

**МИНИСТЕРСТВО СЕЛЬСКОГО ХОЗЯЙСТВА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

**ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ
УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ**

«АЛТАЙСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ АГРАРНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

Н.А. Ульянова

КОММЕРЧЕСКОЕ ПРАВО

Учебное пособие

Барнаул
Издательство АГАУ
2006

Ульянова Н.А. Правоведение: учебное пособие / Н.А. Ульянова. Барнаул: Изд-во АГАУ, 2006. 72 с.

Учебное издание по курсу «Коммерческое право» содержит основы гражданского и коммерческого права. Особое внимание уделено нормам, регулирующим субъектный состав и особенности коммерческих правоотношений, возникающих в сельскохозяйственной сфере, а также вопросам, связанным с правовым регулированием расчетов в коммерческих отношениях.

Пособие предназначено для студентов, аспирантов, преподавателей экономических специальностей аграрных вузов, но также может быть использовано лицами любых неюридических специальностей.

Рекомендовано к изданию учебно-методической комиссией факультета экономики и менеджмента АГАУ (протокол № 5 от 20.06.2006 г.).

Рецензенты: к.ю.н., доцент С.М. Кузнецова;
к.ю.н., доцент К.А. Синкин.

© Ульянова Н.А., 2006
© ФГОУ ВПО АГАУ, 2006
© Издательство АГАУ, 2006

СОДЕРЖАНИЕ

Предисловие	4
Глава 1. Понятие и объекты коммерческого права	5
1.1. Понятие коммерческого права	5
1.2. Понятие и классификация вещей как объектов коммерческого права	8
1.3. Нематериальные блага и их защита	9
1.4. Способы защиты гражданских прав. Понятие убытков	13
Глава 2. Субъекты коммерческого права	18
2.1. Понятие субъектов коммерческого права	18
2.2. Граждане как субъекты коммерческого права. Индивидуальные предприниматели. Крестьянское (фермерское) хозяйство	19
2.3. Юридические лица: понятие и виды (коммерческие и некоммерческие)	24
2.4. Особенности осуществления коммерческой деятельности некоммерческими организациями	30
Глава 3. Право собственности и другие вещные права	32
3.1. Понятие, содержание права собственности	32
3.2. Виды (формы) права собственности	33
3.3. Понятие общей собственности	34
3.4. Приобретение и прекращение права собственности	34
3.5. Право хозяйственного ведения и оперативного управления	36
Глава 4. Сделки и представительство	38
4.1. Понятие, виды и формы сделок	38
4.2. Понятие и виды представительства	39
4.3. Понятие, виды и формы доверенности	39
Глава 5. Обязательства	41
5.1. Понятие и виды обязательств	41
5.2. Обеспечение исполнения обязательств	43
5.3. Прекращение обязательств	45
Глава 6. Гражданский договор	47
6.1. Понятие, виды, формы, содержание гражданского договора	47
6.2. Порядок заключения гражданского договора	49
Глава 7. Виды гражданских договоров	51
7.1. Договор купли-продажи, мены, ренты, аренды, подряда	51
7.2. Расчеты и кредитование	53
7.3. Договоры хранения и страхования	68

ПРЕДИСЛОВИЕ

Настоящее учебное пособие существенным образом отличается от имеющейся учебной литературы по курсу «Коммерческое право» тем, что оно, в первую очередь, предназначено для студентов, аспирантов, преподавателей неюридических специальностей, а также может быть рекомендовано всем лицам, интересующимся вопросами правового регулирования коммерческих отношений.

Особенностью пособия является то, что вся специфика дисциплины «Коммерческое право» освещается в нем через призму аграрных отношений, так как сельское хозяйство в России всегда было и является одним из важнейших секторов экономики, а для Алтайского края, пожалуй, и самым важным.

Другой особенностью учебного пособия является то, что оно предназначалось автором в первую очередь для экономистов, бухгалтеров как практикующих, так и только обучающихся в экономических вузах и на экономических и учетно-финансовых факультетах. Поэтому особое внимание было уделено вопросам, жизненно важным в их деятельности: правовому регулированию расчетов, кредитования, договорам займа и страхования, другим видам договоров, используемых в коммерческой деятельности, правовому регулированию учетно-финансовой дисциплины.

Еще одним важнейшим аспектом учебного пособия явились элементы корпоративного права применительно к рассмотрению организационно-правовых форм в первую очередь сельскохозяйственных товаропроизводителей, а также других участников коммерческого оборота в сельскохозяйственной сфере.

В целом настоящая работа позволяет всем заинтересованным лицам, не имеющим юридического образования, составить представление о курсе «Коммерческое право». Студенты экономических и других неюридических специальностей, изучающие курс «Коммерческое право», с помощью данного учебного пособия получают возможность полноценно подготовиться к сдаче экзаменов и зачетов по названному предмету. Однако изучение дополнительной, в первую очередь, нормативной литературы (то есть законов и подзаконных актов) остается обязательным.

ГЛАВА 1. ПОНЯТИЕ И ОБЪЕКТЫ КОММЕРЧЕСКОГО ПРАВА

1.1. Понятие коммерческого права

Содержание любой отрасли права определяется тем видом правоотношений, которые она регулирует. Коммерческое право регулирует коммерческие (иначе говоря, предпринимательские) отношения. Легальное определение предпринимательской деятельности дано в ст. 2 ГК РФ.

Предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Таким образом, предпринимательская деятельность обладает признаками:

- 1) систематичность – единство, неразрывность, охватченность единой целью, постоянство, длительность – что, согласно критериям, выработанным практикой, определяется в один финансово-хозяйственный год;
- 2) самостоятельность, осуществление на свой риск;
- 3) цель – извлечение прибыли;
- 4) легальность – регистрация в установленном законом порядке.

Таким образом, **коммерческое право** – система правовых норм и институтов, регулирующая на основе сочетания публичных и частных интересов общественные отношения, возникающие в ходе осуществления коммерческой деятельности юридическими лицами и гражданами, в том числе отношения по государственному регулированию экономики в целях обеспечения интересов государства и общества.

Иначе говоря, коммерческое право – это часть гражданского права, участниками которого являются особые субъекты – предприниматели.

Принципы коммерческого права

1. Принцип свободы предпринимательской деятельности.

Свобода предпринимательской деятельности выражается в предоставлении каждому предпринимателю любой из предусмотренных в законодательстве моделей договоров на предпринимательскую деятельность, самим сконструировать неизвестную действующему гражданскому законодательству модель договора, не противоречащую действующему законодательству.

То есть этот принцип предусматривает свободу выбора партнеров, выбора вида договора и условий, на которых он будет заключен. Вместе с тем в отдельных случаях в общественных интересах в гражданском законодательстве имеются и отступления от указанного принципа. Так, не допускается отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для этого соответствующие работы.

2. Юридическое равенство различных форм собственности, используемых в предпринимательской деятельности.

Этот принцип означает, что ни один субъект в гражданском праве не обладает какими-либо преимуществами перед другими субъектами гражданского права.

В соответствии со ст. 212 и 4 Гражданского кодекса Российской Федерации права всех собственников защищаются равным образом.

3. Свобода конкуренции и ограничение монополистической деятельности.

Этот принцип означает, что в условиях рынка только тот может получить преимущества в экономическом и социальном развитии, кто достиг наилучших результатов в предпринимательстве, произвел высококачественные, конкурентоспособные товары (работы, услуги) с меньшими издержками.

Данный принцип является пружиной развития экономики. Он стимулирует конкурентоспособные и устраняет плохо работающие предприятия, которые при длительной убыточности и неплатежеспособности, отсутствии спроса на производимые товары подлежат реорганизации или вообще ликвидации как банкроты.

4. Государственное регулирование предпринимательской деятельности.

Отношение государства к предпринимательской деятельности строится сегодня в основном на основе экономических мер, обеспечивающих оптимальную эффективность экономики.

Важным экономическим рычагом являются цены. В той мере, в которой они составляют компетенцию государства, цены целенаправленно используются для стимулирования производства к насыщению рынка соответствующими товарами, работами, услугами. Для реализации соответствующих программ используются целевые дотации и субсидии и т.д.

Следует также указать и на то, что сам процесс государственного воздействия на рынок в настоящее время вводится в русло договорных отношений, что выражает применение экономических мер, поскольку в договорах находит выражение воля предприятия, его экономический интерес.

Государственное воздействие может быть и прямым, т.е. директивным. Там, где интересы государства и общества требуют их эффективной защиты, компетентные органы государства имеют право пресекать нарушения закона, давать обязательные предписания, привлекать нарушителей к ответственности.

Объекты коммерческого права – это то, по поводу чего складываются коммерческие правоотношения.

Статья 128 Гражданского кодекса РФ называет следующие виды объектов гражданских прав: вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; информация; результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.

Таким образом, можно выделить следующие виды объектов коммерческого права:

- имущество (вещи);
- действия;
- результаты интеллектуальной (творческой) деятельности;
- нематериальные блага.

1.2. Понятие и классификация вещей как объектов коммерческого права

Вещи (имущество) – это материальные объекты внешнего мира.

Имеются различные классификации вещей:

- 1) движимые и недвижимые;
- 2) делимые и неделимые;
- 3) главная вещь и принадлежность;
- 4) полностью оборотоспособные, частично оборотоспособные, изъятые из гражданского оборота;
- 5) деньги, ценные бумаги и иное имущество.

Недвижимые вещи (недвижимое имущество) – это земельные участки, участки недр, обособленные 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 относятся подлежащие государственной регистрации морские и воздушные суда, а также космические объекты.

Все остальное – включая деньги и ценные бумаги – движимое имущество.

Особый вид недвижимой вещи – предприятие.

Предприятие (ст.132 Гражданского кодекса РФ) – имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. Состав предприятия: земельный участок, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукция, права требования, долги, права на обозначение (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания) и другие исключительные права.

Неделимая вещь – это вещь, раздел которой в натуре невозможен.

Деньги – это единое платежное средство в наличной и безналичной форме. Единственным законным платежным средством на территории РФ является рубль.

Ценная бумага – это документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможна только при его предъявлении.

Виды ценных бумаг: государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификат, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги.

1.3. Нематериальные блага и их защита

Нематериальные объекты коммерческого права – это деловая репутация, право на фирменное наименование, авторское право, интеллектуальная собственность. Их защита регламентируется ст. 150-152 Гражданского кодекса РФ, а также Федеральным законом от 27.12.1991 г. № 2124-1 «О средствах массовой информации».

Способы защиты нематериальных благ:

- 1) опровержение;
- 2) признание судом порочащих сведений не соответствующими действительности;
- 3) компенсация морального вреда.

В соответствии со ст. 23 Конституции РФ каждый имеет право на защиту своей чести и доброго имени. Статьей 29 Конституции РФ каждому гарантируется свобода мысли и слова, а также свобода массовой информации.

Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Применительно к свободе массовой информации на территории Российской Федерации действует ст. 10 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, в соответствии с ч. 1 которой каждый человек имеет право свободно выражать свое мнение. Это право включает свободу придерживаться своего мнения, получать и распространять информацию и идеи без какого-либо вмешательства со стороны публичных властей и независимо от государственных границ.

Вместе с тем в ч. 2 ст. 10 названной Конвенции указано, что осуществление этих свобод, налагающее обязанности и ответственность, может быть сопряжено с определенными формальностями, условиями, ограничениями или санкциями, которые предусмотрены законом и необходимы в демократическом общест-

ве в интересах национальной безопасности, территориальной целостности или общественного порядка, в целях предотвращения беспорядков или преступлений, для охраны здоровья и нравственности, защиты репутации или прав других лиц, предотвращения разглашения информации, полученной конфиденциально, или обеспечения авторитета и беспристрастности правосудия.

Предусмотренное ст. 23 и 46 Конституции РФ право каждого на защиту своей чести и доброго имени, а также установленное ст. 152 Гражданского кодекса РФ право каждого на судебную защиту чести, достоинства и деловой репутации от распространения не соответствующих действительности порочащих сведений является необходимым ограничением свободы слова и массовой информации для случаев злоупотребления этими правами.

Таким образом, право граждан на защиту чести, достоинства и деловой репутации является их конституционным правом, а деловая репутация юридических лиц – одним из условий их успешной деятельности.

В силу ст. 17 Конституции Российской Федерации в РФ признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина, согласно общепризнанным принципам и нормам международного права. При этом осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц.

Пунктом 5 ч. 1 ст. 33 Арбитражно-процессуального кодекса Российской Федерации установлена специальная подведомственность арбитражным судам дел о защите деловой репутации в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности. При этом согласно ч. 2 названной статьи указанные дела рассматриваются арбитражными судами независимо от того, являются участниками правоотношений, из которых возникли спор или требование, юридические лица, индивидуальные предприниматели или иные организации и граждане. Исходя из этого дела о защите деловой репутации в сфере предпринимательской или иной экономической деятельности не подведомственны судам общей юрисдикции.

Если сторонами спора о защите деловой репутации будут юридические лица или индивидуальные предприниматели в иной сфере, не относящейся к предпринимательской или иной экономической деятельности, то такой спор подведомствен судам общей юрисдикции.

В соответствии с п. 1 и 7 ст. 152 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, а юридическое лицо – сведений, порочащих его деловую репутацию. При этом законом не предусмотрено обязательное предварительное обращение с таким требованием к ответчику, в том числе и в случае, когда иск предъявлен к редакции средства массовой информации, в котором были распространены указанные выше сведения. Вместе с тем гражданин вправе обратиться с требованием об опровержении таких сведений непосредственно к редакции соответствующего средства массовой информации, а отказ в опровержении либо нарушение установленного ст. 43 и 45 Закона Российской Федерации «О средствах массовой информации» могут быть обжалованы в суде.

Гражданин, в отношении которого в средствах массовой информации опубликованы сведения, ущемляющие его права и охраняемые законом интересы, а также юридическое лицо, если опубликованные сведения порочат его деловую репутацию, имеют право на опубликование опровержения в тех же средствах массовой информации.

Надлежащими ответчиками по искам о защите чести, достоинства и деловой репутации являются авторы не соответствующих действительности порочащих сведений, а также лица, распространившие эти сведения.

Если действия лица, распространившие не соответствующие действительности порочащие сведения, содержат признаки преступления, предусмотренного ст. 129 Уголовного кодекса Российской Федерации (клевета), потерпевший вправе обратиться в суд с заявлением о привлечении виновного к уголовной ответственности, а также предъявить иск о защите чести и достоинства или деловой репутации в порядке гражданского судопроизводства.

Под распространением сведений, не соответствующих действительности, порочащих честь и достоинство граждан или деловую репутацию граждан или юридических лиц, следует понимать опубликование таких сведений в печати, трансляцию по радио и телевидению, демонстрацию в кинохроникальных программах и других средствах массовой информации, распространение в сети Интернет, а также с использованием иных средств телекоммуникационной связи, изложение в служебных характеристиках, публичных выступлениях, заявлениях, адресованных должностным лицам, или сообщение в той или иной, в том числе устной, форме хотя бы одному лицу. Сообщение таких сведений лицу, которого они касаются, не может признаваться их распространением, если лицом, сообщившим данные сведения, были приняты достаточные меры конфиденциальности, с тем чтобы они не стали известны третьим лицам.

Не соответствующими действительности сведениями являются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения. Не могут рассматриваться как не соответствующие действительности сведения, содержащиеся в судебных решениях и приговорах, постановлениях органов предварительного следствия и других процессуальных или иных официальных документах, для обжалования и оспаривания которых предусмотрен иной установленный законом порядок.

Порочащими, в частности, являются сведения, содержащие утверждения о нарушении гражданином или юридическим лицом действующего законодательства, совершении нечестного поступка, неправильном, неэтичном поведении в личной, общественной или политической жизни, недобросовестности при осуществлении производственно-хозяйственной и предпринимательской деятельности, нарушении деловой этики или обычаев делового оборота, которые умаляют честь и достоинство гражданина или деловую репутацию гражданина или юридического лица.

С учетом того, что требования о защите чести, достоинства и деловой репутации являются требованиями о защите неимущественных прав, на них в силу ст. 208 Гражданского кодекса Российской Федерации исковая давность не распространяется, кроме случаев, предусмотренных законом.

Однако в соответствии со ст. 45 и 46 Закона Российской Федерации «О средствах массовой информации» отказ редакции средства массовой информации в опровержении распространенных им не соответствующих действительности порочащих сведений либо в помещении ответа (комментария, реплики) лица, в отношении которого средством массовой информации распространены такие сведения, может быть обжалован в суде в течение года со дня распространения указанных сведений. Поэтому пропуск без уважительных причин названного годичного срока может служить самостоятельным основанием для отказа в удовлетворении иска о признании необоснованным отказа редакции средства массовой информации в опровержении распространенных им сведений и помещении ответа истца в том же средстве массовой информации. При этом лицо, в отношении которого были распространены такие сведения, вправе обратиться в суд с иском к редакции средства массовой информации о защите чести, достоинства и деловой репутации без ограничения срока.

Статья 152 Гражданского кодекса Российской Федерации предоставляет гражданину, в отношении которого распространены сведения, порочащие его честь, достоинство или деловую репутацию, право наряду с опровержением таких сведений требовать возмещения убытков и морального вреда. Данное правило в части, касающейся деловой репутации гражданина, соответственно применяется к деловой репутации юридических лиц. Поэтому правила, регулирующие компенсацию морального вреда в связи с распространением сведений, порочащих деловую репутацию гражданина, применяются и в случаях распространения таких сведений в отношении юридического лица.

Компенсация морального вреда определяется судом при вынесении решения в денежном выражении.

1.4. Способы защиты гражданских прав. Понятие убытков

Способами защиты гражданских прав являются:

1. Признание права.
2. Восстановление положения, существовавшего до нарушения права.

3. Признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки.

4. Признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления.

5. Самозащита права.

6. Присуждение к исполнению обязанности в натуре.

7. Возмещение убытков.

8. Взыскание неустойки.

9. Компенсация морального вреда.

10. Прекращение или изменение правоотношения.

11. Неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону.

12. Иные способы, не запрещенные законом.

Все эти способы делятся на три вида:

- применяемые только по решению суда;
- применяемые государственными органами без судебного решения;
- самозащита (защита гражданских прав без обращения в суд).

Рассмотрим подробнее возмещение убытков (ст. 15 Гражданского кодекса РФ). Согласно общему правилу, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения убытков в полном размере. При этом убытки – это расходы, которые лицо, право которого нарушено, произвело или должно было 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 (упущенная выгода).

К убыткам исходя из смысла данного определения также относятся расходы, произведенные кредитором в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства (например, условий договора).

Под произведенными кредитором расходами следует понимать расходы, фактически понесенные им, а также расходы, которые кредитор должен будет произвести для восстановления нарушенного права (п. 2 ст. 15 Гражданского кодекса Россий-

ской Федерации). Необходимость расходов и их предполагаемый размер подтверждаются обоснованным расчетом, сметой, калькуляцией затрат на устранение недостатков товаров, работ, услуг.

Размер неполученного дохода (упущенной выгоды) определяется с учетом разумных затрат, которые кредитор должен был понести, если бы обязательство было исполнено. В частности, при возмещении убытков в виде неполученного дохода, причиненных недопоставкой сырья или комплектующих изделий, размер такого дохода должен определяться исходя из цены реализации готовых товаров, за вычетом стоимости недопоставленного сырья или комплектующих изделий, транспортно-заготовительских расходов и других затрат, связанных с производством готовых товаров.

Из убытков исключаются все суммы, которые кредитор сберег вследствие того, что другая сторона нарушила свои обязательства. Например, неизрасходованные суммы, которые предусматривались в плане издержек обращения как расходы на перевозку, подработку и упаковку подлежащей поставке продукции, при замене недопоставленных материалов другими – стоимость реализуемых отходов, образующихся при дополнительной обработке фактически использованных материалов.

При определении размера убытков принимаются во внимание цены, существующие в том месте, где обязательство должно было быть исполнено (цены региона, например, существующие в Алтайском крае), на момент добровольного возмещения убытков. Если убытки не были добровольно возмещены, принимаются во внимание цены, существующие в данном регионе на день предъявления иска или на день вынесения судебного решения (ст. 393 Гражданского кодекса РФ).

Размер взыскиваемых решением суда убытков может быть уменьшен, если кредитор умышленно или по неосторожности содействовал увеличению размера убытков либо не принял мер к их уменьшению. Однако суд не вправе уменьшать или увеличивать сумму подлежащих взысканию доказанных убытков.

Рекомендуемая литература

Нормативная литература

1. Конституция РФ.
2. Гражданский кодекс РФ.
3. Семейный кодекс РФ.
4. Федеральный закон от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».
5. Федеральный закон от 26.10.2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».
6. Федеральный закон от 25.02.1999 г. № 40-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций».
7. Федеральный закон от 15.04.1998 г. № 66-ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан».
8. Федеральный закон от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью».
9. Федеральный закон от 26.12.1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах».
10. Федеральный закон от 14.11.2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях».
11. Федеральный закон от 08.12.1995 г. № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации».
12. Федеральный закон от 08.05.1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах».
13. Закон РФ от 09.01.1996 г. «О защите прав потребителей».
14. Закон РФ от 27.12.1991 г. № 1224-1 «О средствах массовой информации».

Учебная литература

1. Пугинский Б.И. Коммерческое право России: учебник / Б.И. Пугинский. М.: ИКД «Зерцало, М», 2005.
2. Жилинский С.Э. Предпринимательское право (правовые основы предпринимательской деятельности): учебник для вузов / С.Э. Жилинский. М.: Норма, 2005.

3. Коммерческое право: учебник / под ред. В.А. Попондопуло, В.Ф. Яковлевой. СПб.: СПбГУ, 1998.
4. Круглова Н.И. Коммерческое право: учебник / Н.И. Круглова. М.: Русская деловая литература, 1999.
5. Осипова Д.В. Основы коммерческой деятельности: учебник / Д.В. Осипова, И.М. Синяева. М.: ЮНИТИ, 1997.
6. Синецкий Б.И. Основы коммерческой деятельности: учебник / Б.И. Синецкий. М.: Юристъ, 1998.
7. Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу РФ, частям первой, второй и третьей / под ред. Т.Е. Абовой, М.М. Богуславского, А.Ю. Кабалкина, А.Г. Лисицина-Светлова; Институт государства и права РАН. М.: Юрайт-Издат, 2006.
8. Гуев А.Н. Постатейный комментарий к части первой Гражданского кодекса РФ. / А.Н. Гуев. М.: Экзамен, 2006.
9. Гуев А.Н. Постатейный комментарий к части второй Гражданского кодекса РФ / А.Н. Гуев. М.: Экзамен, 2006.

ГЛАВА 2. СУБЪЕКТЫ КОММЕРЧЕСКОГО ПРАВА

2.1. Понятие субъектов коммерческого права

Субъекты коммерческих отношений – это лица, правомочные осуществлять предпринимательскую деятельность.

Для раскрытия понятия и статуса субъекта коммерческих отношений необходимо вспомнить две предшествующие ему ступени, а именно: уяснить суть понятий «субъект права» и «субъект гражданского права».

Субъект права – самая широкая категория правоведения. В нее входят все участники отношений, которые в соответствии с действующим законодательством способны быть носителями прав и обязанностей.

Общая правоспособность конкретизируется применительно к отдельным отраслям права, каждая из которых имеет свой «набор» отраслевых субъектов права. В конституционном праве это, например, избиратели и депутаты, в трудовом – работодатели и работники, в финансовом – налогоплательщики и налоговая служба и т.д.

Все возможные субъекты гражданского права объединяются понятием «лица», которые подразделяются на три группы.

Первая – физические лица, которые, в свою очередь, представлены тремя их разновидностями: граждане, иностранцы, лица без гражданства.

Вторая – юридические лица. Они могут быть российскими, иностранными и смешанными (совместными).

Третью группу составляют Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования.

Физические и юридические лица могут быть участниками гражданско-правовых отношений в качестве предпринимателей или не обладая этим качеством.

Таким образом, изучение статуса (прав, обязанностей, ответственности) субъекта коммерческой деятельности предполагает предварительное познание статуса субъекта права и субъекта гражданского права, правовой режим которых полностью распространяется и на субъектов коммерческой деятельности по

известной триаде: общее (субъект права), особенное (субъект гражданского права) и отдельное (субъект коммерческой деятельности).

Другими словами, прежде чем быть субъектом коммерческой деятельности, лицо является субъектом гражданского права.

Итак, субъект коммерческой деятельности – это такой субъект гражданского права, который на свой риск осуществляет самостоятельную деятельность, направленную на систематическое извлечение прибыли от пользования имуществом, продажи товара, выполнения работ или оказания услуг и который зарегистрирован в этом качестве в установленном законом порядке.

2.2. Граждане как субъекты коммерческого права.

Индивидуальные предприниматели.

Крестьянское (фермерское) хозяйство

Физические лица (т.е. граждане) могут заниматься предпринимательством путем оформления индивидуальной предпринимательской деятельности, создания простого товарищества, крестьянского (фермерского) хозяйства.

В установленных законом случаях (ч. 1 ст. 66 Гражданского кодекса РФ) гражданин может самостоятельно, один создать юридическое лицо, и тогда на него будет распространяться режим юридического лица.

Для приобретения статуса индивидуального предпринимателя, создания простого товарищества, крестьянского (фермерского) хозяйства гражданин должен обладать следующими признаками субъекта гражданского права:

- 1) правоспособностью (способностью иметь гражданские права и нести обязанности);
- 2) гражданской дееспособностью (способностью своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их);

- 3) иметь имя (фамилию, собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая);
- 4) иметь место жительства (место, где гражданин проживает постоянно или преимущественно, и по которому он зарегистрирован в установленном законом порядке).

Главным в приведенных признаках является гражданская дееспособность.

Правоспособность и иные признаки создают лишь необходимые предпосылки, возможность осуществления гражданином предпринимательской деятельности.

Дееспособность же превращает возможность в действительность, в реальные предпринимательские отношения.

По признаку дееспособности граждане подразделяются на 4 группы:

1) Недееспособные – малолетние до 16-летнего возраста, а также признанные судом недееспособными вследствие психических расстройств, не дающими возможность понимать значение своих действий или руководить ими. Они сами не вправе совершать юридически значимые действия, но принадлежащее им имущество может участвовать в гражданском обороте, быть объектом предпринимательской деятельности.

От имени детей сделки совершают их законные представители – родители, усыновители или опекуны, а от имени страдающих психическими расстройствами – опекуны по разрешению органа опеки и попечительства.

2) Не полностью дееспособные и частично дееспособные – соответственно малолетние в возрасте от 6 до 14 лет и несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет.

Как правило, сделки от имени малолетнего заключают его законные представители с соблюдением правил ст. 37 Гражданского кодекса РФ. Сам он может совершать лишь мелкие бытовые и некоторые иные сделки, исчерпывающий перечень дан в ст. 28 Гражданского кодекса РФ.

Несовершеннолетние с 14-летнего возраста вправе самостоятельно совершать в сфере имущественных отношений значительно более широкий круг акций, нежели малолетние. И все другие сделки они также совершают от своего имени, но с

письменного согласия своих законных представителей (ст. 26 Гражданского кодекса РФ).

3) Ограниченно дееспособные – признанные судом таковыми вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, если это ставит их семью в тяжелое материальное положение. Эти лица вправе совершать мелкие бытовые сделки. Совершать другие сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими они могут лишь с согласия попечителя.

4) Полностью дееспособные. Они вправе самостоятельно заниматься любой коммерческой деятельностью.

Полная дееспособность наступает в трех случаях:

- 1) с наступлением совершеннолетия – по достижении 18-летнего возраста;
- 2) в случае, когда законом допускается вступление в брак до достижения 18-летнего возраста, приобретается дееспособность в полном объеме;
- 3) в результате эмансипации.

Суть эмансипации состоит в том, что несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью.

Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипированным) производится по решению органа опеки и попечительства с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия – по решению суда.

Органами опеки и попечительства являются органы местного самоуправления.

Особенности статуса индивидуального предпринимателя, действующего без образования юридического лица по сравнению с общегражданской правоспособностью гражданина, заключаются в следующем.

Во-первых, этот статус приобретается в результате государственной регистрации гражданина в качестве индивидуального предпринимателя. Гражданин, осуществляющий такую деятельность без государственной регистрации, действует в нелегальной, «теневой» экономике.

Глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем автоматически с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства.

Во-вторых, к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила Гражданского кодекса РФ, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона.

В-третьих, в отличие от граждан, не являющихся индивидуальными предпринимателями, имущественные споры между индивидуальными предпринимателями либо между ними и юридическими лицами подведомственны арбитражным судам. Но это касается только споров, связанных с коммерческой деятельностью.

В-четвертых, индивидуальный предприниматель, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением предпринимательской деятельности, может быть признан по решению суда несостоятельным (банкротом).

В-пятых, требования кредиторов индивидуального предпринимателя в случае признания его банкротом удовлетворяются за счет принадлежащего ему имущества, на которое может быть обращено взыскание.

Требование удовлетворяется в порядке очередности, установленной п. 3 ст. 25 Гражданского кодекса РФ.

Особенности осуществления коммерческой деятельности крестьянскими (фермерскими) хозяйствами

Крестьянское (фермерское) хозяйство – это объединение граждан, связанных родством и (или) свойством, имеющих в общей собственности имущество и совместно осуществляющих производственную или иную хозяйственную деятельность (производство, переработку, хранение, транспортировку и реализацию сельскохозяйственной продукции), основанную на их личном участии.

Фермерское хозяйство может быть создано одним гражданином.

Фермерское хозяйство осуществляет предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, но к нему применяются правила гражданского оборота, установленные для коммерческих организаций.

Членами фермерского хозяйства могут быть:

1. Супруги, их родители, дети, братья, сестры, внуки, а также бабушки и дедушки каждого из супругов, но не более чем из 3 семей. Дети, внуки, братья и сестры членов фермерского хозяйства могут быть приняты в члены фермерского хозяйства по достижении ими возраста 16 лет.

2. Граждане, не состоящие в родстве с главой фермерского хозяйства, но не более 5 человек.

Граждане, изъявившие желание стать членами фермерского хозяйства, заключают между собой соглашение. Если фермерское хозяйство создает один человек – соглашения не требуется.

Содержание соглашения:

- 1) фамилия, имя, отчество, место жительства членов фермерского хозяйства;
- 2) кто является главой фермерского хозяйства;
- 3) права и обязанности членов фермерского хозяйства;
- 4) порядок формирования имущества фермерского хозяйства, порядок владения, пользования, распоряжения этим имуществом;
- 5) порядок принятия и порядок выхода из фермерского хозяйства;
- 6) порядок распределения плодов, продукции и доходов.

Фермерское хозяйство считается созданным с момента государственной регистрации.

Все имущество фермерского хозяйства принадлежит его членам на праве общей совместной собственности, то есть без определения долей. Плоды, продукция и доходы также являются общей совместной собственностью членов фермерского хозяйства. Однако своим соглашением члены фермерского хозяйства могут установить и долевой режим общего имущества, в этом случае полученная прибыль также будет распределяться пропорционально долям.

Основным видом деятельности фермерского хозяйства являются производство и переработка сельскохозяйственной продукции, а также перевозка, хранение и реализация сельскохозяйственной продукции собственного производства.

Фермерские хозяйства могут по договору между собой создавать объединения в форме ассоциаций и союзов фермерских хозяйств.

Фермерское хозяйство прекращается:

- 1) в случае единогласного решения всех членов фермерского хозяйства о прекращении фермерского хозяйства;
- 2) в случае, если не осталось ни одного члена фермерского хозяйства или их наследников, желающих продолжить фермерскую деятельность;
- 3) в случае несостоятельности (банкротства) фермерского хозяйства;
- 4) в случае создания на базе имущества фермерского хозяйства производственного кооператива или хозяйственного общества;
- 5) на основании решения суда.

2.3. Юридические лица: понятие и виды (коммерческие и некоммерческие)

Юридические лица в отличие от физических являются «предметом неодушевленным», то есть организациями, которым присущи совершенно определенные юридически обязательные признаки. Эти признаки делятся на две группы.

Первая группа – основополагающие признаки:

1. Наличие у организации обособленного имущества в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении, отраженного на самостоятельном балансе или в смете.

2. Возможность от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, а также нести обязанности.

3. Возможность самостоятельно отвечать по своим обязательствам.

4. Возможность от своего имени выступать истцом и ответчиком в суде.

5. Государственная регистрация в качестве юридического лица.

Только наличие всех этих признаков дает основание считать организацию юридическим лицом.

Вторая группа – дополнительные признаки, производные от первых:

1. Организационное единство, предполагающее наличие у юридического лица четкой внутренней упорядоченности.

2. Органы управления, наделенные строго определенными полномочиями.

3. Самостоятельный баланс или смета.

Классификация юридических лиц может производиться по различным критериям.

Для характеристики степени и самой возможности их участия в предпринимательской деятельности главным, исходным является правоспособность юридического лица.

Для правового статуса гражданина, как мы видим, главным на практике является дееспособность. Если правоспособность у гражданина возникает с момента рождения, то у юридического лица – с момента государственной регистрации.

Кроме того, на отдельные виды деятельности, определяемые законом, юридическим лицам необходимо получение специального разрешения – лицензии.

По действующему ныне законодательству все юридические лица подразделяются на 2 большие группы по общей и специальной правоспособности.

В первую входят те коммерческие организации, которые обладают общей правоспособностью. Они могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов коммерческой деятельности, не запрещенных законом. Основная их цель – извлечение прибыли.

К коммерческим юридическим лицам относятся: полные товарищества; товарищество на вере (коммандитные товарищества); общество с ограниченной ответственностью; общества с дополнительной ответственностью; акционерное общество; производственные кооперативы.

Особую разновидность коммерческих организаций составляют дочерние и зависимые хозяйственные общества (хозяйственное общество признается зависимым, если другое (преобладающее, участвующее) общество имеет более 20% голосующих акций акционерного общества или 20% уставного капитала общества с ограниченной ответственностью).

Во вторую группу входят юридические лица – обладатели специальной правоспособности.

Суть специальной правоспособности состоит в том, что ее обладатели могут иметь гражданские права, лишь соответствующие целям деятельности, предусмотренным в их учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

Эту группу составляют: коммерческие организации, которые в порядке исключения из общего правила не обладают общей правоспособностью (государственные и муниципальные предприятия; например, банки, страховые организации, предприятия по производству оружия и боеприпасов, ядерных веществ, переработке драгоценных металлов и т.д.).

Также в эту группу входят некоммерческие организации (извлечение прибыли не является для них основной целью, а полученная прибыль не делится между участниками организаций).

Это такие организации, которые создаются для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей. Их предпринимательская деятельность служит достижению целей, ради которых они создаются.

Особенности осуществления коммерческой деятельности сельскохозяйственными производственными кооперативами

Особенности создания и деятельности сельскохозяйственных производственных кооперативов регулируются Гражданским кодексом РФ, Земельным кодексом РФ, Федеральным законом от 08.12.1995 г. № 192-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации», другими законами и подзаконными нормативно-правовыми актами.

Специальным законом в этой области является Федеральный закон от 08.12.1995 г. № 192-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации». Настоящий Федеральный закон определяет правовую и экономическую основу сельскохозяйственной кооперации Российской Федерации. Он также гарантирует гражданам, то есть физическим и юридическим лицам право на создание и государственную поддержку сельскохозяйственных кооперативов и их союзов, а также ассоциаций.

Сельскохозяйственный кооператив – это организация, созданная сельскохозяйственными товаропроизводителями на основе добровольного членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на объединении их имущественных паевых взносов в целях удовлетворения материальных и иных потребностей членов кооператива.

Под сельскохозяйственной кооперацией в целом понимается система различных сельскохозяйственных кооперативов и их союзов, созданных сельскохозяйственными товаропроизводителями в целях удовлетворения своих экономических и иных потребностей.

Основные принципы создания и функционирования сельскохозяйственного кооператива:

- 1) добровольность членства в кооперативе;
- 2) взаимопомощь и обеспечение экономической выгоды для членов кооператива, участвующих в его производственной или иной хозяйственной деятельности;
- 3) распределение прибыли и убытков кооператива между его членами с учетом их личного трудового участия в хозяйственной деятельности кооператива;
- 4) ограничение участия в хозяйственной деятельности кооператива лиц, не являющихся его членами;
- 5) управление кооперативом на демократических началах (один член кооператива – один голос);
- 6) доступность информации о членах кооператива для всех его участников.

Сельскохозяйственный кооператив может быть создан в виде производственного или потребительского кооператива.

Сельскохозяйственный производственный кооператив – это сельскохозяйственный кооператив, созданный гражданами для

совместной деятельности по производству, переработке и сбыту сельскохозяйственной продукции, а также для выполнения иной не запрещенной законом деятельности, основанной на личном трудовом участии членов кооператива.

Сельскохозяйственный производственный кооператив является коммерческой организацией. Членов сельскохозяйственного производственного кооператива должно быть не менее пяти, и не менее 50% объема работ должно выполняться его членами.

Виды сельскохозяйственных производственных кооперативов

Сельскохозяйственная или рыболовецкая артель (колхоз) – это сельскохозяйственный кооператив, созданный гражданами на основе добровольного участия для совместной деятельности по производству, переработке, сбыту сельскохозяйственной или рыбной продукции, а также для иной не запрещенной законом деятельности путем добровольного объединения имущественных паевых взносов в виде денежных средств, земельных участков, земельных и имущественных долей и другого имущества граждан и передачи их в паевой фонд кооператива. Для членов сельскохозяйственной и рыболовецкой артели (колхоза) обязательно личное трудовое участие в деятельности артели (колхоза), при этом их члены являются сельскохозяйственными товаропроизводителями независимо от выполняемых ими функций. Фирменное наименование сельскохозяйственной или рыболовецкой артели должно содержать ее наименование и слова «сельскохозяйственная артель» или «колхоз», либо «рыболовецкая артель» или «рыболовецкий колхоз».

Коопхоз – это сельскохозяйственный кооператив, созданный главами крестьянских (фермерских) хозяйств или гражданами, ведущими личные подсобные хозяйства, на основе добровольного членства для совместной деятельности по обработке земли, производству животноводческой продукции или для выполнения иной деятельности, связанной с производством сельскохозяйственной продукции и основанной на личном трудовом участии членов коопхоза и объединении их имущественных

паевых взносов. Однако в паевой фонд коопхоза не передаются земельные участки, которые остаются в собственности (владении, аренде) крестьянских (фермерских) или личных подсобных хозяйств, за исключением земель, предназначенных для общекрестьянских нужд. Фирменное наименование коопхоза должно содержать его наименование и слово «коопхоз».

Сельскохозяйственный потребительский кооператив – это сельскохозяйственный кооператив, созданный сельскохозяйственными производителями (как гражданами, так и юридическими лицами) при условии их обязательного участия в хозяйственной деятельности потребительского кооператива.

Сельскохозяйственные потребительские кооперативы являются некоммерческими организациями.

Виды сельскохозяйственных потребительских кооперативов:

- перерабатывающие;
- сбытовые (торговые);
- обслуживающие;
- снабженческие;
- садоводческие;
- огороднические;
- животноводческие;
- кредитные;
- страховые.

Перерабатывающие – это кооперативы, занимающиеся переработкой сельскохозяйственной продукции: производством мясных, молочных и рыбных продуктов, хлебобулочных изделий, овощных и плодово-ягодных продуктов, изделий и полуфабрикатов из льна, хлопка, конопли, лесо- и пиломатериалов.

Сбытовые (торговые) – это кооперативы, занимающиеся продажей сельскохозяйственной продукции, ее хранением, сортировкой, мойкой, транспортировкой, заключением сделок в указанной области, изучением рынков сбыта, рекламой сельскохозяйственной продукции.

Обслуживающие – это кооперативы, осуществляющие мелiorативные, транспортные, ремонтные, строительные и экологическo-восстановительные работы, телефонизацию и электрификацию в

сельской местности, ветеринарное обслуживание животных и племенную работу, работу по внесению удобрений и ядохимикатов, аудиторскую деятельность, научно-консультационные, информационные, медицинские, санаторно-курортные и тому подобные услуги.

Снабженческие – это кооперативы, занимающиеся закупкой и реализацией нефтепродуктов, удобрений, известковых материалов, кормов, оборудования, запасных частей, пестицидов, гербицидов, а также закупкой и продажей других средств производства, необходимых в сельском хозяйстве; а также кооперативы, занимающиеся тестированием и контролем качества закупаемой продукции; поставки семян, молодняка скота и птицы; производства сырья и материалов и их поставки сельскохозяйственным товаропроизводителям; закупки и поставки сельскохозяйственным товаропроизводителям необходимых им потребительских товаров (продовольствия, спецодежды, топлива, медицинских и ветеринарных препаратов, книг и других).

2.4. Особенности осуществления коммерческой деятельности некоммерческими организациями

Особенности правового регулирования создания и деятельности некоммерческих организаций определены Федеральным законом от 12.01.1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях».

Некоммерческая организация – это организация, не имеющая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая полученную прибыль между участниками.

Некоммерческие организации могут создаваться для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, в целях охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и организаций, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ.

Некоммерческие организации могут создаваться в виде общественных или религиозных организаций (объединений), некоммерческих партнерств, учреждений, автономных некоммерческих организаций, социальных, благотворительных или иных фондов, ассоциаций и союзов, а также в других формах, предусмотренных федеральными законами.

Некоммерческая организация считается созданной как юридическое лицо с момента ее государственной регистрации.

Некоммерческая организация имеет наименование, содержащее указание на ее организационно-правовую форму и характер деятельности. Некоммерческая организация, наименование которой зарегистрировано в установленном законом порядке, имеет исключительное право на его использование. Место нахождения некоммерческой организации определяется местом ее государственной регистрации.

Полученную прибыль некоммерческая организация не распределяет между ее участниками, а может использовать лишь в целях своей деятельности.

Рекомендуемая нормативная литература

1. Федеральный закон от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей».
2. Федеральный закон от 11.06.2003 г. № 74-ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве».
3. Федеральный закон от 08.12.1995 г. № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации».
4. Федеральный закон от 12.01.1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях».

ГЛАВА 3. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА

3.1. Понятие, содержание права собственности

Институт права собственности – центральный институт в Гражданском праве.

В соответствии со ст. 23 Конституции РФ и ст. 2 Гражданского кодекса РФ каждый гражданин и юридическое лицо – субъект коммерческих отношений – вправе использовать имущество, принадлежащее ему на праве собственности для извлечения прибыли, то есть в коммерческой деятельности.

Собственность – это общественное отношение между лицами по поводу присвоения имущества. То есть это отношения между собственником и несобственником.

Право собственности – это право индивида или коллектива (гражданина или юридического лица) использовать средства и продукты производства своей властью и в своем интересе.

Согласно ст. 209 Гражданского кодекса РФ, «собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог, и обременять его другими способами, распоряжаться им иным способом».

Отсюда вытекают 3 правомочия собственника, которые одновременно являются определением права собственности.

Правомочие владения – это основанная на законе возможность иметь у себя данное имущество в натуре. Владение может быть передано другим лицам на законном основании (перевозчику, хранителю), которые становятся титульными владельцами.

Правомочие пользования – это основанная на законе возможность эксплуатации, хозяйственного или иного использова-

ния имущества путем извлечения из него полезных свойств, например, получение прибыли, плодов, урожая, приплода.

Правомочие распоряжения – это возможность определения юридической судьбы имущества.

3.2. Виды (формы) права собственности

В соответствии с ч. 2 ст. 8 Конституции РФ, «в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности».

Согласно Конституции РФ, существуют 3 формы собственности:

- частная – принадлежащая гражданам и юридическим лицам;
- государственная – принадлежащая Российской Федерации и субъектам федерации;
- муниципальная – принадлежащая муниципальным образованиям.

Конституция РФ провозглашает основополагающий принцип – равенство всех форм собственности, что означает равенство в коммерческом обороте субъектов всех форм собственности.

Но вспомним деление вещей по оборотоспособности:

- 1) полностью оборотоспособные, т.е. такие, которые могут находиться в собственности любого субъекта;
- 2) ограниченно оборотоспособные, т.е. такие, которые могут находиться в собственности только некоторых субъектов при наличии специальных полномочий, разрешений, лицензий (оружие, наркотические средства, психотропные вещества, яды);
- 3) изъятые из гражданского оборота, т.е. такие, которые могут находиться только в собственности государства – Российской Федерации и субъектов Российской Федерации (земли заповедников, космические объекты, стратегическое вооружение).

3.3. Понятие общей собственности

Общая собственность – это имущество, находящееся в собственности двух и более лиц (ст. 244 Гражданского кодекса РФ).

Виды общей собственности:

- долевая – с определением долей;
- совместная – без определения долей (например, общая совместная собственность супругов).

Правовой статус общей долевой собственности:

1. Владение, пользование, распоряжение имуществом, находящемся в общей долевой собственности осуществляется по соглашению всех ее участников (соглашение может быть в устной или письменной форме).

2. Собственник каждой доли вправе распорядиться ею отдельно от волеизъявления других собственников.

3. При продаже доли собственности постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки.

4. Плоды, продукция и доходы (прибыль) от использования имущества, находящегося в долевой собственности, распределяются соразмерно долям.

5. Расходы по содержанию имущества, находящегося в общей долевой собственности, распределяются соразмерно долям.

Правовой статус общей совместной собственности:

1. Участники общей совместной собственности сообща владеют и пользуются общим имуществом (как если бы все имущество принадлежало каждому из них).

2. Распоряжение имуществом возможно в полном объеме любым из участников, при этом согласие других участников общей совместной собственности предполагается.

3.4. Приобретение и прекращение права собственности

Основанием приобретения или прекращения права собственности являются юридические факты, с которыми закон связывает возникновение или прекращение права собственности.

Юридические факты – это события или действия, порождающие, изменяющие или прекращающие правоотношения.

События – не зависят от воли людей (например, смерть, утеря вещи).

Действия – зависят от воли людей (например, сделки).

Кроме того, согласно римской традиции, в праве принято выделять *способы возникновения права собственности*:

- первоначальные – не зависящие от воли предшествовавшего собственника, включая случаи, когда такого собственника вообще не было (например, создание вещи);
- производные – зависящие от воли предшествовавшего собственника (например, передача вещи по договору).

Виды первоначальных способов приобретения права собственности:

1. Приобретение права собственности на вновь изготовленную или созданную вещь (ст. 218, 219 Гражданского кодекса РФ).

2. Переработка вещи (ст. 220 Гражданского кодекса РФ).

3. Обращение в собственность общедоступных для сбора вещей – грибов, ягод (ст. 221 Гражданского кодекса РФ).

4. Приобретение права собственности на бесхозяйное имущество (ст. 225-232, 234 Гражданского кодекса РФ):

а) брошенные вещи – вещи, от которых лицо отказалось, прямо объявив об этом или совершив другие действия, определенно свидетельствующие о его намерении;

б) находка – вещь, выбывшая из владения собственника помимо его воли (вследствие потери);

в) безнадзорные животные;

г) клад – зарытые в земле или скрытые иным способом деньги или иные ценные вещи, собственник которых не может быть установлен или в силу закона утратил на них право.

5. Приобретение права собственности в результате приобретательной давности (ст. 234 Гражданского кодекса РФ).

Производные способы приобретения права собственности:

1. Приобретение права собственности по любым сделкам по отчуждению имущества (купля-продажа, дарение, мена, завещание).

2. Приобретение права собственности в порядке правопреемства в связи с реорганизацией юридического лица.

3. Паенакопление – приобретение права собственности членом потребительского кооператива (например, на кооперативный гараж, квартиру).

3.5. Право хозяйственного ведения и право оперативного управления

Право хозяйственного ведения – это производное от права собственности вещное право юридического лица – несобственника по хозяйственному и иному использованию имущества собственника (гл. 19 Гражданского кодекса РФ).

Субъекты права хозяйственного ведения – только государственные и муниципальные унитарные предприятия.

Вспомним правовой статус государственных и муниципальных унитарных предприятий – создаются по воле собственника: государства или муниципального образования, который наделяет их имуществом, остающимся в собственности учредителя. При этом за учредителем (собственником) остаются полномочия:

- принимать решения о создании, реорганизации, ликвидации предприятия;
- определять предмет и цель деятельности предприятия;
- назначает директора (руководителя) предприятия;
- осуществляет контроль за имуществом предприятия;
- получать часть прибыли.

Юридическое лицо, имеющее право хозяйственного ведения (титულный владелец имущества), имеет полномочия:

- владения имуществом – путем закрепления на балансе предприятия;
- пользования – в соответствии с целями деятельности, закрепленными в Уставе предприятия и определенными собственником;
- распоряжения недвижимым имуществом – только с согласия собственника, остальным имуществом – по своему усмотрению.

Право оперативного управления – это производное от права собственности вещное право юридического лица.

Субъект права оперативного управления – это казенное предприятие и учреждения, созданные на основе федеральной собственности (государственные образовательные учреждения, государственные заводы).

Правомочия титульных владельцев: владеют, пользуются, распоряжаются имуществом в соответствии с целями своей деятельности, определенными государством, в соответствии с заданиями собственника имущества (то есть государства), в соответствии с назначением имущества.

Рекомендуемая нормативная литература

1. Конституция РФ.
2. Гражданский кодекс РФ, раздел 2.
3. Земельный кодекс РФ.
4. Водный кодекс РФ.
5. Лесной кодекс РФ.
6. Федеральный закон от 30.12.2004 г. № 215-ФЗ «О жилищных накопительных кооперативах».
7. Федеральный закон от 24.04.1995 г. № 52-ФЗ «О животном мире».

ГЛАВА 4. СДЕЛКИ И ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО

4.1. Понятие, виды и формы сделок

Сделка – это действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение, прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 Гражданского кодекса РФ).

Особенность действительной в соответствии с законом сделки – согласованность внутренней воли и волеизъявления.

При наличии указанных в законе оснований (ст. 166 Гражданского кодекса РФ) сделки могут быть недействительными.

Виды недействительных сделок:

- оспоримые – признаваемые недействительными по решению суда по заявлению одной из сторон;
- ничтожные – недействительные независимо от решения суда (например, мнимые, притворные сделки).

Условия действительности сделки:

- 1) соответствие закону и иным правовым актам (ст. 168 Гражданского кодекса РФ);
- 2) соответствие принципам правопорядка и нравственности (ст. 169 Гражданского кодекса РФ);
- 3) сделка не должна быть мнимой или притворной (ст. 170 Гражданского кодекса РФ);
- 4) сделка должна быть заключена дееспособными физическими лицами, правоспособными юридическими лицами (ст. 171 Гражданского кодекса РФ);
- 5) сделка не должна быть совершена под влиянием заблуждения, обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения одной стороны с другой стороной или под влиянием стечения тяжелых обстоятельств (ст. 178-179 Гражданского кодекса РФ).

Недействительность части сделки не влечет недействительность прочих ее частей (ст. 180 Гражданского кодекса РФ).

Виды сделок (ст. 154 Гражданского кодекса РФ):

- односторонние (например, завещание, дарение);
- двух- и многосторонние (например, все виды договоров).

Формы сделок (ст. 158 Гражданского кодекса РФ):

- устные;
- письменные;
- нотариально заверенные.

4.2. Понятие и виды представительства

Представительство (ст. 182 Гражданского кодекса РФ) – это правовое отношение, совершаемое одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, законе либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, которое непосредственно создает, изменяет или прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

Представитель – лицо, совершающее сделки и иные правомерные юридические действия от имени другого лица в силу предоставленного последним полномочия. При этом все правовые последствия возникают непосредственно у представляемого.

Представляемый – лицо, от имени которого действует представитель при заключении поручаемых ему сделок.

Полномочие – право на совершение сделок или других правовых действий.

Виды представительства:

1. Коммерческое представительство (ст. 184 Гражданского кодекса РФ) – представление интересов предприятия при заключении договоров в сфере предпринимательской деятельности.

2. Основанное на законе – иначе называемое законное представительство или представительство по закону (например, законными представителями являются родители несовершеннолетних).

3. Основанное на акте государственного органа или органа местного самоуправления.

4. Добровольное (основанное на доверенности).

4.3. Понятие, виды и формы доверенности

Доверенность – письменное уполномочие, выданное одним лицом другому для представительства перед третьими лицами (ст. 185 Гражданского кодекса РФ).

Доверенность является односторонней сделкой.

Формы доверенности:

- простая письменная;
- нотариально удостоверенная.

Виды доверенности:

1. Разовая – для совершения единичного действия (например, получение товара, продажа квартиры), по истечении срока ее действия такая доверенность должна быть сдана независимо от ее использования.

2. Специальная – на многократное совершение однородных действий (например, на представительство в суде).

3. Общая (генеральная) доверенность – по ней права представляемого переходят к представителю в полном объеме.

Срок доверенности определен ст. 186 Гражданского кодекса РФ и не может превышать 3 года. Если в доверенности не указан срок окончания ее действия, он считается равным одному году.

Обязательными реквизитами доверенности являются:

1. Фамилия, имя, отчество, место жительства или наименование и место нахождения лица, выдавшего доверенность, подпись физического лица, подпись руководителя и печать юридического лица.

2. Фамилия, имя, отчество, место жительства или наименование и место нахождения уполномоченного лица.

3. Предмет доверенности – характер полномочия.

4. Дата выдачи доверенности. Доверенность, в которой не указана дата ее выдачи, является ничтожной.

Рекомендуемая литература

1. Гражданский кодекс РФ, подраздел 4 раздела 1.

2. Кияшко В.А. Государственная регистрация сделок в гражданском законодательстве / В.А. Кияшко // Журнал российского права. 2004. № 11.

3. Иванова Е. Страх и риск форвардного контракта / Е. Иванова // Бизнес-адвокат. 2004. № 21.

4. Добровичинская И. А генподрядчик-то... голый! / И. Добровичинская // Бизнес-адвокат. 2004. № 19.

5. Егоров Ю.П. Сделки как правовые средства экономики / Ю.П. Егоров // Законодательство и экономика. 2004. № 9.

ГЛАВА 5. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

5.1. Понятие и виды обязательств

Обязательство – это такое правоотношение, в силу которого одна сторона (должник) обязана совершить в пользу другой стороны (кредитора) какое-либо действие либо воздержаться от совершения определенного действия, а кредитор имеет право требовать выполнения такой обязанности (ст. 307 Гражданского кодекса РФ).

Виды обязательств возможно классифицировать по различным основаниям.

Так, по основаниям возникновения обязательства различают:

- договорные, то есть возникающие из договора;
- внедоговорные, то есть возникающие из иных правовых оснований.

По объему прав сторон обязательства могут быть:

- односторонние, когда в обязательстве участвует один кредитор, который является только кредитором, и один должник, который является только должником (например, договор займа – кредитор имеет только право требовать своевременного возврата займа и никаких обязательств перед должником, должник имеет только обязанность по возврату займа и никаких прав перед кредитором);

- двухсторонние, когда кредитор одновременно является должником, а должник одновременно является кредитором (например, в договоре купли-продажи продавец одновременно является и кредитором, и должником: он имеет право требовать уплаты цены за товар, и несет обязанность по передаче товара надлежащего качества, в то время как покупатель в качестве должника обязан уплатить цену товара, и как кредитор имеет право требовать передачи товара надлежащего качества).

Статья 309 Гражданского кодекса РФ закрепляет принципы надлежащего исполнения обязательств: обязательство должно быть исполнено в соответствии с условиями обязательства, в установленный срок в соответствии с указаниями закона, договора, а при отсутствии таких указаний в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Таким образом, одним из условий надлежащего исполнения обязательства является его исполнение в надлежащий срок. Под надлежащим сроком согласно ст. 314, 315 Гражданского кодекса РФ понимается:

- 1) день, указанный в обязательстве;
- 2) разумный срок (который определяется обычаями делового оборота);
- 3) момент востребования исполнения кредитором, но не позднее 7 дней с момента получения письменного уведомления кредитора о необходимости исполнения обязательства;
- 4) досрочное исполнение обязательства допускается по соглашению сторон.

Следующим условием надлежащего исполнения обязательств является исполнение надлежащему лицу. Согласно ст. 312 Гражданского кодекса РФ, обязательство должно быть исполнено кредитору или его представителю, а в случаях, оговоренных сторонами, по их письменному соглашению, допускается исполнение обязательства третьему лицу.

Обязательство считается исполненным надлежащим образом, если оно исполнено в надлежащем месте. Местом надлежащего исполнения обязательств в соответствии со ст. 316 Гражданского кодекса РФ является:

1. Место, оговоренное сторонами в договоре, либо место, указанное в законе, либо место, явствующее из существа обязательства.

2. По обязательствам передачи недвижимого имущества – в месте нахождения недвижимого имущества.

3. По обязательствам передачи товара, предусматривающим его перевозку – место сдачи товара первому перевозчику для доставки его кредитору.

4. По обязательствам передачи товара, не предусматривающим его перевозку – в месте изготовления или хранения товара (так называемая выборка товара).

5. По денежному обязательству – в месте жительства кредитора – физического лица или месте нахождения кредитора – юридического лица; если кредитор переменил место жительства или место нахождения и известил об этом должника – в новом

месте жительства или нахождения кредитора. В том случае, если кредитор не известил должника о перемене своего места жительства, или места нахождения обязательства считается исполненным надлежаще, даже если оно было исполнено по прежнему месту жительства или нахождения кредитора.

6. Во всех остальных случаях – в месте жительства должника – физического лица или в месте нахождения должника – юридического лица.

Односторонний отказ от исполнения обязательства не допускается (ст. 312 Гражданского кодекса РФ). В этом случае сторона, нарушившая условия обязательства, обязана возместить другой стороне все понесенные убытки, вызванные нарушением обязательства.

Изменение условий обязательства также недопустимо в одностороннем порядке и возможно только по взаимному соглашению сторон.

5.2. Обеспечение исполнения обязательств

Статьи 329-381 Гражданского кодекса РФ предусматривают следующие виды обеспечения исполнения обязательств.

Неустойка (штраф, пеня) – это определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства (ст. 330 Гражданского кодекса РФ).

Залог – это передача должником материальных ценностей кредитору в обеспечение исполнения обязательства (ст. 334 Гражданского кодекса РФ). При этом кредитор не приобретает право собственности на заложенное имущество (поэтому, например, на такое имущество может быть обращено взыскание по решению суда), но в случае нарушения должником условий обязательства имеет преимущественное право на удовлетворение своих требований за счет заложенного имущества перед другими кредиторами.

Залог земельных участков и другого недвижимого имущества регулируется Законом РФ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» от 16.07.1998 г. № 102-ФЗ.

Ипотека – это договор залога недвижимого имущества (в том числе земельного участка, предприятия), в силу которого

заложенное имущество передается залогодержателю. Такой договор подлежит государственной регистрации.

Поручительство – это договор, заключаемый между кредитором и третьим лицом, в силу которого поручитель обязуется перед кредитором отвечать за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства (ст. 61 Гражданского кодекса РФ).

Банковская гарантия – это договор, в силу которого банк или иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлению бенефициаром письменного требования об уплате. При этом договор между гарантом и принципалом является возмездным (ст. 368-379 Гражданского кодекса РФ).

Удержание имущества должника. 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, вправе удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено (ст. 359-360 Гражданского кодекса РФ).

Удержание имущества должника со стороны кредитора является законным при следующих условиях: удерживаемая вещь является предметом обязательства, или обязательство возникло из предпринимательских (коммерческих) отношений.

Задаток – это денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключенного договора в обеспечение его исполнения (ст. 380 Гражданского кодекса РФ). Соглашение о задатке считается заключенным, только если оно составлено в письменной форме.

Основные правила соглашения о задатке следующие. В том случае, если договор между сторонами не исполняется по объективным причинам, задаток должен быть возвращен. Если договор не исполняется по вине стороны, давшей задаток, он остается у другой стороны. Если договор не исполняется по вине стороны, получившей задаток, то задаток возвращается в двойном размере.

5.3. Прекращение обязательств

Согласно общему правилу, содержащемуся в гл. 26 Гражданского кодекса РФ, любое обязательство прекращается надлежащим исполнением. Как правило, при этом должен быть составлен письменный документ (ст. 408 Гражданского кодекса РФ).

Однако гл. 26 Гражданского кодекса РФ предусматривает и другие способы прекращения обязательств.

Передача отступного – (т.е. денег, имущества взамен исполнения обязательства) возможна только по взаимному соглашению сторон. При этом размеры отступного, сроки его передачи также устанавливаются соглашением сторон (ст. 409 Гражданского кодекса РФ).

Зачет – возможно прекращение обязательства путем зачета встречного однородного требования, для чего достаточно письменного заявления одной из сторон (ст. 410-411 Гражданского кодекса РФ).

Статья 413 Гражданского кодекса РФ предусматривает прекращение обязательства в случае совпадения кредитора и должника в одном лице. Такая ситуация возможна, например, в случае реорганизации (слияния, присоединения) юридического лица.

Новация – это замена обязательства другим (новым) обязательством (ст. 414 Гражданского кодекса РФ).

Прощение долга – возможно по инициативе кредитора в том случае, если это не нарушает права третьих лиц в отношении имущества кредитора (ст. 415 Гражданского кодекса РФ).

Обязательство может быть прекращено вследствие невозможности исполнения, если таковая невозможность возникла по объективным причинам, не зависящим от воли обеих сторон (ст. 416 Гражданского кодекса РФ), а также вследствие издания акта государственного органа, делающего исполнение обязательства невозможным (ст. 417 Гражданского кодекса РФ).

Смерть гражданина прекращает обязательства, неразрывно связанные с его личностью (ст. 418 Гражданского кодекса РФ).

Ликвидация юридического лица прекращает обязательства этого юридического лица с момента внесения записи о его ликвидации в Единый государственный реестр юридических лиц (ст. 419 Гражданского кодекса РФ).

Рекомендуемая литература

1. Гражданский кодекс РФ, раздел 3.
2. Федеральный закон от 22.04.1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг».
3. Закон РФ от 14.05.1993 г. № 4973-1 «О зерне».
4. Закон РФ от 16.07.1998 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)».
5. Иоффе О.С. Обязательственное право / О.С. Иоффе. М., 1975.

ГЛАВА 6. ГРАЖДАНСКИЙ ДОГОВОР

6.1. Понятие, виды, формы, содержание гражданского договора

Гражданский договор – это соглашение двух и более лиц об установлении, изменении, прекращении гражданских прав и обязанностей (ст. 420 Гражданского кодекса РФ).

К договорным отношениям применяются правила о двух- и многосторонних обязательствах.

Основополагающий принцип коммерческих отношений – их диспозитивность – выражается в свободе гражданского договора, что означает следующее:

1. Граждане и юридические лица свободны в заключении договора, то есть могут заключить договор или воздержаться от его заключения, за исключением случаев, предусмотренных законом.

2. Граждане и юридические лица могут заключать договоры, как предусмотренные Гражданским кодексом РФ и другими правовыми актами, так и не предусмотренные, в том числе субъекты коммерческого права вправе заключить так называемый смешанный договор, то есть договор, содержащий элементы различных видов договоров.

3. Стороны вправе самостоятельно, по своему усмотрению устанавливать условия заключенного договора.

Различают следующие виды гражданских договоров:

1. В зависимости от того, когда договор считается заключенным, выделяют консессуальный и реальный договор. Консессуальный договор считается заключенным с момента достижения соглашения между сторонами по существенным условиям договора. Реальный договор считается заключенным с момента совершения действий хотя бы одной из сторон по реальному исполнению договора. Например, договор купли-продажи является консессуальным, а договор мены – реальным. Поэтому при заключении договора купли-продажи обязательства у сторон возникают с момента достижения соглашения о предмете купли-продажи и цене, а при заключении договора мены – обя-

зательства у сторон возникают с момента реальной передачи вещи хотя бы одной из сторон.

2. В зависимости от того, взимается ли плата за предмет договора в любой форме, он может быть возмездным или безвозмездным (ст. 423 Гражданского кодекса РФ).

3. В качестве отдельного вида гражданских договоров выделяют публичный договор – это договор, заключаемый коммерческой организацией и устанавливающий ее обязательства по продаже товаров, выполнению работ и оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (ст. 426 Гражданского кодекса РФ).

4. Договор присоединения – это отдельный вид гражданских договоров, который содержит стандартные условия, которые могут быть приняты только путем присоединения к договору в целом (ст. 428 Гражданского кодекса РФ).

5. Предварительный – это договор, по которому стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором (ст. 429 Гражданского кодекса РФ).

6. Договор в пользу третьих лиц – это такой договор, по которому стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному им третьему лицу. По такому договору права требования надлежащего исполнения обязательства возникают у третьего лица непосредственно (ст. 430 Гражданского кодекса РФ).

Гражданский договор независимо от его вида заключается в формах, предусмотренных для заключения сделок, так как и сам договор по своей сути является двух- или многосторонней сделкой. Следовательно, договор может заключаться в устной форме, простой письменной или нотариально удостоверенной письменной форме, в зависимости от волеизъявления сторон или требований закона для этого вида сделок.

В соответствии со ст. 432 Гражданского кодекса РФ договор считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными условиями договора являются: предмет договора, условия, названные в качестве существенных в законе, условия, относительно которых по заявлению хотя бы одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Изменение существенных условий договора и его расторжение допускается только по взаимному соглашению сторон (ст. 450 Гражданского кодекса РФ). Однако из этого правила имеются исключения: при существенном нарушении условий договора одной из сторон, а также в иных случаях, предусмотренных Гражданским кодексом РФ, другими законами или самим договором. При этом в первом случае сторона, пострадавшая от нарушений условий договора другой стороной, вправе потребовать от нее возмещения убытков, что предусмотрено ст. 453 Гражданского кодекса РФ.

Соглашение об изменении или расторжении договора должно быть оформлено в том же виде, в котором был заключен договор (устно, письменно, нотариально удостоверенно).

6.2. Порядок заключения гражданского договора

Порядок заключения гражданского договора делится на стадии. Стадиями заключения гражданского договора являются:

1. *Оферта* – это предложение заключить договор, адресованное одному или нескольким конкретным лицам (ст. 435 Гражданского кодекса РФ). Оферта должна содержать существенные условия договора. Реклама офертой не является, т.к. не содержит обращения к конкретным лицам.

2. *Акцепт* – это ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии (ст. 438 Гражданского кодекса РФ). Акцепт должен выражаться в письменной форме либо в виде конкретных действий, однозначно свидетельствующих о принятии оферты (например, отгрузка товаров). Акцепт может быть только полным и безоговорочным и означает принятие всех условий, указанных в оферте. Акцепт, выраженный на иных условиях, в соответствии со ст. 443 Гражданского кодекса РФ является новой офертой.

Рекомендуемая литература

Нормативная литература

1. Гражданский кодекс РФ, глава 27.
2. Федеральный закон от 18.07.1995 г. № 108-ФЗ «О рекламе».
3. Федеральный закон от 29.07.2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне».
4. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ, части первой (постатейный) / под ред. О.Н. Садикова. М.: Юридическая фирма «Контракт», ИНФРА-М, 2005.

Учебная литература

1. Стародубцев К.Н. Изменение договора в связи с существенными изменением обстоятельств / К.Н. Стародубцев // Современное право. 2004. № 11.
2. Прохорова Н. Договор по обязанности / Н. Прохорова // ЗЖ-Юрист. 2004. № 41.
3. Петросян Э.С. Оферта и акцепт на рынке срочных сделок / Э.С. Петросян // Право и экономика. 2004. № 9.
4. Кузнецов Д.В. Расторжение договора и отказ от договора в гражданском законодательстве / Д.В. Кузнецов // Право и экономика. 2004. № 9.

ГЛАВА 7. ВИДЫ ГРАЖДАНСКИХ ДОГОВОРОВ

7.1. Договор купли-продажи, мены, ренты, аренды, подряда

Договор купли-продажи – это договор, по которому одна из сторон (продавец) обязуется передать имущество (товар) в собственность другой стороне (покупателю), которая обязана уплатить за него определенную денежную сумму.

Разновидностями договора купли-продажи являются: поставка, контрактация (продажа продукции и товаров сельскохозяйственного производства), энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятия, рента. К этим видам договоров применяются правила о договоре купли-продажи, если специальными нормами Гражданского кодекса РФ об этих видах договоров не предусмотрено иное.

В соответствии с законом существенными условиями договора купли-продажи являются предмет договора и цена. Срок передачи имущества может быть оговорен в договоре по соглашению сторон. Если этот срок не оговорен, то сроком передачи вещи считается разумный срок, как до, так и после оплаты. Однако по договорам поставки и контрактации сроки являются существенными условиями этих видов договоров. Предмет договора купли-продажи может быть индивидуально-определенным или родовым. В первом случае описание признаков индивидуально-определенной вещи также является существенным условием договора. Если предмет купли-продажи является родовым, то необходимо указание на количество.

Договор купли-продажи является консессуальным, то есть считается заключенным с момента достижения сторонами соглашения по всем существенным условиям договора.

Обязанностью продавца является передача товара надлежащего качества. Обязанности продавца считаются исполненными с момента передачи товара, а именно:

1. С момента доставки товара покупателю, если такая обязанность оговорена в договоре купли-продажи.
2. С момента передачи товара покупателю в месте заключения договора купли-продажи.

3. С момента сдачи товара первому перевозчику для доставки товара покупателю.

4. В случае выборки товаров покупателем, если это предусмотрено в договоре.

Обязанностью покупателя является внесение платы за товар. Как правило, эта обязанность считается исполненной при наличии письменного подтверждения уплаты. Надлежащим местом уплаты считается место нахождения кредитора.

Договор мены – это договор, по которому каждая из сторон обязана передать в собственность другой стороне один товар в обмен на другой.

Договор мены является реальным, то есть считается заключенным с момента, когда хотя бы одной из сторон передан товар другой стороне.

Существенным условием договора мены является предмет договора, при этом предполагается, что обмениваемые товары являются равноценными.

Договор ренты – это договор, по которому одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы или предоставление средств на его содержание в иной форме.

Существенными условиями договора ренты являются соглашение о предмете ренты, которым может быть, например, земельный участок или другой объект недвижимости и соглашение о ренте.

Договор аренды (имущественного найма) – это договор, по которому одна сторона (арендодатель, наймодатель) обязуется предоставить другой стороне (арендатору, нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

Договор аренды является консессуальным, то есть считается заключенным с момента достижения сторонами соглашения по всем существенным условиям договора.

Существенными условиями договора аренды являются предмет аренды, размер оплаты и срок договора.

Договор подряда – это договор, по которому одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а последний обязуется принять результат работы и оплатить его.

Договор подряда является реальным, т.е. считается заключенным с момента начала выполнения реальных действий по исполнению договора: оплаты, начала выполнения заказа.

Существенными условиями договора подряда являются: вид работ, цена и срок выполнения работ. При отсутствии хотя бы одного из этих условий договор подряда считается незаключенным.

7.2. Расчеты и кредитование

Расчеты в Российской Федерации регулируются правилами, установленными Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», Федеральным законом «О банках и банковской деятельности», специальными нормативно-правовыми актами.

Учитывая важность стабильного и единообразного регулирования расчетов, их правовое регулирование допускается только федеральными нормативно-правовыми актами, регулирование расчетов на уровне регионов исключается.

В соответствии со ст. 140 Гражданского кодекса РФ расчеты на территории Российской Федерации осуществляются наличным и безналичным путем.

На основании ст. 861 Гражданского кодекса РФ расчеты между гражданами, между юридическими лицами и гражданами, связанные с предпринимательской деятельностью, могут производиться в наличной и безналичной форме.

При этом на основании ст. 140 Гражданского кодекса РФ единым законным средством платежа на территории Российской Федерации является рубль. Платежи в иностранной валюте допускаются только в некоторых случаях, связанных с расчетами с юридическими лицами, зарегистрированными за рубежом и регулируются Федеральным законом от 10.12.2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле».

Наличные расчеты осуществляются путем передачи денежных средств в виде банкнот и монет. Правовое регулирование наличного денежного обращения производится Гражданским кодексом РФ и вышеназванными законами, а также Положением о правилах организации наличного денежного обращения на территории РФ, утвержденных Центральным Банком РФ 05.01.1998 г. № 14-п.

Общим правилом для юридических лиц является то, что юридические лица всех форм собственности, а именно организации, предприятия, учреждения независимо от организационно-правовой формы хранят свободные денежные средства в учреждениях банков на соответствующих счетах на договорных условиях. Наличные денежные средства, поступающие в кассы предприятий, подлежат сдаче в учреждения банков для последующего зачисления на счета этих предприятий. Наличные деньги могут сдаваться предприятием на договорных условиях через инкассаторские службы учреждений банков или специализированные инкассаторские службы, имеющие лицензию Банка России на осуществление соответствующих операций по инкассации денежных средств.

В кассах предприятий могут храниться наличные денежные средства в пределах лимитов, устанавливаемых обслуживающими их учреждениями банков по согласованию с руководителями этих предприятий. Лимит размеров остатков наличных денежных средств в кассах предприятий устанавливается банками ежегодно. Для этого ежегодно предприятие предоставляет в обслуживающий банк расчет на установление лимита остатка кассы с учетом потребностей предприятия.

При наличии нескольких счетов в различных учреждениях банка предприятие по своему усмотрению обращается в одно из обслуживающих учреждений банка с расчетом на установление лимита остатка наличных денег в кассе. После установления лимита остатка наличных денег в кассе в одном из учреждений банка предприятие направляет уведомление об определенном ему лимите остатка кассы в другие учреждения банков, в которых открыты ему соответствующие счета. При проверке данного предприятия учреждения банков руководствуются этим лимитом остатка наличных денег в кассе.

По предприятию, не предоставившему расчет на установление лимита остатка наличных денег в кассе ни в одно из обслуживающих учреждений банка, лимит остатка кассы считается нулевым, а не сданная предприятием в учреждения банка наличность – сверхлимитной.

Лимит кассы определяется исходя из объемов налично-денежного оборота предприятия с учетом особенностей режима его деятельности, порядка и срока сдачи наличных денежных средств в учреждения банков, обеспечения сохранности и сокращения перевозок ценностей и наличных денежных средств. Лимит остатка кассы может пересматриваться в течение года по обоснованной просьбе предприятия (например, в случае изменения объемов кассовых оборотов, условий сдачи выручки), а также в соответствии с договором банковского счета. Предприятия обязаны сдавать в учреждения банка все наличные денежные средства сверх установленных лимитов остатка наличных денежных средств в кассе.

Предприятия могут хранить в своих кассах наличные денежные средства и сверх установленных лимитов только для выдачи на заработную плату, выплаты социального характера и стипендии не свыше 3 рабочих дней (для предприятий, расположенных в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях – до 5 дней), включая день получения денег в учреждении банка. По истечении этого срока неиспользованные по назначению суммы наличных денежных средств сдаются в учреждения банков.

Предприятия не имеют права накапливать в своих кассах наличные деньги для осуществления предстоящих расходов (в том числе на заработную плату, выплаты социального характера и стипендии) до установленного срока их выплаты. Выплаты предприятием на указанные цели по срокам, приходящимся на пятницу, субботу и воскресенье, могут производиться учреждениями банков в целях рассредоточения нагрузки на кассовых работников начиная с четверга. Выдачи наличных средств по срокам, приходящимся на праздничные дни, производятся не ранее, чем за 3 дня до их наступления, а по предприятиям, выходные дни которых не совпадают с общеустановленными, – накануне выходных дней этих предприятий.

Выдача наличных денег для расчетов с увольняемыми работниками и уходящими в отпуск, а также в иных случаях, предусмотренных законом, производятся независимо от установленных предприятию сроков выплаты заработной платы.

Расчеты между юридическими лицами могут производиться только в безналичной форме через банки и иные кредитные учреждения.

Правовое регулирование безналичных расчетов производится на основании Гражданского кодекса РФ, вышеназванных законов, Положения о безналичных расчетах в Российской Федерации, утвержденном Центральным Банком РФ 03.10.2002 г. № 2-п, которое регулирует осуществление безналичных расчетов между юридическими лицами в валюте Российской Федерации и на ее территории в формах, предусмотренных законодательством, определяет форматы, порядок заполнения и оформления используемых расчетных документов, а также устанавливает правила проведения расчетных операций по корреспондентским счетам (субсчетам) кредитных организаций и их филиалов, в том числе открытых в Банке России, а также по счетам межфилиальных расчетов. Указанное положение не распространяется на безналичные расчеты с участием физических лиц, регулируя отношения только между организациями.

Безналичные расчеты осуществляются через кредитные организации (их филиалы) или через Банк России по счетам, открытым на основании договора банковского счета или договора корреспондентского счета (субсчета), если иное не установлено законодательством или не обусловлено используемой формой расчетов.

Для проведения расчетных операций каждая кредитная организация, расположенная на территории Российской Федерации и имеющая лицензию Банка России на осуществление банковских операций, открывает по месту своего нахождения один корреспондентский счет в подразделении расчетной сети Банка России. Отношения между Банком России и обслуживаемой им кредитной организацией (филиалом) при осуществлении расчетных операций через расчетную сеть Банка России регулируется Гражданским кодексом РФ, Федеральным законом РФ от 10.07.2002 г. № 86-ФЗ «О Центральном Банке РФ (Банке Рос-

сии)», Федеральным законом РСФСР от 02.12.1990 г. № 129-ФЗ «О банках и банковской деятельности», Положением о безналичных расчетах в Российской Федерации, утв. ЦБ РФ 03.10.2002 г. № 2-П, договором корреспондентского счета, также именуемым договором субсчета или договором счета.

Договор корреспондентского счета (субсчета) заключается между Банком России (в лице подразделения расчетной сети Банка России при наличии на это доверенности у руководителя) и кредитной организацией (ее филиалом – при наличии на это доверенности у руководителя). Договор счета заключается на согласованный сторонами срок и определяет порядок расчетного обслуживания, права и обязанности кредитной организации (филиала), способ обмена расчетными документами с Банком России, порядок оплаты за оказываемые Банком России услуги, ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору, иные условия, предусмотренные законодательством и нормативными документами Банка России.

Операции по списанию денежных средств с корреспондентского счета (субсчета) кредитной организации или зачислению на этот счет подтверждаются выпиской из корреспондентского счета (субсчета), которую кредитная организация получает в порядке и в сроки, установленные договором счета.

Кредитным организациям (филиалам), открывшим корреспондентские счета в подразделениях расчетной сети Банка России с целью их однозначной идентификации при проведении расчетных операций присваиваются банковские идентификационные коды (сокращенно БИК) участников расчетов.

Списание денежных средств со счета осуществляется на основании расчетных документов, в пределах имеющихся на счете денежных средств, если иное не предусмотрено в договорах, заключаемых между Банком России или кредитными организациями и их клиентами. Например, между кредитной организацией и клиентом может быть заключен договор банковского счета с элементами договора кредитования. В этом случае при отсутствии денежных средств на счете клиента, достаточных для производства расчетов, банк произведет расчет за счет собственных денежных средств, одновременно предоставив клиен-

ту кредит на недостающую для расчетов сумму. При отсутствии такой договоренности между банком и клиентом, при недостаточности денежных средств на счете для удовлетворения всех предъявленных к нему требований списание средств осуществляется по мере их поступления в очередности, установленной законодательством. В частности, ст. 64 Гражданского кодекса РФ устанавливает очередность удовлетворения требований кредиторов при ликвидации юридического лица.

Безналичные расчеты могут осуществляться в следующих формах:

- платежные поручения (банковский перевод);
- инкассо;
- аккредитивы;
- чеки.

Расчеты по инкассо включают в себя расчеты с использованием платежных требований и инкассовых поручений.

Формы безналичных расчетов отличаются между собой способом зачисления денежных средств на счет кредитора, видами расчетного документа и порядком документооборота.

Формы безналичных расчетов избираются клиентами банка самостоятельно и предусматриваются в договорах банковского счета.

Банки осуществляют операции по счетам на основании расчетных документов.

Расчетный документ представляет собой оформленное в виде документа на бумажном носителе или в установленных законом или договором случаях электронного платежного документа. Различают следующие виды платежных документов:

- 1) распоряжение плательщика (клиента банка) о списании денежных средств со своего счета и их перечислении на счет получателя средств;
- 2) распоряжение получателя средств (взыскателя) на списание денежных средств со счета плательщика и перечисление на счет, указанный получателем средств (взыскателем).

Бланки расчетных документов изготавливаются в типографии или с использованием электронно-вычислительных машин.

Допускается использование бланков расчетных документов, выполненных на множительной технике, при условии, если копирование производится без искажений. Обратные стороны бланков расчетных документов должны оставаться чистыми. При заполнении расчетных документов не допускается выход текстовых и цифровых значений реквизитов за пределы полей, отведенных для их проставления. Значения реквизитов должны читаться без затруднения. Исправления, помарки и подчистки не допускаются. Расчетные документы действительны к предъявлению в течение 10 календарных дней, не считая дня их выписки.

Обязательными реквизитами расчетных документов являются:

1. Наименование расчетного документа и код формы.
2. Номер расчетного документа, число, месяц и год его выписки.
3. Вид платежа.
4. Наименование плательщика, номер его счета, идентификационный номер налогоплательщика (ИНН).
5. Наименование и место нахождения банка плательщика, его банковский идентификационный номер (БИК), номер корреспондентского счета или субсчета.
6. Наименование получателя средств, номер его счета, идентификационный номер налогоплательщика (ИНН) получателя средств.
7. Наименование и место нахождения банка получателя, его банковский идентификационный номер (БИК), номер его корреспондентского счета или субсчета.
8. Назначение платежа.
9. Сумма платежа, обозначенная прописью и цифрами.
10. Очередность платежа.
11. Вид операции в соответствии с правилами ведения бухгалтерского учета в Банке России и кредитных организациях, расположенных на территории Российской Федерации.
12. Подписи (подпись) уполномоченных лиц (лица) и оттиск печати (в установленных случаях).

Расчетные документы, оформленные с нарушением указанных требований, приему не подлежат. Банк или иная кредитная организация обязана при приеме расчетного документа убедиться в правильности его оформления. В случае приема к расчетам документа, не соответствующего установленным требованиям, ответственность за неверно произведенный платеж возлагается на кредитную организацию, принявшую неверно оформленный расчетный документ.

Расчетные документы принимаются банками к исполнению независимо от их суммы.

Списание банком денежных средств производится на основании первого экземпляра расчетного документа.

Плательщики вправе отзываться без исполнения свои расчетные документы, получатели средств (взыскатели) – расчетные документы, принятые банком в порядке расчетов по инкассо (а именно – платежные требования, инкассовые поручения), не оплаченные из-за недостаточности средств на счете клиента и помещенные в картотеку «Расчетные документы, не оплаченные в срок». Неисполненные документы могут быть отозваны из картотеки в полной сумме, частично исполненные – в сумме остатка. Частичный отзыв сумм по расчетным документам не допускается.

Наиболее распространенной формой безналичных расчетов являются *платежные поручения*.

Платежное поручение – это распоряжение владельца счета (плательщика) обслуживающему его банку, оформленное расчетным документом, перевести определенную денежную сумму на счет получателя средств, открытый в этом или другом банке.

Расчеты платежными поручениями могут осуществляться как между различными банками, так и внутри одного банка, при этом возможно зачисление средств на счет самого плательщика, открытый либо в банке, начавшем перевод, либо в другом банке.

В соответствии со ст. 863 Гражданского кодекса РФ существенным для расчетов платежными поручениями является срок платежа. Платежное поручение исполняется банком в срок, предусмотренный законодательством, или в более короткий срок, установленный договором банковского счета, или определяется обычаями делового оборота.

Платежные поручения применяются при перечислении денежных средств в следующих случаях:

- за поставленные товары, выполненные работы, оказанные услуги;
- перечисление в бюджеты всех уровней и во внебюджетные фонды;
- при возврате или возмещении депозитов, кредитов, займов и уплаты процентов по ним;
- в других случаях, предусмотренных законодательством или договором.

Статья 864 Гражданского кодекса РФ оставляет за банком право требовать от клиента уточнения содержания платежного поручения в случае необходимости.

Кроме того, принятие к исполнению платежного поручения, содержание которого неясно, является основанием для возникновения ответственности банка.

Платежные поручения принимаются банком независимо от наличия денежных средств на счете плательщика. Однако банк обязан проверить правильность заполнения платежного поручения, его соответствие установленным реквизитам.

В случае недостаточности средств на счете клиента банк при наличии соответствующего соглашения может осуществить платеж за свой счет, при этом между банком и клиентом возникают отношения кредитования. В противном случае платежное поручение помещается в картотеку «Расчетные документы, не оплаченные в срок» и оплачивается по мере поступления денежных средств на счет плательщика.

После проверки правильности заполнения и оформления платежных поручений на всех экземплярах (кроме последнего) платежных поручений, принятых к исполнению в поле «Поступление в банк плательщика» ответственным исполнителем банка проставляется дата его поступления в банк. Последний экземпляр платежного поручения со штампом и отметкой банка о дате его принятия возвращается плательщику в качестве подтверждения принятия платежного поручения в банк к исполнению.

Банк обязан информировать плательщика по его требованию об исполнении платежного поручения не позже следующего рабочего дня после обращения плательщика в банк, если иной срок не предусмотрен договором банковского счета. Порядок информирования плательщика определяется договором банковского счета.

Расчеты по *инкассо* являются формой расчетов, связанных с получением платежа. Видами инкассо являются: *платежные требования, требования о безакцептном списании, инкассовые поручения*.

Платежное требование является расчетным документом, содержащим требование кредитора (получателя средств) к должнику (плательщику) об уплате определенной денежной суммы через банк.

Расчеты по инкассо представляют собой банковскую операцию, посредством которой банк (банк-эмитент) по поручению и за счет клиента на основании расчетных документов осуществляет действия по получению от плательщика платежа.

Для осуществления расчетов по инкассо банк-эмитент вправе привлекать другой банк (исполняющий банк).

Платежные требования и инкассовые поручения предъявляются получателем средств (т.е. взыскателем) к счету плательщика через банк, обслуживающий получателя средств (взыскателя).

Расчеты по инкассо как путем платежных требований, так и путем инкассовых поручений могут производиться как по распоряжению плательщика (с акцептом), так и без его распоряжения (в беспорном порядке).

В *платежном требовании, оплачиваемом с акцептом* плательщика, в поле «Условие оплаты» получатель средств представляет «с акцептом». Срок для акцепта платежных требований определяется по договоренности сторон. При этом срок для акцепта должен быть не менее 5 рабочих дней. Такие платежные требования помещаются банком-плательщиком в картотеку расчетных документов, ожидающих акцепта, или отказа от акцепта, или истечения срока для акцепта.

Плательщик в течение срока, установленного для акцепта, должен предоставить в банк либо документ, подтверждающий

акцепт платежного требования, либо отказ полностью или частично от заявленного требования с обязательным указанием мотивов отказа.

Акцептованное платежное требование не позже рабочего дня, следующего за получением акцепта плательщика, списывается мемориальным орденом из картотеки «Расчетные документы, ожидающие акцепта» и оплачивается со счета плательщика. При полном отказе от акцепта платежное требование списывается мемориальным орденом из картотеки «Расчетные документы, ожидающие акцепта» и не позже следующего рабочего дня после получения отказа в акцепте возвращается взыскателю. При частичном отказе от акцепта платежное требование мемориальным орденом списывается из указанной картотеки и оплачивается в сумме, указанной плательщиком. При этом сумма, указанная в платежном поручении, обводится и рядом с ней проставляется сумма, подлежащая уплате. Произведенная запись заверяется ответственным исполнителем банка. При неполучении в установленный срок акцепта платежное требование списывается мемориальным орденом из картотеки и возвращается взыскателю.

В *платежном требовании на безакцептное списание денежных средств со счетов плательщиков на основании законодательства* в поле «Условие оплаты» получатель средств представляет «без акцепта», а также делает ссылку на закон (с указанием его номера, даты принятия и статьи), на основании которого осуществляется взыскание. В поле «Назначение платежа» взыскателем в установленных случаях записываются показания измерительных приборов и действующие тарифы, либо производится запись о счетах на основании измерительных приборов и действующих тарифов.

В *платежном требовании на безакцептное списание денежных средств на основании договора* в поле «Условие оплаты» получатель средств указывает «без акцепта», а также дату, номер основного договора и соответствующий ему пункт, предусматривающий право безакцептного списания.

Безакцептное списание со счета денежных средств в случаях, предусмотренных договором между плательщиком и взыскателем, осуществляется банком при наличии в договоре банков-

ского счета условия о безакцептном списании денежных средств либо на основании дополнительного соглашения к договору банковского счета, содержащего соответствующее условие. Плательщик обязан предоставить в обслуживающий банк сведения о кредиторе (получателе средств), который имеет право выставлять платежные требования на безакцептное списание, наименование товаров, работ, услуг, за которые будут производиться платежи, а также об основном договоре между плательщиком и кредитором, на основании которого будет производиться безакцептное списание. Отсутствие условия о безакцептном списании денежных средств в договоре банковского счета либо дополнительного соглашения к договору банковского счета, а также отсутствие сведений о кредиторе (получателе средств) и иных вышеуказанных сведений является основанием для отказа банком в оплате платежного требования без акцепта. Данное платежное требование оплачивается в порядке предварительного акцепта со сроком для акцепта в 5 рабочих дней.

При приеме к оплате платежных требований на безакцептное списание денежных средств ответственный исполнитель банка обязан проверить наличие ссылки на законодательный акт или основной договор (с указанием даты, номера, соответствующей статьи или пункта), дающие право получателю средств на безакцептное списание денежных средств, а также в установленных случаях проверить наличие записи о показаниях измерительных приборов и действующих тарифов.

При отсутствии указания «без акцепта» платежные требования подлежат оплате плательщиком в порядке предварительного акцепта со сроком для акцепта в 5 рабочих дней.

В любом случае банки не рассматривают по существу возражений плательщиков по поводу списания денежных средств в безакцептном порядке. Банк обязан проверить лишь правильность заполнения платежного требования. Все споры по поводу списания денежных средств платежными требованиями должны быть урегулированы непосредственно между плательщиком и взыскателем (получателем денежных средств).

Инкассовое поручение является расчетным документом, на основании которого производится списание денежных средств со счетов плательщика в бесспорном порядке.

Инкассовые поручения применяются:

1. В случаях, когда беспорядный порядок списания денежных средств предусмотрен законодательством, в том числе для взыскания денежных средств государственными органами, осуществляющими контрольные функции.

2. Для взыскания по исполнительным документам.

3. В случаях, предусмотренных сторонами (плательщиком и получателем денежных средств) по основному договору, при условии предоставления банку, обслуживающему плательщика, права на списание денежных средств со счета плательщика без его распоряжения.

Инкассовое поручение составляется на бланке установленной формы.

При взыскании денежных средств по инкассовым поручениям в графе «Назначение платежа» должна быть сделана ссылка на закон (с указанием даты его принятия, номера, соответствующей статьи). При взыскании денежных средств на основании исполнительных документов инкассовое поручение должно содержать ссылку на дату выдачи исполнительного документа, его номер, номер дела, по которому принято решение, подлежащее принудительному исполнению, а также наименование органа, вынесшего такое решение. Инкассовые поручения, выставленные на основании исполнительных листов, принимаются банком взыскателя с приложением подлинника исполнительного документа или его дубликата. Банки не принимают к исполнению инкассовые поручения на списание денежных средств в беспорядном порядке, если прилагаемый к инкассовому поручению документ предъявлен по истечении срока, установленного законодательством.

При отсутствии или недостаточности денежных средств на счете плательщика и при отсутствии в договоре банковского счета условия об оплате расчетных документов сверх имеющихся на счете денежных средств платежные требования, акцептованные плательщиком, платежные требования на безакцептное списание денежных средств и инкассовые поручения помещаются банком-плательщиком в картотеку «Расчетные документы, не оплаченные в срок». Оплата расчетных документов произво-

дится по мере поступления денежных средств в порядке, установленном законодательством (например, ст. 64 Гражданского кодекса РФ).

Банки приостанавливают списание денежных средств в бесспорном порядке в следующих случаях:

- по решению органа, осуществляющего контрольные функции в соответствии с законодательством;
- при наличии судебного акта о приостановлении взыскания;
- по иным основаниям, предусмотренным законодательством.

Приостановление беспорного списания осуществляется банком на основании письменного документа, содержащего вышеприведенные требования, который предоставляется в банк заинтересованным лицом. В таком документе указываются данные инкассового поручения, взыскание по которому должно быть приостановлено.

При возобновлении списания по инкассовому поручению списание осуществляется с сохранением указанной в нем группы очередности (в соответствии со ст. 64 Гражданского кодекса РФ) и календарной очередности поступления документа внутри группы.

Чек представляет собой распоряжение чекодателя плательщику и является особой формой поручения, даваемой клиентом банку о совершении платежей.

Таким образом, на основании ст. 877 Гражданского кодекса РФ, чек – это ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю.

Основными субъектами платежей по чеку являются: чекодатель, чекодержатель и плательщик.

Чекодатель – это юридическое лицо, выписавшее чек и имеющее денежные средства в банке, которыми он вправе распорядиться путем выставления чеков.

Чекодержатель – это юридическое лицо, являющееся владельцем выписанного чека.

Плательщик – это банк, в котором находятся денежные средства чекодателя, и производящий платежи по выписанному чеку.

Порядок и условия использования чеков регулируются Гражданским кодексом РФ, а также Положением о безналичных расчетах в Российской Федерации, утвержденных Центральным Банком РФ 03.10.2002 г. № 2-п, банковскими правилами.

В соответствии со ст. 877 Гражданского кодекса РФ плательщиками по чеку могут быть только банки. Бланки чеков являются бланками строгой отчетности. Форма чека определяется банком самостоятельно.

Чек оплачивается плательщиком за счет средств чекодателя.

Статьи 877 и 879 Гражданского кодекса РФ предусматривают, что обязательным условием выдачи чека является наличие у плательщика (в банке) денежных средств, принадлежащих чекодателю. Это могут быть денежные средства в виде счета в банке, банковского вклада, учтенный вексель, денежные средства, полученные в кредит у банка. Кроме того, обязанность банка-плательщика по оплате чека возникает только при наличии между ним и чекодателем чекового договора.

Предоставление чека в банк, обслуживающий чекодержателя, для получения платежа считается предъявлением чека к оплате.

Банк-плательщик вправе отказать в оплате по чеку как по формальным (оформление чека), так и по материальным основаниям (отсутствие в банке средств чекодателя).

Кредитный договор – это договор, по которому банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

Кредитный договор является консессуальным, то есть считается заключенным с момента согласования сторонами всех существенных условий договора.

Существенными условиями кредитного договора являются: предмет, то есть сумма кредита, и срок, на который выдается кредит.

Кредитный договор необходимо отличать от договора займа. Основным отличием является то, что договор займа, как правило, носит беспроцентный характер. Кроме того, предметом кредитного договора могут быть только денежные средства, тогда как предметом договора займа могут быть любые однородные вещи – как деньги, так и, например, семена, зерно, горючее. Отличие заключается также в субъектном составе участников договора: выдать кредит могут лишь банки или кредитные организации, имеющие соответствующую лицензию Центрального банка России.

7.3. Договоры хранения и страхования

Договор хранения – это договор, по которому одна сторона (хранитель) обязана хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности.

Договор хранения может быть как возмездным, так и безвозмездным. На основании ст. 423 Гражданского кодекса РФ, если договором не предусмотрено иное, договор хранения является возмездным.

Предметом договора хранения может быть как индивидуально-определенная вещь (например, сельскохозяйственная техника, оборудование), так и вещь, обладающая родовыми признаками (например, зерно, мука).

Целью хранения является сбережение, сохранение вещи. По сроку хранения может быть более или менее длительным, однако всегда носит временный характер.

Договор хранения может быть как реальным, так и консессуальным. В случае заключения реального договора хранения права и обязанности сторон возникают с момента передачи вещи. Консессуальный договор хранения может предусматривать передачу вещи на хранение в будущем.

Как правило, договор хранения должен быть заключен в письменной форме. Составление квитанций, расписок или выдача иного сохранного документа являются свидетельством письменного заключения договора хранения.

Несоблюдение простой письменной формы договора хранения, по общему правилу, не влечет недействительности дого-

вора, но лишает стороны в случае спора в суде ссылаться на свидетельские показания.

Сторонами по договору хранения являются хранитель и поклажедатель.

Обязанностями хранителя являются:

- обеспечить сохранность вещи;
- вернуть вещь.

Обязанностями поклажедателя являются:

- уплатить вознаграждение за хранение и возместить расходы по хранению;
- взять вещь обратно.

Особой разновидностью договора хранения является хранение на товарном складе. Особенностью этого вида договора хранения является то, что хранителем является профессиональная коммерческая организация, оказывающая услуги по хранению – товарный склад. Разновидностями товарного склада являются элеваторы, холодильники, овощехранилища. Хранение на товарном складе осуществляется по договору складского хранения.

Договор складского хранения – это договор хранения, в силу которого товарный склад (хранитель) обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровладельцем (поклажедателем).

Договор складского хранения как договор, используемый только в коммерческой деятельности, всегда носит возмездный характер.

Договор складского хранения заключается только в письменной форме путем составления специального складского документа, разновидностями которого являются: двойное складское свидетельство, простое складское свидетельство, складская квитанция.

Складские свидетельства как двойное, так и простое являются ценными бумагами и товарораспорядительными документами. В отличие от них складская квитанция не является оборотным документом и не может быть передана другому лицу.

Предмет, субъекты и порядок заключения *договора страхования* различаются в зависимости от его вида:

- имущественное страхование;
- личное страхование;
- обязательное государственное страхование.

По договору имущественного страхования могут быть застрахованы:

1. Риск утраты (гибели) недостачи, повреждения определенного имущества.

2. Риск ответственности по обязательствам, возникшим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, а также гражданской ответственности.

3. Риск убытков от предпринимательской деятельности.

В соответствии со ст. 928 Гражданского кодекса РФ не могут быть предметами имущественного страхования: какие-либо противоправные интересы, риск от участия в лотереях, играх, пари, а также расходы, к которым лицо может быть принуждено в целях освобождения от захвата заложников. При включении таких условий в договор страхования они признаются ничтожными.

Договор страхования заключается только в письменной форме.

Отдельным видом имущественного страхования является страхование предпринимательского риска (ст. 929 и 933 Гражданского кодекса РФ). При этом предпринимательским (коммерческим) риском является риск убытков, которые могут возникнуть у предпринимателя вследствие нарушения своих обязательств со стороны контрагентов, а также в связи с изменением условий его предпринимательской деятельности по независящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риск неполучения ожидаемых доходов.

Рекомендуемая литература

Нормативная литература

1. Гражданский кодекс РФ, главы 30, 31, 33, 34, 37, 42, 45, 47, 48.
2. Федеральный закон РФ от 10.12.2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле».

3. Федеральный закон РФ от 10.07.2002 г. № 86-ФЗ «О Центральном Банке РФ (Банке России)».
4. Федеральный закон РСФСР от 02.12.1990 г. № 129-ФЗ «О банках и банковской деятельности».
5. Федеральный закон РФ от 05.05.1993 г. № 97-ФЗ «О конкурсах на размещение заказов на поставку товаров, выполнение работ и оказание услуг для государственных нужд».
6. Закон РФ от 13.12.1994 г. № 10-ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд».
7. Закон РФ от 27.11.1992 г. № 4015-1 «Об организации страхового дела в РФ».
8. Положение о правилах организации наличного денежного обращения на территории РФ, утв. ЦБ РФ 05.01.1998 г. № 14-П.
9. Положение о безналичных расчетах в Российской Федерации, утв. ЦБ РФ 03.10.2002 г. № 2-П.

Учебная литература

1. Витрянский В.В. Договор купли-продажи и его отдельные виды / В.В. Витрянский. М.: Юринформ, 2000.
2. Брагинский М.И. Договор подряда и подобные ему договоры / М.И. Брагинский. М., 1999.
3. Брагинский М.И. Договор хранения / М.И. Брагинский. М., 1999.
4. Новоселова Л.А. Денежные расчеты в предпринимательской деятельности / Л.А. Новоселова. М., 1996.

Учебное издание

Ульянова Наталья Анатольевна

КОММЕРЧЕСКОЕ ПРАВО

Учебное пособие

Редактор С.И. Тесленко
Технический редактор Н.С. Муравьева

ЛР № 020648 от 16 декабря 1997 г.

Подписано в печать 29.09.2006 г. Формат 60х84/16. Бумага для множительных аппаратов. Печать ризографная. Гарнитура «Times New Roman». Усл. печ. л. 5,2. Уч.-изд. л. 3,6. Тираж 100 экз. Заказ №

Издательство АГАУ
656049, г. Барнаул, пр. Красноармейский, 98,
тел. 62-84-26