, если иное не предусмотрено законодательством или договором (п. 1 ст. 324 ГК).

Субъекты гражданского права свободны в выборе партнера при заключении договора.

Свобода договора предполагает возможность выбора сторон и вида договора. В частности, в соответствии с п. 2 ст. 391 ГК стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законодательством (смешанный договор). К отношениям сторон по такому договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора. Например, Иванов, уезжая в отпуск, передал на хранение Петрову музыкальный инструмент с правом пользования в качестве платы за хранение. В данном случае в заключенном сторонами соглашении содержатся элементы договора хранения и договора аренды (имущественного найма), а следовательно, и применяются правила о них.

6. В договоре стороны юридически равны, т. е. не подчинены друг другу. Они вправе по своему усмотрению определять условия договора в порядке и пределах, предусмотренных законодательством. В случаях когда условия предусмотрены нормой, которая применяется, так как соглашением не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением установить условие, отличное от предусмотренного в ней, если это не противоречит законодательству. При отсутствии такого соглашения условия договора определяются

диспозитивной нормой (п. 3 ст. 391 ГК). Например, п. 1 ст. 587 ГК установлено, что арендодатель обязан производить за свой счет капитальный ремонт переданного в аренду имущества, если иное не предусмотрено законодательством или договором аренды. Следовательно, стороны при заключении договора аренды могут прийти к соглашению о том, что капитальный ремонт будет производить за свой счет арендатор в счет арендной платы, т. е. не так, как это предусмотрено в законе.

Условия договора, по поводу которых стороны достигли соглашения, могут быть направлены на различные правовые цели: перенос права собственности с одного лица на другое (например, в результате купли-продажи, поставки и т. д.), передачу права пользования имуществом другому лицу (например, по договору аренды), оказание услуг (например, по договору комиссии), перемещение материальных благ (например, по договору перевозки) и т. д.

Гражданско-правовой договор выступает и в качестве документа, удостоверяющего соглашение сторон.

Из изложенного следует, что указанные и многие другие признаки обусловливают роль и значение договора, расширение сферы его применения как одного из важнейших оснований возникновения обязательств.

Направление воздействия гражданско-правового договора на регулируемые им отношения проявляется через его функции. Их принято подразделять на общие и специальные.

К числу **общих функций** относят:

1) регулятивную. Она регулирует отношения между субъектами гражданских правоотношений. Так, заключение договора поставки означает установление отношений между сторонами: будет поставляться определенный товар, в определенном количестве (объеме) и в установленные сроки, т. е. происходит упорядочение этих отношений. Регулирующее воздействие этой функции связано также с изменением и расторжением договора;

2) координационную. Она помогает сторонам обустраивать (налаживать) свои отношения в области производственно-хозяйственной деятельности, т. е. договор выступает в данном случае как средство установления делового сотрудничества между сторонами, согласованности их воли;

3) охранительную (защитную). Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, возникшего на основании согласованной воли, способствует возникновению охранительной (защитной) функции. Речь идет о том, что договором могут быть предусмотрены различные способы обеспечения исполнения обязательств (неустойка, залог, удержание, поручительство, гарантия и др.).

Суть **специальных функций** проявляется в конкретных видах (типах) договоров[1] (например, в хозяйственном договоре строительного подряда), т. е. что́ это за договор, к какому типу он относится и каково его конкретное предназначение.

[1] См.: Гражданское право : учебник : в 2 ч. / под общ. ред. В.Ф. Чигира. Ч. 1. С. 807–809.

Таким образом, договор является одним из видов юридических фактов, выражающих согласованную волю сторон, направленную на цели, не противоречащие законодательству Республики Беларусь. Сфера его применения в настоящее время чрезвычайно разнообразна, а по мере продвижения к рыночной экономике, развития сферы услуг, предпринимательской деятельности она еще более расширяется.

Необходимость существования договора обусловлена тем, что он затрагивает различные сферы жизнедеятельности субъектов гражданского оборота. Договор есть правовая форма экономического (гражданского) оборота. Этот правовой институт порожден товарным производством. С разделением труда возникла необходимость обмена товарами, а для обмена нужен договор. В любом обществе, где есть товарное производство и товарное обращение, должен существовать договор. Разумеется, это не значит, что во всех формациях действие его одинаково.

С помощью договоров удовлетворяются интересы сторон. Они способствуют, как это уже было отмечено, взаимной заинтересованности, обеспечению организованности в экономическом обороте. Ведь обмен между сторонами производится, как правило, на основе эквивалентности. Возмездность отношений (например, юридических лиц) в условиях товарного производства облекается в товарно-денежную форму и требует, чтобы их хозяйственные связи опосредовались договором как правовой формой обмена и юридически оформлялись в виде гражданско-правовых обязательств. Выполнение взятых на себя сторонами обязательств будет гарантировано, если обязанности каждой стороны будут облечены в форму договора между ними и взаимные права и обязанности будут конкретизированы в этих договорах с установлением имущественной ответственности за их невыполнение. Другими словами, значение договора заключается и в том, что он является средством стимулирования исполнения обязательств.

§ 2. Виды гражданско-правовых договоров

Договоры подразделяются на виды в соответствии с различными критериями, положенными в основу классификации.

В зависимости от того, с какого момента договоры считаются заключенными, они делятся:

– ***на консенсуальные*** – договоры, для возникновения которых достаточно одного соглашения сторон (например, купля-продажа, поставка и др.);

– ***реальные*** – договоры, считающиеся заключенными с момента передачи вещи на основе соглашения (например, заем, перевозка грузов и др.), т. е. помимо достигнутого соглашения должна последовать передача вещи (денег, оказание услуг и т. п.). Для реальной сделки характерно, что права и обязанности не могут возникнуть до момента передачи вещи.

В зависимости от распределения прав и обязанностей различают:

– ***односторонние договоры*** – договоры, в которых обязанность возлагается на одну сторону без предоставления ей прав, другая же сторона, напротив, наделяется только правами. Примером может служить договор займа, по которому заемщик обязан вернуть взятую взаймы сумму, не имея никаких прав, а заимодавец имеет право требовать от заемщика возврата полученной суммы денег, не неся перед ним никаких обязанностей;

– ***двусторонние договоры*** – договоры, в которых обе стороны являются взаимно уполномоченными и взаимно обязанными. Например, в договоре купли-продажи продавец имеет право требовать уплаты денег и обязан передать покупателю вещь, соответственно покупатель обладает правом требовать передачи ему вещи и несет обязанность уплатить деньги. Двусторонние, или, как их еще называют, взаимные, договоры составляют в гражданском праве основную массу;

– ***многосторонние договоры*** – заключаются более чем двумя сторонами (например, договор простого товарищества).

Указанные виды договоров следует отличать от классификации сделок на односторонние и взаимные (двусторонние и многосторонние), для которых критерием является число сторон. Всякий договор выражает согласованную волю двух или более лиц и является взаимной сделкой. Но, будучи всегда двусторонней или многосторонней сделкой, договор сам может быть односторонним или двусторонним в смысле распределения прав и обязанностей.

Законодательством предусмотрен и **договор *в пользу третьего лица*** – договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу (п. 1 ст. 400 ГК). Иными словами, по договору в пользу третьего лица права приобретает лицо, не являющееся стороной по договору (например, внесение вклада в банк на чье-либо имя или заключение договора страхования жизни в пользу названного в договоре третьего лица).

Не допускается изменение или расторжение заключенного сторонами договора без согласия третьего лица с момента выражения последним должнику намерения воспользоваться своим правом по договору, если иное не предусмотрено законодательством или договором (п. 2 ст. 400 ГК). Указанное правило введено в интересах защиты третьего лица. В свою очередь, должник в договоре вправе выдвигать против третьего лица возражения, которые он мог бы выдвинуть против кредитора.

При отказе третьего лица от предоставленного ему права кредитор вправе требовать исполнения для себя, если это не противоречит законодательству или договору (например, при страховании жизни застрахованный, разумеется, сам не может требовать исполнения обязанности от органа страхования по выплате страховой суммы). В тех случаях, когда вклад вносится в банк на имя другого лица, то только это лицо, а не кто-либо другой вправе требовать выдачи вклада.

В зависимости от имущественного предоставления договоры бывают (ст. 393 ГК):

– ***возмездные*** – договоры, в которых имущественную выгоду, плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей получают обе стороны. Например, договор аренды – возмездный договор, так как в нем имущественную выгоду получают обе стороны (арендатор – имущество, арендодатель – арендную плату);

– ***безвозмездные*** – договоры, удовлетворяющие имущественные интересы одной стороны, т. е. одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления. Так, в договоре дарения одаряемый получает имущество, у дарителя же нет никакого имущественного интереса.

Итак, отдельные договоры таковы, что могут быть только безвозмездными (дарение) или только возмездными (купля-продажа, подряд, аренда). Другие договоры по содержанию могут быть как возмездными, так и безвозмездными в зависимости от усмотрения сторон или указаний закона (поручение, заем, хранение).

Классификация договоров на возмездные и безвозмездные не совпадает с их делением на двусторонние и односторонние. В первом случае классификационным критерием является имущественный интерес, во втором – распределение прав и обязанностей. Поэтому не всякий двусторонний договор является возмездным. Возмездным будет лишь такой двусторонний договор, в котором обязанности направлены на встречное имущественное предоставление. Но двусторонний договор является безвозмездным, если обязанность одной стороны не направлена на предоставление имущественного эквивалента другой стороне за выполнение ею своей обязанности, а имеет иное содержание. Например, консенсуальный договор о безвозмездном пользовании имуществом – двусторонний, ибо обязанности здесь лежат на каждой стороне (одна сторона обязана передать вещь, другая – пользоваться вещью в соответствии с ее назначением и своевременно возвратить), но он безвозмезден, поскольку имущественную выгоду получает здесь лишь одна сторона – пользователь.

В целом же договор предполагается возмездным, если из законодательства, содержания или существа договора не вытекает иное (п. 3 ст. 393 ГК).

По юридической направленности договоры делятся:

– ***на предварительные*** – договоры, предшествующие основным. Согласно ст. 399 ГК по предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем основной договор на условиях, предусмотренных предварительным договором. При этом предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия основного договора. В нем должен быть указан срок, в который стороны обязуются заключить основной договор. Если такой срок в предварительном договоре не определен, основной договор подлежит заключению в течение года с момента заключения предварительного договора.

Незаключение в установленные сроки договора и отсутствие предложения одной из сторон заключить этот договор прекращают обязательства сторон, предусмотренные ими в предварительном договоре.

Заключаться предварительный договор должен в форме, установленной законодательством для основного договора, а если форма его не установлена, то в письменной форме. Несоблюдение указанных правил о форме предварительного договора влечет его ничтожность.

Закон возлагает на сторону, заключившую предварительный договор и уклоняющуюся от заключения основного договора, обязанность возместить другой стороне причиненные этим убытки. К договорам, предваряющим основной договор, в частности относится договор поручительства (п. 2 ст. 341 ГК);

– ***основные*** – договоры, непосредственно порождающие права и обязанности сторон, которые могут быть направлены на интересующие стороны цели (перемещение материальных благ, выполнение работ, передача денег, оказание услуг и т. п.). В основном договоре отражены все составляющие его условия.

По основаниям заключения договоры подразделяются:

– ***на свободные*** – заключение такого рода договоров поставлено в зависимость от желания сторон, т. е. от их воли и волеизъявления (например, договоры купли-продажи, займа между гражданами, мены). Так называемые свободные договоры составляют подавляющее большинство;

– ***обязательные*** – заключение обязательных договоров является необходимым требованием для одной или обеих сторон (например, договоры, связанные с оказанием услуг, контрактации, розничной торговли, энергоснабжения).

В числе обязательных договоров особое место занимает ***публичный договор*** – договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание, обязательное страхование и т. п.) (п. 1 ст. 396 ГК).

Характерными признаками публичного договора являются следующие:

– одна из сторон договора – коммерческая организация. Это может быть унитарное республиканское или коммунальное предприятие, хозяйственное общество или товарищество, производственный кооператив, крестьянское (фермерское) хозяйство;

– основная обязанность коммерческой организации (в зависимости от характера ее деятельности) – продажа товаров, выполнение работ или оказание услуг.

Деятельность (имеется в виду розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение и т. п.) должна осуществляться в отношении каждого, кто к этой организации обратится.

Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законодательством.

Неправомерным является отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары (выполнение работ, оказание услуг). В случае необоснованного уклонения от заключения договора вторая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. Кроме того, она вправе потребовать возмещения причиненных убытков, вызванных необоснованным уклонением от договора (п. 4 ст. 415 ГК).

При заключении публичного договора цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей. Исключением являются случаи, когда законодательством допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

Заключение и исполнение публичных договоров может базироваться на типовых договорах, положениях, утвержденных Правительством Республики Беларусь.

Недействительны условия публичного договора, не соответствующие требованиям, установленным законодательством.

По содержанию соглашения, достигаемого сторонами, договоры бывают:

– ***взаимосогласованные*** – условия устанавливаются путем согласования воли сторон, участвующих в договоре;

– ***присоединения*** – это особый договор: условия устанавливаются одной стороной, другая сторона лишь решает вопрос о принятии их путем присоединения. Так, в соответствии со ст. 398 ГК *договором присоединения признается договор, условия которого*, во-первых, определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах, во-вторых, могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом. В то же время, если интерес присоединившейся стороны нарушен, она вправе потребовать расторжения или изменения договора. Это возможно даже в том случае, если договор присоединения хотя и не противоречит законодательству, но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо содержит другие чрезмерно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она, исходя из своих разумно понимаемых интересов, не приняла бы при наличии возможности участвовать в определении условий договора.

Не подлежит удовлетворению требование о расторжении договора, предъявленное стороной, присоединившейся к договору в связи с осуществлением своей предпринимательской деятельности, если присоединившаяся сторона знала или должна была знать, на каких условиях заключает договор (п. 2 ст. 398 ГК).

Таким образом, договор присоединения не допускает, как правило, никаких отступлений. Это связано с тем, что его составители стремятся предусмотреть

все возможные элементы этого договора. Кроме того, выработка так называемого стандарта обусловлена также спецификой деятельности организации, большим количеством обслуживающих участников названного договора. В качестве стороны, составляющей такого рода договоры, выступают, например, банки.

По критерию деятельности участников договоры подразделяются:

– ***на коллективные*** – их заключают представители соответствующих коллективов, и их действия распространяются на весь коллектив. При этом действия договора распространяются как на находящихся в момент подписания этого договора, так и на вновь вливающихся в него. Этот договор отличают от договора в коллективе, подписанного с группой работников (лиц). Коллективный договор подписывается представителями коллектива, а договор с группой лиц – всеми членами группы;

– ***индивидуальные*** – договоры, подписываемые стороной, вступившей в договор самостоятельно, с учетом своих интересов, а не группы лиц.

По времени действия договоры подразделяются:

– ***на генеральные*** – договоры, подразумевающие их действие на перспективу, т. е. на несколько лет. В них определяют общие элементы сотрудничества на перспективу (например, строительство крупных предприятий);

– ***текущие*** – договоры, рассчитанные на более короткий срок. Однако по условиям он не должен противоречить генеральному.

Существует деление договоров:

– ***на обычные*** – наступление прав и возникновение обязанностей происходит либо в момент совершения сделки, либо через известный промежуток времени;

– ***условные*** – возникновение или отпадение (прекращение) прав и обязанностей зависит от наступления условия.

Закон различает два вида условий:

– *отлагательные* – когда стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет (например, возможность проведения на стадионе занятий по физической подготовке студентами университета при условии, если в это время на нем не будут проводиться другие плановые мероприятия);

– *отменительные* – когда стороны поставили прекращение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет (например, прекращение договора найма жилого помещения с лицом, занимающим жилую площадь, если дочь собственника жилья вступит в брак).

При этом, как следует из законодательства, если наступлению условия недобросовестно воспрепятствовала сторона, которой наступление условий невыгодно, то условие признается наступившим. И наоборот, в том случае, если наступлению условия недобросовестно содействовала сторона, которой наступление условия выгодно, то условие признается ненаступившим (п. 3 ст. 158 ГК).

Различают договоры:

– ***имущественные*** – договоры, в силу которых возникает имущественно-правовая связь. Такие договоры составляют подавляющее большинство, а это в общем соответствует тому, что в гражданском праве на первом месте находятся имущественные отношения. В их числе, например, договоры купли-продажи, мены, дарения, пожизненного содержания с иждивением и др.;

– ***организационные*** – договоры, которые направлены на формирование организационно-правовых связей между их участниками. Следует отметить, что по сравнению с имущественными таких договоров значительно меньше. К ним, в частности, относятся договоры на организацию перевозок.

Таким образом, если основу имущественных отношений составляет имущественно-правовая связь, то организационных – организационно-правовая, а также то, что объем последних в общей массе сравнительно невелик.

По наличию или отсутствию третьего лица в процессе реализации (исполнения) соответствующей гражданско-правовой связи, возникающей из того или другого договора, различают:

– ***линейные договоры*** – исполнение договора производится самими договаривающимися сторонами без участия третьих лиц. Суть договора состоит в том, что в силу специфики возникающих связей его исполнение должно производиться самой стороной, его нельзя переложить на третье лицо, если соглашением сторон не установлено иное. Так, Иванов, взявший взаймы деньги у Петрова, не может переложить этот долг на Егорова без согласия Петрова. Равным образом лицо, заключившее с издательством договор о подготовке какого-либо произведения, не может переложить его написание на третье лицо;

– ***конструктивные договоры*** – исполнение договора осуществляется либо в пользу третьего лица, либо третьим лицом. Договор в пользу третьего лица рассмотрен при характеристике договоров, различие которых поставлено в зависимость от распределения прав и обязанностей.

Также различают:

– ***типичные договоры*** – договоры, порождающие обязательства какого-либо определенного типа. Они направлены на оказание услуг, передачу имущества и т. д. К числу такого рода договоров относятся поставка, аренда и др., т. е. такие договоры направлены на передачу имущества;

– ***смешанные договоры*** – договоры, в которых содержаться элементы различных договоров, предусмотренных законодательством. Они могут свободно заключаться сторонами (п. 2 ст. 391 ГК).

Условия данного договора определяются по усмотрению сторон (п. 3 ст. 391 ГК). В то же время, как следует из ст. 392 ГК, договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законодательством. Если после заключения договора и до прекращения его действия принят акт законодательства, устанавливающий обязательные для сторон правила,

иные, чем те, которые действовали при заключении договора, то условия заключенного договора должны быть приведены в соответствие с законодательством, если иное не предусмотрено законодательством.

ГК содержит не только императивные, но и значительное количество диспозитивных норм. В этом отношении применительно к свободе договора, в том числе и смешанных договоров, законодательством установлено весьма важное правило. Суть его заключается в следующем: в случаях, когда условия договора предусмотрены нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением установить условие, отличное от предусмотренного в ней, если это не противоречить законодательству. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой (п. 3 ст. 391).

Обобщая изложенное можно сделать вывод, что если типичные договоры порождают обязательства какого-либо определенного типа, то смешанные договоры содержат признаки двух или более типов либо в пределах одного типа, обладающие признаками двух и более родов. Обладание такого рода признаками наблюдается, например, в договоре хранения с предоставлением права пользования этим имуществом, т. е. оказание услуг сочетается с договором аренды (имущественного найма).

Договоры подразделяют:

– ***на коммутативные*** – договор указывает на то, что размер, пропорция и предмет взаимных обязательств определены непосредственно сторонами при его заключении и не зависят от других обстоятельств (например, в договоре мены определено, какой товар передается в обмен на другой) (ст. 538 ГК).

– ***алеаторные (рисковые)*** – договор имеет место тогда, когда при заключении предмет и характеристика взаимных обязательств известны не полностью и зависят от условия, которое заранее определить затруднительно или вообще нельзя, т. е. оговоренное поставлено в зависимость от какого-либо события или обстоятельства. Примером в данном случае могут быть игра, пари, основанные на риске (ст. 931, 932 ГК).

§ 3. Содержание гражданско-правового договора

Содержание договора – это совокупность условий, включенных в договор. В зависимости от их значения различают существенные условия, обычные и случайные. Наибольшее значение имеют существенные условия. ***Существенными*** называются условия, необходимые для возникновения договора. Они достаточны для совершения договора. В нем могут отсутствовать обычные или случайные условия, но при отсутствии хотя бы одного из существенных условий договор не считается заключенным (п. 1 ст. 402 ГК).

Понятие существенных условий, которые составляют основу договора, дано в самом законе, который, однако не дает общего перечня существенных условий для всех договоров, а лишь указывает на возможные виды этих условий.

Во-первых, существенными являются условия о предмете договора. Например, нельзя заключить договор аренды, если между арендодателем и арендатором не достигнуто соглашение о том, что будет сдано в аренду. Точно также нельзя заключить договор купли-продажи, если стороны не достигли соглашения, что является предметом купли-продажи.

Во-вторых, к существенным относятся те условия договора, которые признаны такими по законодательству для данного вида договора. Например, название продаваемого предмета и его цена в договоре купли-продажи являются существенными для данного договора.

В-третьих, существенными будут те условия, которые необходимы для договоров данного вида и которые хотя не были специально оговорены в законе как существенные, являются ими для данного вида договора, вытекая из его сущности.

Под такими условиями следует понимать условия, выражающие природу договора, без которых он вообще не может существовать как данный вид. Например, для договоров аренды транспортных средств существенными являются условия о том, какое транспортное средство сдается в аренду, а также передается оно с экипажем или без экипажа.

В-четвертых, существенными признаются условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение, т. е. предложение может исходить только от одной стороны, и если вторая сторона его восприняла, договор считается заключенным, а следовательно, и данное условие признается существенным. Например, желание одной из сторон красочно оформить по имеющимся образцам приобретенный товар и доставить его на дом другому лицу в качестве подарка. Такое требование, воспринятое другой стороной, считается существенным.

Обычные – это условия, сформулированные в нормативном правовом акте как общее правило решения соответствующего вопроса. Они считаются сами собой разумеющимися и применяются, если стороны иначе не договорились. Иными словами, если стороны не включили в договор обычные условия, то это означает, что они согласились на исполнение условий, предусмотренных в договоре диспозитивными нормами. Например, обычным будет условие о переходе права собственности к покупателю в момент передачи вещи, если иное не предусмотрено законодательством или договором (п. 1 ст. 224 ГК). Если бы обычное условие не было включено в договор, то результат был бы такой же, поскольку действует норма закона.

Случайными признаются условия, которые не предусмотрены законодательством, но могут быть в договоре, а могут и отсутствовать, т. е. включаются в такой договор по усмотрению сторон. Случайные условия приобретают

юридическую силу, если включены в текст договора по предложению одной из сторон. Они либо предусматривают решение вопроса, который в законе не решен, либо формулируют правила, отличающиеся от тех, которые выражены в диспозитивных нормах закона. Так, продавец и покупатель, несмотря на отсутствие соответствующего указания в законе, договариваются о том, что продавец доставит проданное имущество по месту жительства покупателя, или наймодатель и наниматель условливаются, что капитальный ремонт осуществит наниматель, хотя по закону это возлагается на наймодателя.

Таким образом, условия, включенные в договор, и составляют его содержание, которое определяется волей сторон (участниками договора) в соответствии с нормативными правовыми актами. Эти нормативные правовые акты состоят из императивных (обязательных к исполнению норм) и диспозитивных (дающих возможность сторонам предусматривать иное решение вопроса). Однако в некоторых случаях компетентными органами устанавливаются формы договоров, обязательные для сторон. К их числу относятся типовые договоры (например, типовой договор безвозмездного пользования имуществом, относящимся к республиканской собственности).

При включении тех или иных условий в договор иногда возникает необходимость их толкования – объяснение содержания договора, определение смысла его положений. Сущность правил толкования и целом сама процедура толкования очень значима для судебной практики. На это ориентирует и ГК. Но он не содержит прямых указаний относительно порядка толкования договора, а лишь указывает на *способы и порядок их применения при толковании.* Эти способы определены в ст. 401 ГК и таких способов, как следует из названной статьи, два.

Согласно первому способу при толковании условий договора судом принимается во внимание *буквальное значение* содержащихся в нем слов и выражений. В этой связи все спорные условия договора выделяются и сопоставляются между собой. Если в них присутствуют слова, выражения, выясняется буквальное их содержание. Данный способ в общем плане предполагает выяснение буквального значения слов, выражений, сопоставления спорных условий договора, проведения сравнительного анализа, а при необходимости и в целом содержательной части условий договора при их сравнении. При невозможности установления буквального значения условий договора оно устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.

Суть второго способа заключается в том, что если указанные правила не позволяют определить содержание договора, то *должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора.* В этом случае принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимоотношениях сторон, последующее поведение сторон (ст. 401 ГК).

§ 4. Форма и порядок заключения гражданско-правового договора

Форма договора регламентируется ст. 404 ГК. Договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законодательством для договоров данного вида не установлена определенная форма (п. 1 ст. 404 ГК).

Если стороны достигли соглашения о заключении договора в определенной форме, он считается заключенным с момента придания ему обусловленной формы, хотя бы по закону для данного рода договоров эта форма не требовалась. Речь идет о том, что если законодательством для данного вида договора не требуется нотариальной формы, но стороны договорились заключить его в такой форме, то договор считается заключенным с момента придания ему нотариальной формы. Равным образом это касается и заключения договора в простой письменной форме. Например, договор займа между гражданами должен быть заключен в письменной форме, если сумма превышает 10 базовых величин. Но стороны при заключении данного договора договорились о том, что он будет заключен в нотариальной форме, следовательно, до придания договору нотариальной формы он не считается заключенным.

Законодательством предусмотрены и возможные способы письменной формы заключения договора. Так, согласно п. 2 ст. 404 ГК *договор в письменной форме может быть заключен*:

– путем составления одного документа, подписанного сторонами;

– путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору, т. е. эти документы выражают волю сторон.

Несоблюдение простой письменной формы договора лишает стороны в случае спора права ссылаться на свидетельские показания как в отношении факта его заключения, так и его содержания. Однако это не лишает стороны права приводить письменные и иные доказательства, не являющиеся свидетельскими показаниями. Только в случаях, прямо указанных законодательными актами или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность (ст. 163 ГК).

Порядок заключения договора предусмотрен законодательством. Однако прежде чем его заключить, проводится ряд различных мероприятий. Обычно заключению договора предшествует процесс изучения контрагента, его деловой репутации. И это особенно важно, если стороны устанавливают между собой деловые, партнерские связи впервые. Проводится также изучение требований рынка (в зависимости от сферы приложения усилий – товарной, интеллектуальной и т. п.), его возможные потребности как на сегодня, так и на

будущее. Затем прорабатываются возможные варианты и направления усилий на удовлетворение этих потребностей. Разумеется, осуществление указанных мероприятий неразрывно связано с налаживанием связей по поводу заключения договора. По сути, речь идет о маркетинге. Решение задач, возникающих в ходе маркетинговой деятельности, осуществляется с помощью менеджмента, включающего в себя совокупность принципов, методов, средств и форм управления.

Работа, предшествующая заключению договора, или преддоговорная работа, включает в себя изучение готовности субъектов вступить в деловые отношения, а также четкое определение предмета договора. Подробное же определение предмета договора, а в конечном итоге и заключение договора возможны только при непосредственном волеизъявлении сторон. Для этого необходимо, чтобы одна из сторон сделала предложение о заключении договора, а вторая – приняла его. Следовательно, *процесс формирования соглашения сторон проходит две обязательные стадии*:

– предложение одной стороны заключить договор – оферта (сторона, делающая предложение заключить договор, именуется оферентом);

– принятие предложения другой стороной – акцепт (сторона, принимающая предложение, именуется акцептантом).

Предложением считается не всякое выражение желания заключить договор, а лишь отвечающее определенным требованиям.

В соответствии со ст. 405 ГК *предложение признается офертой, если оно:*

– адресовано одному или нескольким конкретным лицам;

– достаточно определенно и выражает явное намерение лица заключить договор, т. е. если предложение будет принято адресатом, то лицо, сделавшее предложение, считает себя заключившим договор;

– содержит все существенные условия договора. Если в предложении заключить договор отсутствует хотя бы одно из существенных условий, он не может быть заключен.

Лицо, направившее предложение (оферту), становится обязанным с момента получения его адресатом. Однако, если лицо решило отозвать сделанное предложение (оферту) и извещение об отзыве предложения (оферты) поступило ранее или одновременно с самим предложением (офертой), оно считается неполученным.

Не может быть отозвана полученная адресатом оферта в течение срока, установленного для ее акцепта. Она может быть отозвана лишь тогда, когда об этом оговорено в самой оферте либо это следует из существа предложения или явствует из обстановки, в которой оно было сделано (ст. 406 ГК).

Согласно п. 2 ст. 407 ГК ***публичной офертой*** признается содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется.

Признается публичной офертой также выставление товаров в месте продажи (на прилавках, в витринах и т. п.), демонстрация их образцов или предоставление сведений о продаваемых товарах (описания, каталоги, фотоснимки товаров и т. п.) в месте их продажи независимо от того, указана ли цена и другие существенные условия розничной купли-продажи, за исключением случая, когда продавец явно определил, что соответствующие товары не предназначены для продажи (ст. 464 ГК). В частности, не является офертой товар, который продавец определил для украшения витрины, изучения спроса и внесения предложений по его совершенствованию, цене и т. п. Для заключения договора в таких случаях покупателю достаточно выразить согласие на покупку товара, помещенного, например, на витрине. Без намерения лица заключить договор последний не может быть заключен.

Реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, рассматриваются как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении (п. 1 ст. 407 ГК).

Поскольку оферта – это предложение заключить договор, то первый, кто примет его (акцептует оферту), и является лицом, снявшим предложение.

Согласно п. 1 ст. 408 ГК ***акцептом*** признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Иными словами, принятием предложения называется ответ о согласии лица, к которому адресовано предложение, заключить договор. Юридическое значение принятия предложения признается за ответом, удовлетворяющим определенным требованиям. Он должен быть полным, безоговорочным, содержать подтверждение по всем пунктам предложения.

Молчание не является акцептом, если иное не вытекает из законодательства или соглашения сторон (п. 2 ст. 408 ГК).

В случае если лицо, получившее оферту, в срок, установленный для ее акцепта, совершит действия по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставления услуг, выполнение работ и т. д.), это также считается акцептом, если иное не предусмотрено законодательством или не указано в оферте (п. 3 ст. 408 ГК).

Ответ о согласии заключить договор на иных условиях, чем было предложено в оферте, не считается акцептом, а признается отказом от акцепта и в то же время новой офертой (ст. 413 ГК). Кроме того, согласие считается принятием предложения, если оно воспринято лицом, сделавшим предложение.

Заявление о согласии должно быть своевременным. Ответ, пришедший с опозданием по вине отвечающего, является не принятием предложения, а новой офертой.

По-другому решается вопрос при получении с запозданием ответа, посланного своевременно, но запоздавшего, например, по вине почты. Лицо, получившее такой ответ и изменившее свое намерение заключить договор, должно немедленно известить другую сторону о получении ответа с опозданием.

Тогда опоздавший ответ считается новым предложением заключить договор. Но законом установлено исключение из общего правила. Так, согласно п. 1 ст. 412 ГК в случаях, когда своевременно направленное извещение об акцепте получено с опозданием, акцепт не считается опоздавшим, если сторона, направившая оферту, немедленно уведомит другую сторону о получении акцепта с опозданием.

Стадии заключения договоров подвергаются различному правовому регулированию в зависимости от того, сделано ли предложение о заключении договора с указанием срока для ответа или без такого указания. В первом случае сделавший предложение обязан ожидать ответ в течение указанного срока (при этом не имеет значения, ведутся ли переговоры путем непосредственного общения или путем переписки). Сделанное предложение связывает предложившего в течение срока, установленного для ответа. Поступление ответа о принятии предложения в срок влечет заключение договора, даже если предложивший заключил в этот период договор с другим лицом. В таком случае к обоим договорам должны применяться общие правила об исполнении обязательств и об ответственности за неисполнение.

Если предложение (оферта) сделано без указания срока для ответа, юридическое значение зависит от того, в какой форме оно сделано – устной или письменной, т. е. имеет значение способ осуществления переговоров. При устных переговорах имеется возможность немедленного взаимного восприятия предложения и его принятия. Поскольку ответ здесь может быть воспринят сразу в процессе его изъявления, договор считается заключенным, если лицо, к которому обращено предложение, приняло его немедленно.

Если же предложение без указания срока для ответа сделано в письменной форме, оно связывает предложившего заключить договор в течение времени, установленного законодательством, а если такой срок не установлен, – в течение нормального необходимого для получения ответа времени (ст. 411 ГК).

Нормально необходимым для данного вида корреспонденции принято считать время, достаточное для получения предложения, ознакомления и составления на него ответа с вручением лицу, направившему оферту.

Если сторона согласилась принять предложение, а потом по каким-либо причинам решила отказаться от заключения договора, она вправе отозвать акцепт. При получении извещения об отзыве акцепта лицом, направившим оферту, ранее или одновременно с самим акцептом, акцепт считается неполученным (ст. 409 ГК).

Законодательством предусмотрено *заключение договоров согласно поступившей оферте в обязательном порядке* (ст. 415 ГК). Такие договоры заключаются, как правило, между государственными предприятиями (организациями) на основании государственных заданий. Задания носят императивный характер для обеих сторон. Такого рода договоры по общему правилу подлежат обязательному заключению.

Договоры должны быть заключены в сроки, установленные законом.

Процесс заключения подобного договора, как и любого другого, складывается из двух стадий: *оферты* (предложения одной стороны) и *акцепта* (принятия предложения другой стороной). Кроме этих обязательных стадий при заключении договоров, предусмотренных императивными заданиями, может быть и особая стадия – *преддоговорной спор* (разногласия, возникшие при заключении договора) в суде.

Предложение заключить договор выражается в посылке одной стороной (например, поставщиком, подрядчиком) другой стороне (например, покупателю, заказчику), для которой заключение договора обязательно, проекта договора (оферта). В течение 30 дней со дня получения проекта договора эта сторона (покупатель, заказчик) должна направить другой стороне (поставщику, подрядчику) извещение об акцепте или об отказе от акцепта либо об акцепте оферты на иных условиях. Другими словами, при несогласии с какими-либо пунктами проекта договора составляется протокол разногласий, в котором указываются замечания и предложения акцептанта (покупателя, заказчика).

Сторона, направившая оферту и получившая от стороны, для которой заключение договора обязательно, протокол разногласий к проекту договора, вправе передать извещение об акцепте на иных условиях (разногласия, возникшие при заключении договора) на рассмотрение суда в течение 30 дней со дня получения такого извещения либо истечения срока для ответа.

Если заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту и в течение 30 дней получившей протокол разногласий к проекту договора, эта сторона (поставщик, подрядчик) должна в течение 30 дней разрешить спорные пункты с другой стороной (известить другую сторону (покупателя, заказчика) о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий).

При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок сторона, направившая протокол разногласий (покупатель, заказчик), вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда.

Правила о сроках, регламентированные ст. 415 ГК, применяются лишь в том случае, если другие сроки не установлены законодательством или соглашением сторон.

Не допускается уклонение сторон от заключения договоров, для которых они являются обязательными. Понудить к заключению такого договора может суд. При этом сторона, уклоняющаяся от заключения договора, должна возместить другой стороне причиненные этим убытки.

При разрешении преддоговорных споров суды руководствуются интересами как сторон, так и государства. При недостижении соглашения условия договора, по которым имелись разногласия, определяются в соответствии с решением суда.

Важное значение при заключении договора имеет *время и место его заключения.* По общему правилу договор, как было уже отмечено, считается заключенным в момент достижения соглашения по всем существенным пунктам *(консенсуальный договор)*. Если же закон предписывает обязательное особое оформление для данного вида договора (нотариальное, регистрацию в государственных органах), договор считается заключенным только в момент заключения соглашения сторон в требуемой законом форме.

В отдельных случаях для возникновения ряда договорных правоотношений кроме соглашения сторон требуется передача вещи одним контрагентом другому. Например, договоры займа, перевозки грузов возникают не с момента достижения соглашения сторон в требуемой законом форме, а лишь после передачи вещи одним контрагентом другому (реальный договор).

Местом заключения договора признается, как правило, то место, где он заключен. Например, если договор заключен в Минске, то и местом его заключения признается Минск со всеми вытекающими последствиями. И это особенно важно, если договор заключается с иностранными гражданами, юридическими лицами. Если же в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или месте нахождения юридического лица, направившего оферту (ст. 414 ГК).

Законом (ст. 417 ГК) предусмотрено *заключение договора путем проведения торгов*. Этот способ имеет в настоящее время широкое применение при продаже имущества в процессе приватизации государственной собственности. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Законодательством установлено, что заключение договоров на торгах возможно, если иное не вытекает из существа договора. Следовательно, не все договоры могут заключаться с помощью проведения торгов. Например, договор дарения не может быть предложен для заключения на торгах в силу его специфичности. В то же время, согласно п. 3 ст. 417 ГК, в случаях, указанных в ГК и других актах законодательства, договоры о продаже вещи или имущественного права могут быть заключены только путем проведения торгов.

Лицо, организовавшее торги, является их организатором. В качестве организатора торгов может выступать собственник вещи, или обладатель имущественного права, или специализированная организация, которая действует на основании договора с собственником вещи либо обладателем имущественного права и выступает от их имени или от своего.

Торги (тендер) проводятся в форме аукциона или конкурса. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу – лицо, которое по заключении конкурсной комиссии, заранее назначенной организаторами торгов, предложило лучшие условия.

В аукционе и конкурсе должно участвовать не менее двух лиц. Если в них принимал участие только один участник, торги признаются несостоявшимися. Такие же правила применяются и к публичным торгам, проводимым

в порядке исполнения решений суда, если иное не предусмотрено гражданским процессуальным законодательством.

Аукционы и конкурсы могут быть открытыми и закрытыми. В открытых аукционе и конкурсе может участвовать любое лицо, в закрытых – только лица, специально приглашенные для этой цели.

Извещение о начале торгов, если иное не следует из законодательства, должно быть сделано организатором не менее чем за 30 дней до их проведения. В нем должны в обязательном порядке содержаться сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

Если предметом торгов является только право заключения договора, в извещении о предстоящих торгах должен быть указан предоставляемый для этого срок.

Организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от аукциона в любое время, но не позднее чем за 3 дня до даты его проведения, а от конкурса – не позднее чем за 30 дней до проведения конкурса. Однако такое право ему предоставлено только в том случае, если иное не предусмотрено в законодательстве или в извещении о проведении торгов. Отказ от торгов с нарушением указанных сроков обязывает организатора возместить участникам понесенный ими реальный ущерб. Что же касается закрытого аукциона и закрытого конкурса, то их организатор обязан возместить приглашенным им участникам реальный ущерб независимо от того, в какой именно срок после направления извещения последовал отказ от торгов.

Закон возлагает соответствующие обязанности и на участников торгов. В частности, они должны внести задаток в размере, сроки и порядке, которые указаны в извещении, в счет исполнения обязательств по договору, который может быть заключен на торгах (п. 4 ст. 418 ГК).

Применительно к задатку это означает, что лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора. Если лицо, выигравшее торги, уклоняется от подписания договора, оно утрачивает внесенный им задаток. Если же от подписания договора уклоняется организатор торгов, то он обязан возвратить задаток в двойном размере, а также возместить лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка.

Если предметом торгов было только право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее 20 дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола. В случае уклонения одной из сторон от заключения договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также возместить убытки, причиненные уклонением от его заключения

(п. 5 ст. 418). В частности, лицо, выигравшее торги, в случае уклонения от подписания договора утрачивает внесенный им задаток. Если организатор торгов уклоняется от подписания протокола (протокол имеет силу договора), он обязан возвратить задаток в двойном размере, а также возместить лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка.

Торги, проведенные с нарушением правил, установленных законодательством, могут быть признаны недействительными судом по иску заинтересованного лица. В свою очередь, признание торгов недействительными влечет недействительность договора, заключенного с лицом, выигравшим торги (ст. 419 ГК).

§ 5. Изменение и расторжение гражданско-правового договора

Основным фактором в понятии договора является соглашение сторон, на основании которого в соответствии с законодательством и существующим порядком граждане и юридические лица, проявляя свою волю, устанавливают взаимные отношения, т. е. возникает договорное обязательство. Это договорное обязательство регулирует в рамках, определенных нормами права, поведение участников возникшего правоотношения до тех пор, пока не будет достигнут тот результат, ради которого заключалось соглашение. Как следует из п. 1 ст. 420 ГК, изменение и расторжение договора возможно по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК и иными актами законодательства или договором. В частности, поставщик и потребитель (покупатель) по соглашению между собой решили увеличить объемы поставляемой продукции. Или, например, арендодатель и арендатор, заключившие договор аренды здания на три года, могут по соглашению между собой прекратить его действие и до окончания срока аренды. Исключения из этого правила могут быть установлены законодательством или договором. Так, соглашение сторон не допускается (в частности, замена одного обязательства другим) в отношении обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни и (или) здоровью, и по уплате алиментов.

Помимо соглашения сторон, изменение и прекращение договора могут последовать и *в одностороннем порядке*. Как правило, одностороннее изменение условий договора и односторонний отказ от его исполнения невозможны, но в некоторых случаях такой отказ допускается законом или договором. Например, в случаях существенного нарушения договора пожизненной ренты плательщиком ренты ее получатель вправе требовать от плательщика ренты выкупа ренты на условиях, предусмотренных ст. 565 ГК, либо рас-

торжения договора и возмещения убытков (п. 1 ст. 570 ГК). Поскольку одностороннее изменение условий и одностороннее расторжение в некоторых случаях допускаются законом или договором, то решение суда в подобных случаях не требуется.

Однако возможность одностороннего изменения или одностороннего расторжения договора в большинстве случаев ни законодательством, ни договором не предусмотрена. При стечении такого рода обстоятельств договор согласно п. 2 ст. 420 ГК может быть изменен или расторгнут по требованию одной из сторон по решению суда. При этом решение суда может последовать только:

– *при существенном нарушении договора другой стороной.* Существенным признается нарушение договора одной из сторон, влекущее для другой стороны такой ущерб, в результате которого она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора (подп. 1 п. 2 ст. 420 ГК);

– *в иных случаях, предусмотренных ГК и иными актами законодательства или договором*, например, в связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора (подп. 2 п. 1 ст. 421 ГК).

Изменение обстоятельств признается существенным, если они изменились настолько, что если бы стороны могли это разумно предвидеть, они вообще не заключали бы этот договор или заключили бы его на значительно отличающихся условиях.

Сторонам предоставляется возможность приведения договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами. Если же стороны не пришли к такому соглашению, договор может быть расторгнут. Когда же расторжение противоречит общественным интересам либо влечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях, то *договор может быть изменен судом при наличии одновременно следующих условий*:

1) при заключении договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;

2) изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени добросовестности и осмотрительности, которая от нее требовалась по характеру договора и условиям гражданского оборота;

3) исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующие договору соотношения имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;

4) из существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Изменение и расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств возможно при наличии одновременно всех указанных условий. Отсутствие хотя бы одного из этих условий лишает стороны такой возможности.

Расторгая договор вследствие существенно изменившихся обстоятельств, суд по требованию любой из сторон определяет последствия такого расторжения с целью справедливого распределения между сторонами расходов, которые они понесли в связи с исполнением этого договора.

Договор может быть расторгнут или изменен и в других случаях, предусмотренных законодательством или договором. Например, согласно п. 5 ст. 536 ГК 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.

Порядок изменения или расторжения договора зависит от его оснований. При соглашении сторон изменение и расторжение договора, как и его заключение, подчиняется общим правилам, если иное не установлено законодательством или договором. Речь идет о том, что если заключение договора оформлялось в устной форме, то изменение и расторжение его совершается в такой же форме. При письменном оформлении договора его изменение, касающееся, в частности, пересмотра условий, и расторжение также оформляются путем подписания согласованного документа (проведения обмена письмами, телеграммами и т. п.). Так, согласно п. 2 ст. 544 ГК, если договор дарения заключен в письменной форме, отказ от дара должен быть совершен также в письменной форме. В случае, когда договор дарения зарегистрирован, отказ от принятия дара подлежит также государственной регистрации. Изменение и расторжение договора по соглашению сторон представляют собой двустороннюю (многостороннюю) сделку.

Изменение или расторжение договора может происходить не только по соглашению сторон, но и в одностороннем порядке. Односторонние действия одного из участников, направленные на изменение или расторжение договора, представляют собой одностороннюю сделку.

В отличие от соглашения сторон для тех случаев, когда изменение или расторжение договора производится по требованию одной из сторон, установлен следующий порядок. Вначале заинтересованная сторона посылает другой стороне предложение об изменении или расторжении договора. Сторона, которой адресовано предложение, обязана известить другую сторону о согласии с предложением либо об отказе от него. При этом ответ на предложение об изменении или прекращении договора должен быть дан в срок, указанный в самом предложении или установленный законодательством либо договором, а при его отсутствии – в течение 30 дней.

Если сторона, пославшая предложение, соглашается с извещением другой стороны об изменении договора на иных условиях, договор считается измененным на условиях, предложенных другой стороной.

Соблюдение такой процедуры изменения или расторжения договора является обязательным с точки зрения закона условием. Данный порядок изменения или расторжения договора относится к числу исключительных, и несоблюдение его не дает права заинтересованной стороне обращаться за защитой своих прав в суд. В частности, согласно п. 2 ст. 422 ГК требование об изменении или расторжении договора может быть заявлено стороной в суд ***только*** после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законодательством либо договором, а при его отсутствии – в 30-дневный срок.

В суд с требованием об изменении договора может обратиться сторона, сделавшая предложение, если она не согласится с другой стороной об изменении договора на иных условиях, т. е. со встречным предложением. Если встречное предложение контрагента принимается в части, касающейся изменения условий, то меняется и содержание договора. Следовательно, он продолжает действовать в измененном виде.

Расторжение и изменение договора вызывает определенные последствия. В соответствии со ст. 423 ГК при расторжении договора юридические права и обязанности сторон прекращаются.

Моментом прекращения или изменения обязательства является достижение соглашения сторон об изменении или расторжении договора, если иное не вытекает из соглашения сторон или характера изменения договора. Если же расторжение или изменение договора производится в судебном порядке, то моментом расторжения или изменения договора является момент вступления в законную силу принятого по этому вопросу решения суда.

Требование о расторжении или изменении договора может последовать тогда, когда он уже в какой-то части выполнен сторонами. В этой связи законом предусмотрено правило, согласно которому стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента расторжения или изменения договора. Исключение составляют случаи, установленные законодательством или договором. В качестве исключения являются случаи, когда основанием для расторжения или изменения договора послужило *существенное нарушение условий* одной из сторон; другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных расторжением или изменением договора.

Итак, договор как обязательственное правоотношение играет важную роль в жизни общества, особенно в настоящее время, когда идет процесс эволюционных преобразований экономики и перевода ее на рыночные отношения. В современных условиях резко возрастает значимость договорного права, что влечет исчезновение такого понятия, как планирование. Все отношения между участниками обязательств, включая и их исполнение, как правило, строятся на основе договора.

Литература

Александров, Д. Отсутствие письменного договора не всегда свидетельствует об отсутствии сделки / Д. Александров // Юрист. 2005. № 12.

Бондаренко, Н.Л. Применение смешанных договоров в гражданском праве / Н.Л. Бондаренко // Право Беларуси. 2005. № 3.

Жук, А.В. Особенности структуры и содержания договора / А.В. Жук // Право Беларуси. 2005. № 1.

Каленко, В.С. Специфика хозяйственных договоров / В.С. Каленко // Право Беларуси. 2005. № 9.

Каменков, В. Порядок заключения хозяйственных договоров / В. Каменков // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2005. № 21.

Кашин, Р. Срок действия договора / Р. Кашин // Юрист. 2007. № 8.

Мадулин, Н. Правовой статус недействительных, незаключенных, несостоявшихся договоров / Н. Мадулин // Юрист. 2002. № 12.

Мороз, Л.Ф. Удостоверение предварительных договоров / Л.Ф. Мороз // Право Беларуси. 2004. № 38.

Петрукович, В. Признание договора незаключенным / В. Петрукович // Юрист. 2002. № 1.

Подгруша, В. Безымянные договоры: правовая природа и особенности использования / В. Подгруша // Юрист. 2005. № 4.

Подгруша, В. Смешанные договоры: особенности модельных конструкций и правового регулирования / В. Подгруша // Юрист. 2005. № 6.

Томашевский, К. Гражданско-правовые договоры с физическими лицами на выполнение работ / К. Томашевский // Юрист. 2005. № 10.

Томкович, Р.Р. Порядок заключения договоров: полномочия представителей сторон / Р.Р. Томкович // Право Беларуси. 2004. № 28.

Торган, Е. Условия типовых договоров: сложности в толковании и применении / Е. Торган // Юрист. 2002. № 10.

Тотьев, К. Публичный договор / К. Тотьев // Хоз-во и право. 1995. № 6.

Трибуцкий, Н. Толкование условий договора / Н. Трибуцкий, С. Демьянчик // Вестн. Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь. 2005. № 18.

Чигир, В. Классификация гражданско-правовых договоров / В. Чигир // Юрист. 2007. № 1.

Чигир, В.Ф. Гражданско-правовой договор / В.Ф. Чигир // Пром.-торговое право. 2000. № 3–4.

Учебное издание

Колбасин Дмитрий Ануфриевич

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Учебник
В двух частях
Часть 1

Редактор *С.А. Ржановская*
Компьютерная верстка *А.Г. Седро*
Корректор *С.А. Ржановская*

Подписано в печать 31.10.2016. Формат 60x90 1/16. Бумага офсетная.
Печать офсетная. Усл. печ. л. 31,0. Уч.-изд. л. 31,48.
Тираж 1000 экз. Заказ

Учреждение образования
«Академия Министерства внутренних дел Республики Беларусь».
Свидетельство о государственной регистрации издателя,
изготовителя, распространителя печатных изданий № 1/102 от 02.12.2013.
Пр-т Машерова, 6, 220005, Минск.
Тел. 289-21-87 (книжный магазин), 289-21-77, факс 288-27-58.
E-mail: *rioacademia120@mail.ru;* веб-сайт: *http://academy.mia.by*

Республиканское унитарное предприятие «Издательство «Белорусский Дом печати».
Свидетельство о государственной регистрации издателя,
изготовителя, распространителя печатных изданий № 2/102 от 01.04.2014.
Пр-т Независимости, 79, 220013, Минск, Республика Беларусь.

Колбасин, Д.А.

К60 Гражданское право : учебник : в 2 ч. / Д.А. Колбасин ; учреждение образования «Акад. М-ва внутр. дел Респ. Беларусь». – Минск : Академия МВД, 2016.

ISBN 978-985-576-019-2.
Ч. 1. – 2016. – 496 с.
ISBN 978-985-576-020-8.

Излагаются сведения и объясняются основные понятия из области гражданского права. Раскрываются способы защиты гражданских прав. Показана система и входящие в нее источники гражданского законодательства. Дается всесторонняя характеристика субъектов и объектов гражданско-правовых отношений, сделок, представительства и доверенности, сроков в гражданском праве и исковой давности. Раскрываются вопросы, характеризующие содержательную часть вещного права, права собственности и иных вещных прав, а также рассматриваются вопросы, относящиеся к общей части обязательственного права, гражданско-правовой ответственности, определению и заключению договорных отношений, и др. В конце каждой главы дан список литературы, которая может быть использована при подготовке контрольных, курсовых, дипломных работ.

Предназначен для обучающихся, преподавателей учреждений высшего образования, практических работников, будет полезен всем, кто интересуется вопросами гражданского права.

УДК 347
ББК 67.404

УЧРЕЖДЕНИЕ ОБРАЗОВАНИЯ «АКАДЕМИЯ МИНИСТЕРСТВА ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ» П Р Е Д Л А Г А Е Т:

Гусенцов, А.О. Судебная медицина : учеб. пособие / А.О. Гусенцов, Ю.В. Кухарьков, М.Ю. Кашинский. – Минск : Акад. МВД, 2016. – 264 с.

Бородич, А.И. Международное публичное право : учеб. пособие / А.И. Бородич, В.Н. Вежновец. – Минск : Акад. МВД, 2016. – 444 с.

Сапогин, А.Н. Природоресурсное право Республики Беларусь. Общая часть : учеб. пособие / А.Н. Сапогин. – Минск : Акад. МВД, 2016. – 176 с.

Сапогин, А.Н. Природоресурсное право Республики Беларусь. Особенная часть : учеб. пособие / А.Н. Сапогин. – Минск : Акад. МВД, 2015. – 174 с.

История государства и права зарубежных стран : учебник / А.В. Вениосов [и др.] ; под ред. А.В. Вениосова и В.В. Сажиной. – Минск : Акад. МВД, 2013. – 639, [1] с.

Криминология и профилактика преступлений : учеб. пособие / Е.А. Авраменко [и др.] ; под общ. ред. В.А. Кашевского. – Минск : Акад. МВД, 2011. – 428 с.

Гражданский кодекс Республики Беларусь. – Минск : Акад. МВД, 2016. – 408 с.

Гражданский процессуальный кодекс Республики Беларусь. – Минск : Акад. МВД, 2016. – 260 с.

Жилищный кодекс Республики Беларусь. – Минск : Акад. МВД, 2016. – 248 с.

Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях. – Минск : Акад. МВД, 2016. – 248 с.

Процессуально-исполнительный кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях. – Минск : Акад. МВД, 2016. – 156 с.

Кодекс Республики Беларусь о браке и семье. – Минск : Акад. МВД, 2016. – 124 с.

Уголовный кодекс Республики Беларусь. – Минск : Акад. МВД, 2016. – 244 с.

Уголовно-исполнительный кодекс Республики Беларусь. – Минск : Акад. МВД, 2016. – 168 с.

Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь. – Минск : Акад. МВД, 2016. – 344 с.

Лесной кодекс Республики Беларусь. – Минск : Акад. МВД, 2016. – 100 с.

Кодекс Республики Беларусь о земле. – Минск : Акад. МВД, 2016. – 108 с.

Об оперативно-розыскной деятельности : Закон Респ. Беларусь. – Минск : Акад. МВД, 2016. – 60 с.

О нотариате и нотариальной деятельности : Закон Респ. Беларусь. – Минск : Акад. МВД, 2016. – 92 с.

Об органах внутренних дел Республики Беларусь : Закон Респ. Беларусь. – Минск : Акад. МВД, 2016. – 36 с.

Мы предлагаем и другую литературу по различным дисциплинам для обучающихся по юридическим специальностям учреждений высшего образования.

НАЛИЧНЫЙ и БЕЗНАЛИЧНЫЙ расчет!
Адрес: пр-т Машерова, 6, 220005, Минск.
Тел.: (017) 289-21-87 (книжный магазин), (017) 289-21-77.
E-mail: rioacademia120@mail.ru
Веб-сайт: http://academy.mia.by