

**Учреждение образования «Гомельский государственный
университет имени Франциска Скорины»**

Кафедра гражданско-правовых дисциплин

Ковалева Наталья Петровна

**Краткий курс лекций по дисциплине «Гражданское право (часть2)
для студентов специальности «Правоведение»**

для студентов 3 курса юридического факультета

Курс лекций по дисциплине «Гражданское право (часть2) для студентов специальности «Правоведение»

- Тема 1 Договор купли-продажи
- Тема 2 Договор поставки.
- Тема 3 Договор дарения.
- Тема 4 Рента и пожизненное содержание с иждивением
- Тема 5 Договор энергоснабжения
- Тема 6 Договор аренды
- Тема 7 Жилищные правоотношения
- Тема 8 Безвозмездное пользование имуществом
- Тема 9 Договор подряда.
- Тема 10 Договор строительного подряда
- Тема 11 Транспортные обязательства. Договор перевозки
- Тема 12 Страховые обязательства
- Тема 13 Кредитные и расчетные обязательства
- Тема 14 Договор поручения. Договор комиссии
- Тема 15 Хранение
- Тема 16 Интеллектуальная собственность
- Тема 17 Авторское право и смежные права
- Тема 18 Обязательства из односторонних действий
- Тема 19 Обязательства вследствие причинения вреда
- Тема 20 Наследственное право

1.2 Материалы для обеспечения самостоятельной учебной работы

- Тема 1 Договор мена
- Тема 2 Договор финансовой аренды (лизинг).
- Тема 3 Подряд на выполнение проектных и изыскательских работ и выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ.
- Тема 4 Финансирование под уступку денежного требования (факторинг)
- Тема 5 Расчеты
- Тема 6 Договор комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга).
- Тема 7 Возмездное оказание услуг
- Тема 8 Простое товарищество
- Тема 9 Обязательства вследствие неосновательного обогащения
- Тема 10 Право промышленной собственности

I ТЕОРЕТИЧЕСКИЙ РАЗДЕЛ

Тема 1 Договор купли-продажи

- 1.1. Понятие, значение, стороны, предмет, цена, форма и срок договора купли-продажи**
- 1.2. Права и обязанности сторон по договору купли-продажи. Исполнение договора купли-продажи и ответственность сторон**

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

Договор купли-продажи является:

- **возмездным** - приобретая имущество в собственность, покупатель уплачивает продавцу обусловленную договором цену вещи (п.1 ст.424 ГК);
- **двусторонним** - права и обязанности по договору лежат на обеих сторонах (продавец должен передать покупателю определенную вещь и имеет право требовать ее оплаты; покупатель обязан уплатить цену, и имеет право требовать передачи проданной вещи);
- **консенсуальным** - права и обязанности сторон возникают уже в момент достижения ими соглашения по всем существенным условиям. В тех случаях, когда для отдельных видов договоров закон предусматривает обязательное их оформление в определенном порядке и признает действительным только договор, оформленный надлежащим образом, права и обязанности сторон возникают только после надлежащего оформления договора.

Важным признаком договора купли-продажи является переход имущества в собственность покупателя. Однако, если стороны договора - субъекты хозяйствования, имущество которых находится в разных уровнях одного вида собственности (государственной), то перехода права собственности не происходит. Тогда и идет речь о переходе права хозяйственного ведения или оперативного управления.

Элементы договора купли-продажи

1) сторонами по договору купли-продажи является продавец и покупатель. Ими могут быть и физические, и юридические лица, и само государство, и административно-территориальные единицы, то есть любые субъекты гражданского права. Однако, возможность этих субъектов участвовать в отдельных видах договора купли-продажи может быть ограничена как природой самого договора, так и особенностями правового положения субъекта (объемом правоспособности, характером вещных прав на имущество и т.д.).

Государство, обладающее целевой правоспособностью, принимает участие в договорах купли-продажи недвижимости, предприятий, государственных ценных бумаг и договорах, связанных с поставками товаров для государственных нужд. Возможность заключения договора купли-продажи физическими лицами определяется объемом их право- и дееспособности.

По общему правилу, продавцом в договоре купли-продажи может выступать только лицо, обладающее правом собственности (хозяйственного ведения или оперативного управления) на имущество.

Но в ряде случаев закон допускает продажу имущества лицами, не являющимися его собственниками. Так, например, комиссионер, продающий имущество, выступает в договоре купли-продажи от собственного имени, хотя собственником такого имущества является комитент.

Покупателем по договору купли-продажи может быть лицо, являющееся субъектом гражданских прав и обязанностей. Приобретая товар по договору купли-продажи, покупатель по общему правилу становится его собственником.

2) Предмет договора купли-продажи - это имущество, которое продавец обязуется передать покупателю.

Предметом договора купли-продажи могут быть товары, имеющиеся в наличии у продавца в момент заключения договора и товары, кот будут созданы или приобретены продавцом в будущем.

Предмет обозначают понятием "товар". В настоящее время им может быть любое имущество, в том числе движимое и недвижимое разрешенное к продаже. Товаром по данному договору признаются любые, не изъятые из оборота вещи - объекты материального мира, а также оборотоспособное и ограниченное в обороте (ценные бумаги, имущественные права).

Закон Республики Беларусь от 15 июля 2010 г. № 169-З «Об объектах, находящихся только в собственности государства, и видах деятельности, на осуществление которых распространяется исключительное право государства» определяет перечень объектов, которые изъяты из оборота и не могут являться предметом договора купли-продажи.

Такие товары, как охотничье и спортивное оружие, летательные аппараты, специальные средства самообороны (газовое оружие и патроны к нему), могут быть предметом договора купли-продажи при наличии специального разрешения. Порядок выдачи таких разрешений определяется законодательством Республики Беларусь. Предметом договора купли-продажи могут быть ценные бумаги и валютные ценности, а также имущественные права (например, имущественные права на результаты творческой деятельности).

3) Существенные условия. п. 3 ст. 425 ГК делает указание о том, что существенными условиями договора купли-продажи являются **предмет (наименование и количество товара)**, отсутствие этих условий в договоре влечет признание его незаключенным. Такие условия, как срок, цена, качество и т.д. являются обычными условиями договора.

Цена в договоре купли-продажи не является существенным условием договора. В случае, когда цена в договоре не предусмотрена и не может быть определена, исходя из условий договора, товар должен быть, продан по цене,

которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы и услуги.

4) Форма договора купли-продажи не регулируется данной главой ГК, поэтому применяются общие правила о форме сделок (ст. 159-166 ГК).

5) Срок в договоре купли-продажи имеет существенное значение тогда, когда он установлен соглашением сторон или определен законом (п.1 ст.427 и п.2 ст.295 ГК). Важность срока исполнения договора связана с тем, что с момента, когда в соответствии с законодательством или договором продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче товара покупателю, на него переходит риск случайной гибели или случайного повреждения товара (п.1 ст.429 ГК). В случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства. Договор может быть заключен с условием о его исполнении к строго определенному сроку, если из договора ясно вытекает, что при нарушении срока его исполнения покупатель утрачивает интерес к договору. Такой договор до наступления или после истечения определенного в нем срока продавец вправе исполнять только с согласия покупателя (п.2-3 ст.427 ГК).

Поскольку договор купли-продажи является взаимным, то праву одной стороны всегда соответствует обязанность другой. Поэтому мы рассмотрим только обязанности сторон.

Обязанности продавца:

1) Передать товар покупателю, п.1 ст.426 ГК. Обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент

- передачи товара покупателю из рук в руки, если оба находятся в одном месте;
- вручения товара покупателю или указанному им лицу, если продавец и покупатель расположены в разных местах и договором предусмотрена обязанность продавца по доставке товара;
- предоставления товара в распоряжение покупателя, если товар должен быть передан покупателю или указанному им лицу в месте нахождения товара (к примеру, по договору контрактации, п.2 ст.507 ГК);
- сдачи товара перевозчику или организации связи для доставки его покупателю, если из договора не вытекает обязанность продавца по доставке товара или передаче товара в месте его нахождения покупателю.

Товар считается предоставленным в распоряжение покупателя, когда к сроку, предусмотренному договором, товар готов в передаче в надлежащем месте и покупатель в соответствии с условиями договора осведомлен о готовности товара к передаче. Товар считается не готовым к передаче, если он не идентифицирован для целей договора путем маркировки или иным образом.

Если покупатель просрочил принятие товара, продавец считается исполнившим свою обязанность и риск случайной гибели товара переходит на покупателя (ст.ст.429 ГК).

Если продавец отказывается передать покупателю проданный товар, покупатель вправе

- либо отказаться от исполнения договора, п.1 ст.433 ГК
- либо требовать передачи вещи, ст. 369 ГК, п.1 ст. 364 ГК.

2) Передать товар вместе с принадлежностями и относящимися к нему документами, п.2 ст.426 ГК.

Принадлежность - вещь, предназначенная для обслуживания другой (главной) вещи и связанная с ней общим назначением (ст.135 ГК). Например, компьютер и чехол от пыли к нему. Принадлежность всегда следует судьбе главной вещи, если договором не предусмотрено иное.

Перечень документов, подлежащих передаче вместе с товаром, может быть весьма широким и определяется законом или договором. Обычно это сертификат качества; технический паспорт; инструкция по эксплуатации, ремонту, хранению; руководство по сборке, наладке товаров и др. Особое значение эта обязанность приобретает при продаже технически сложных изделий, использование которых без соответствующей информации невозможно.

Если продавец не передает или отказывается передать покупателю относящиеся к товару принадлежности или документы, которые он должен передать в соответствии с законодательством или договором купли-продажи, покупатель вправе назначить ему разумный срок для их передачи. Если в указанный срок принадлежности или документы не переданы, покупатель вправе отказаться от товара, если иное не предусмотрено договором.

3) Передать товар в количестве, оговоренном в договоре. Согласно п.1 ст.435 количество может предусматриваться в различных единицах измерения (мера веса, объема, длины, площади, поштучно) или в денежном выражении (например, карандаши на 1 тысячу рублей). Договор должен либо четко указывать на количество, либо на способ его определения (например, обои для оклейки помещения площадью 32 квадратных метра).

Если продавец передал покупателю меньшее количество товара, чем определено договором (недопоставка), покупатель вправе, если иное не предусмотрено договором,

- либо потребовать передать недостающее количество товара,
- либо отказаться от переданного товара и его оплаты, а если он оплачен - возврата уплаченной за него денежной суммы.

Если продавец передал покупателю товар в количестве, превышающем указанное в договоре (излишняя поставка), покупатель обязан

а) известить об этом продавца в срок, предусмотренный законодательством или договором, а если такой срок не установлен, - в разумный срок после того, как нарушение должно было быть обнаружено (п.1 ст.453 ГК);

б) если в разумный срок после получения сообщения покупателя продавец не распорядился соответствующим товаром, покупатель вправе, поскольку иное не предусмотрено договором, принять все количество товара по цене, определенной в соответствии с договором (ст.436 ГК).

4) Передать товар в согласованном ассортименте, ст.437 ГК. Ассортимент - это объединение однородных товаров, различаемых по видам, моделям, размерам, цветам, иным признакам. Условие об ассортименте не является существенным. Если ассортимент в договоре не определен и не

установлен в договоре порядок его определения, но из существа обязательства вытекает, что товары должны быть переданы покупателю в ассортименте, продавец вправе передать покупателю товары в ассортименте исходя их потребностей покупателя, которые были известны продавцу на момент заключения договора, или отказаться от исполнения договора.

При передаче продавцом предусмотренных договором купли-продажи товаров в ассортименте, не соответствующем договору, покупатель вправе

- отказаться от их принятия и оплаты,
- если товар оплачен - потребовать возврата уплаченной денежной суммы.

Товары, не соответствующие условию договора об ассортименте, считаются принятыми, если покупатель в разумный срок после их получения не сообщит продавцу о своем отказе от товаров (п.4 ст.438 ГК). Если покупатель не отказался от товаров, ассортимент которых не соответствует договору купли-продажи, он обязан оплатить их по цене, согласованной с продавцом. Если продавцом не приняты необходимые меры к согласованию цены в разумный срок, покупатель оплачивает товары по цене, которая в момент заключения договора при сравнимых обстоятельствах обычно взималась за аналогичные товары (п.5 ст.438 ГК).

5) Передать товар соответствующей комплектности и в комплекте, ст.448 и 449 ГК. Комплектность - наличие в товаре всех необходимых составных частей (узлов, деталей). Например, комплектность компьютера: системный блок, винчестер, дисплей, клавиатура и т.п. Условие о комплектности товара в большинстве случаев определяется сторонами путем ссылок на нормативно-техническую документацию (стандарты, технические условия), реже - перечислением всех составных частей. Если комплектность товара не определена договором купли-продажи, продавец обязан передать покупателю товар, комплектность которого определяется обычаями делового оборота.

В случае передачи некомплектного товара покупатель вправе по своему выбору потребовать от продавца:

- соразмерного уменьшения покупной цены,
- доукомплектования товара в разумный срок.

Если в разумный срок продавец не выполнит требование о доукомплектовании товара, покупатель вправе по своему выбору

- потребовать замены некомплектного товара на комплектный,
- отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной суммы (см. ст.450 ГК).

Комплект - достаточно произвольное и обусловленное ситуативными требованиями сторон объединение в одну группу разнородных товаров, функционально и конструктивно не связанных друг с другом (например, набор продуктов в магазине). Никакими нормативными актами предусмотреть это невозможно.

Комплект определяется только договором купли-продажи. Обязательство считается исполненным с момента передачи всех товаров, включенных в комплект. Если иное не предусмотрено договором и не вытекает из существа

обязательства, продавец обязан передать покупателю все товары, входящие в комплект, одновременно (п.2 ст.449 ГК).

б) Передать товар соответствующего качества, п.1 ст.439 ГК. Качество может определяться по образцу, по описанию, на основе стандарта, по предварительному осмотру и т.д.

При отсутствии в договоре условий о качестве товара, продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется. Если продавец при заключении договора был поставлен покупателем в известность о конкретных целях приобретения товара, продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для использования в соответствии с этими целями (п.2 ст.439 ГК).

Поскольку качество товара не может оставаться неизменным вечно, поэтому важно определить период времени, в течение которого оно будет достаточным для нормального пользования вещью. Необходимо установить и момент, когда товар начнет представлять угрозу для покупателя. Для этого существуют гарантийный срок, срок годности и срок службы.

Гарантийный срок - период времени, в течение которого товар является пригодным для целей его обычного использования. Гарантийный срок может быть установлен соглашением сторон, изготовителем товара, нормативными актами - ГОСТами. В последнем случае гарантийный срок императивен, изменить его можно только в сторону увеличения.

По общему правилу гарантийный срок начинает течь с момента передачи товара покупателю (п.1 ст.441 ГК), если иное не предусмотрено договором купли-продажи. Если покупатель не имел возможности использовать товар, в отношении которого договором установлен гарантийный срок, по обстоятельствам, зависящим от продавца, течение гарантийного срока приостанавливается на время действия таких обстоятельств.

Срок службы устанавливается изготовителем в отношении непротребляемых товаров длительного пользования. Начинает течь со дня продажи товара потребителю, а при невозможности установить его - со дня изготовления товара.

Срок годности устанавливается на товары потребляемые, и, как правило, быстро портящиеся - продукты питания, медикаменты и пр. Срок годности определяется обязательными требованиями государственных стандартов или другими обязательными правилами. По истечении такого срока товар считается не пригодным для использования по назначению (ст.442 ГК). Товар с истекшим сроком годности запрещен к продаже.

Срок годности всегда определяется периодом времени, исчисляемым со дня (времени) изготовления товара, в течение которого он пригоден к использованию, либо датой, до наступления которой товар пригоден к использованию. Срок службы может исчисляться и другими единицами измерения (например, километрами пробега для автомобиля).

В пределах срока годности и гарантийного срока продавец или изготовитель отвечают за любые недостатки, обнаруженные в товаре (п.3-4 ст.447 ГК). В пределах срока службы (после прекращения гарантийного срока)

ответственность ограничена существенными недостатками, возникшими по их вине.

Таким образом, срок службы - установленный изготовителем непотребляемого товара период, в течение которого потребителю обеспечено безопасное использование товара по назначению. Срок годности - установленный нормативными актами период, по истечении которого потребляемый товар считается непригодным для использования по назначению и не может быть реализован.

По общему правилу продавец отвечает только за те недостатки товара, которые возникли до момента его передачи покупателю либо по причинам, возникшим до этого момента. Бремя доказывания распределяется следующим образом:

- если недостатки были обнаружены в течение гарантийного срока, ответственность за них несет продавец, если не докажет, что они возникли не по его вине;
- если на товар не был установлен гарантийный срок либо недостатки товара были обнаружены, по истечении гарантийного срока вину продавца должен доказывать покупатель (ст.446, п.5 ст.447 ГК).

Чем больше времени проходит между моментами передачи товара покупателю и предъявления требований продавцу, тем сложнее выяснить действительные обстоятельства дела. Кроме того, длительный срок использования товара до предъявления претензий по его качеству порождает известные сомнения в том, что недостатки товара возникли еще до передачи его покупателю. Во избежание подобных затруднений ст.447 ГК устанавливает предельные сроки обнаружения недостатков проданного товара.

Если на товары не установлен гарантийный срок или срок годности, требования, связанные с недостатками товара, могут быть предъявлены покупателем при условии, что недостатки в проданном товаре были обнаружены в разумный срок, но в пределах двух лет со дня передачи товара покупателю, либо в пределах более длительного срока, когда такой срок установлен законодательством или договором купли-продажи (п.2 ст.447 ГК).

В случаях, когда предусмотренный договором гарантийный срок составляет менее двух лет и недостатки товара обнаружены покупателем по истечении гарантийного срока, но в пределах двух лет со дня передачи товара покупателю, продавец несет ответственность, если покупатель докажет, что недостатки товара возникли до передачи товара покупателю или по причинам, возникшим до этого момента (п.5 ст.447 ГК).

7) Передать товар свободным от прав на него третьих лиц, если только покупатель не согласился с существованием таких обременений, ст.430 ГК.

Качество товара зависит не только от его физических свойств, но и от прочности правовых оснований владения им, т.е. титула. Ущербность титула означает и юридическую дефектность самого товара, поскольку не может быть обеспечена возможность беспрепятственного владения, пользования и распоряжения товаром. Поэтому при нарушении данного условия, применимы последствия продажи некачественного товара (см. ст.445 ГК).

Неисполнение продавцом указанной обязанности дает покупателю право требовать уменьшения цены товара либо расторжения договора купли-продажи, за исключением случаев, когда будет доказано, что покупатель знал или должен был знать о правах третьих лиц на этот товар.

При изъятии товара у покупателя третьими лицами по основаниям, возникшим до исполнения договора купли-продажи, продавец обязан возместить покупателю понесенные им убытки, за исключением случая, когда покупатель знал или должен был знать о наличии этих оснований (ст.431 ГК).

Если третье лицо по основанию, возникшему до исполнения договора купли-продажи, предъявит к покупателю иск об изъятии товара, покупатель обязан привлечь продавца к участию в деле, а продавец обязан вступить в это дело на стороне покупателя. Непривлечение покупателем продавца к участию в деле освобождает продавца от ответственности перед покупателем, если продавец докажет, что, приняв участие в деле, он мог бы предотвратить изъятие проданного товара у покупателя. Продавец привлеченный покупателем к участию в деле, но не принявший в нем участия, лишается права доказывать неправильность ведения дела покупателем (п.2 ст.432 ГК).

В случае изъятия товара у покупателя, продавец обязан возместить покупателю понесенные им убытки.

8) Передать товар в таре или упаковке, если иное не предусмотрено договором купли-продажи и не вытекает из существа обязательства. Условие, указанное в п.1 ст.451 ГК не распространяется на товар, который по своему характеру не требует затаривания или упаковки.

Если в установленном законодательством порядке предусмотрены требования к таре или упаковке, то продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязан передать покупателю товар в таре или упаковке, соответствующих этим обязательным требованиям. Если договором не определены требования к таре и упаковке, то товар должен быть затарен или упакован обычным для такого товара способом либо способом, обеспечивающим сохранность товаров такого рода при обычных условиях хранения и транспортирования.

В случаях невыполнения условий о затаривании или упаковке, покупатель вправе потребовать от продавца по своему выбору

- затарить или упаковать товар
- заменить ненадлежащую тару или упаковку, если иное не вытекает из существа обязательства или характера товара (ст.452 ГК)
- предъявить требования, вытекающие из передачи товара ненадлежащего качества (см. ст.445 ГК).

Обязанности покупателя:

Если обязанность продавца передать товар, то обязанность покупателя 1) принять товар.

П. 1 ст. 454 ГК предоставляет право покупателю не принимать переданный ему товар, когда он в силу акта законодательства или договора вправе

потребовать замены товара или отказаться от договора купли-продажи. Такое право покупателя имеет место в следующих случаях:

- если товар обременен правами третьих лиц (ст. 430 ГК);
- в случае неисполнения продавцом обязанности передать принадлежности и документы, относящиеся к товару (ст. 434 ГК);
- если нарушены условия о количестве товара (п. 1 ст. 435 ГК);
- если нарушены условия об ассортименте товара (п.1-2 ст. 438 ГК);
- если нарушены условия о качестве (п.2 ст. 445 ГК);
- если нарушены условия о комплектности (п.2. ст.450 ГК);
- если товар передан без тары или упаковки (п.2 ст. 452 ГК);
- если нарушены условия о сроке передачи товара покупателю (п.2 ст. 458ГК).

В случаях, когда покупатель в нарушение законодательства или договора не принимает или отказывается принять товар, продавец вправе отказаться от исполнения договора (п. 3 ст. 454 ГК) Помимо этого продавец вправе требовать возмещения убытков.

2) Покупатель обязан оплатить товар.

Порядок оплаты товара регулируется ст.456-459 ГК. Оплата товара может осуществляться до передачи товара покупателю или после передачи. Оплата может осуществляться полностью или договором может быть предусмотрена рассрочка оплаты.

Предварительной признается полная или частичная оплата товара покупателем до его передачи продавцом в срок установленный договором, а если срок не определен, то он должен определяться в соответствии с правилами, установленными ст. 295 ГК.

Оплата может производиться в кредит. При продаже товара в кредит покупатель должен полностью оплатить товар после его передачи продавцом через определенный период времени в срок, установленный договором, а если такой срок договором не предусмотрен, то срок определяется по правилам ст. 295 ГК. Оплата товара проданного в кредит может осуществляться с рассрочкой платежа - путем периодического внесения определенной части цены товара. Для договора, предусматривающего оплату товара в кредит с рассрочкой платежа, дополнительным существенным условием являются условия о цене товара, порядке, размере и сроках платежа (п.1 ст. 489 ГК).

В соответствии со п.5 ст. 458 ГК "если иное не предусмотрено договором, товар, проданный в кредит, до его полной оплаты находится в залоге у продавца". Но в соответствии со ст. 461 ГК стороны могут предусмотреть, что до полной оплаты товара покупателем, проданного в кредит, в том числе и с рассрочкой платежа, товар находится в собственности продавца. Покупатель не вправе, до перехода к нему права собственности, отчуждать или иным образом распоряжаться данным товаром.

Если товар не был оплачен покупателем в срок установленный договором, то покупатель вправе потребовать возврата товара и уплаты процентов, предусмотренных ст. 366 ГК, если иное не предусмотрено договором. Эти же последствия наступают, если договором предусмотрена предварительная оплата

В случае, если покупатель не принимает и не оплачивает товар, то продавец вправе по своему выбору потребовать либо оплаты товара продавцом, либо отказаться от исполнения договора. В этом случае важным является непринятие товара покупателем. П. 5 ст. 456 ГК устанавливается новое правило, в соответствии с которым, не отказываясь от исполнения договора, продавец вправе до полной оплаты уже переданных покупателю товаров приостановить исполнение договора. О приостановлении передачи товаров продавец должен сообщить покупателю.

Если не осуществляется оплата товара, проданного в кредит, продавец вправе потребовать оплаты товара или возврата неоплаченного товара. В случае если оплата не вносится в установленный договором срок, то на просроченную сумму могут начисляться проценты в соответствии со ст. 366 ГК. Данные последствия применяются и для купли-продажи в кредит с рассрочкой платежа, но есть одно дополнение, предусмотренное п.2 ст. 489 ГК. При не внесении покупателем в установленный договором срок очередного платежа, продавец вправе требовать ему возврата товара, однако это правило не применяется, если сумма платежей, полученная от покупателя, превышает половину цены товара.

3) своевременное уведомление продавца о недостатках, которые имеют место в товаре.

Так, в соответствии со ст. 453 ГК, при нарушении условий договора купли-продажи в отношении качества, количества, ассортимента, комплектности, тары и упаковки (дан исчерпывающий перечень нарушений), покупатель должен уведомить продавца о данных нарушениях в срок установленный законодательством, договором или в течении разумного срока.

В случае не уведомления продавца о нарушении условий договора о качестве, количестве и т.д., покупатель не вправе требовать от продавца устранения этих нарушений, если продавец докажет, что несвоевременное его уведомление повлекло несоизмеримые расходы по сравнению с теми, которые он бы понести, если бы был своевременно уведомлен об этом (п. 2 ст. 453 ГК).

4) страхование товара (ст.460 ГК).

В случае, когда сторона, обязанная страховать товар не осуществляет страхование в соответствии с условиями договора, другая сторона вправе застраховать товар и потребовать возмещения расходов либо отказаться от договора.

Контрольные вопросы

- 1) Дайте юридическую характеристику договору купли-продажи.
- 2) Какими признаками должны обладать стороны договора?
- 3) Какие существенные условия предусмотрел для договора купли-продажи?
- 4) С какого момента переходит право собственности по договору от продавца к покупателю?
- 5) С какого момента продавец считается исполнившим свою обязанность по договору?

6) С какого момента переходит риск случайной гибели или повреждения имущества?

7) Охарактеризуйте права и обязанности сторон по договору купли-продажи.

8) Какая ответственность предусмотрена законодательством за нарушение условий договора купли-продажи?

9) Выделите особенности субъектного состава договора купли-продажи земли, домов (квартир).

Рекомендуемая литература

1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г. №218-З: (в ред. 30 декабря 2015 г. № 343-З) / Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2016. – 2/2343.

2) О порядке распоряжения государственным имуществом: указ Президента Республики Беларусь от 14 сент. 2006 г., № 575 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2006. – № 150. – С. 4–7.

3) О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним: закон Республики Беларусь от 22 июля 2002 г., № 133-З // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2002. – № 87. – С. 4–29.

4) Об утверждении Положения о приемке товаров по количеству и качеству: Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 3 сентября 2008 г. № 1290 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. - 2008. - № 214, 5/28293

5) О торговле: закон Республики Беларусь от 28 июля 2003. № 231-З (в ред. Закона Респ. Беларусь от 07.12.2009 г.)// Консультант Плюс: Беларусь [Электрон. ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. Центр правовой информ. Респ.Беларусь. – Минск, 2017.

6) О защите прав потребителей: Закон Республики Беларусь от 9 января 2002 г. № 90-З(в ред. Закона Респ. Беларусь от 02.05.2012 г.) // Консультант Плюс: Беларусь [Электрон. ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. Центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2017.

7) О мерах по реализации Закона Республики Беларусь «О защите прав потребителей жилищно-коммунальных услуг»: Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 27 января 2009 г. № 99 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. - 2009. - № 31, 5/29208.

8) О некоторых вопросах защиты прав потребителей: Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 14 января 2009 г. № 26 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. - 2009. - № 31, 5/29207.

9) О защите прав потребителей жилищно-коммунальных услуг: Закон Республики Беларусь от 16 июля 2008 г. № 405-З // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. - 2008. - № 175, 2/1502.

10) О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел о защите прав потребителей: постановление Пленума Верховного Суда

Республики Беларусь от 24 июня 2010 г. №4 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология Проф [Электрон. ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2011.

11) Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 2. 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева. – М.: Изд-во [Велби](#), 2014. – 848 с.

12) Послед, М.Ч. Особенности предъявления требований к качеству товара, бывшего в употреблении, при розничной торговле // Вестник Высшего хозяйственного суда. – 2009. – № 1. – С. 80-91.

13) Зубарев, М., Иванчикова, А.В. Задаток по предварительному договору или реализация принципа свободы договора // Вестник Высшего хозяйственного суда. – 2009. – № 3. – С. 97-100.

14) Жандаров, В.В. О некоторых вопросах договора купли-продажи // Вестник Высшего хозяйственного суда. – 2008. – № 16. – С. 83-92.

15) Послед, М.Ч. Особенности предъявления требований к качеству товара, бывшего в употреблении, при розничной торговле // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь – 2009. – № 1. – С. 80-91.

16) Практика рассмотрения споров, возникающих из договора купли-продажи // Судебная практика. – 2007. – № 1. – С. 79-99.

17) Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017.

18) Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 463 с.

19) Анисимов, А. П. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2 : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 204 с

20) Зенин, И. А. Гражданское право. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 17-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 268 с.

21) Иванова, Е. В. Договорное право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 393 с.

Тема 2 Договор поставки

1.1. Понятие и значение, субъекты договора поставки.

1.2. Порядок и форма заключения договора.

1.3. Содержание договора поставки: предмет, срок, цена.

1.4. Исполнение договора поставки и ответственность по договору поставки.

1.5. Прекращение договора поставки.

1.6. Договор поставки для государственных нужд.

Договор поставки – это договор, по которому поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в

установленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары в собственность покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним или иным подобным использованием (ст.476 ГК РБ).

По своей правовой природе договор поставки – разновидность договора купли-продажи. Поэтому на него распространяются положения о купле-продаже, если иное не установлено правилами о поставке.

Вместе с тем, договор поставки имеет некоторые особенности, которые позволяют выделить его в разновидность купли-продажи. К таким особенностям можно отнести следующие:

- предметом договора поставки является товар, производимый или закупаемый поставщиком. Это всегда движимые вещи, обычно определяемые родовыми признаками (мерой объема, веса, метража и пр.), связанные с предпринимательской деятельностью. Поставщик может заключить договор на вещи, которых у него нет, но которые он собирается произвести или закупить в будущем;

- поставщиком по договору поставки может быть только лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность (к примеру, коммерческая организация, индивидуальный предприниматель);

- покупатель по договору поставки приобретает товары для использования их в предпринимательской деятельности (для производства, перепродажи и пр.) или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним или иным подобным использованием (например, закупка мебели для офиса и т.п.). Следовательно, покупателем может быть любая организация или гражданин-предприниматель;

- момент заключения договора поставки и момент его исполнения, как правило, не совпадают. Договором поставки оформляются обычно долгосрочно длящиеся отношения, а передача товара осуществляется не единовременно, а отдельными партиями в пределах срока действия договора.

Элементы договора и порядок заключения

Субъекты договора поставки – поставщик и продавец. Продавцом по данному договору является лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность. Поскольку, как было отмечено выше, по договору поставки покупатель приобретает товары для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным семейным, домашним и иным подобным использованием, покупатель – также лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность.

Форма договора определяются его субъектным составом - простая письменная.

Существенные условия договора поставки установлены в п.4 Положения о поставках товаров в Республике Беларусь –

- наименование товара,
- количество, или порядок его определения,
- цена, или порядок ее определения,

Поскольку отношения, связанные с поставкой товаров, имеют большое значение для нормального функционирования всех отраслей экономики, носят в большинстве случаев длительный характер и должны быть устойчивыми, стабильными, Гражданский кодекс предусматривает возможность регулирования их на стадии заключения договора (ст.477 ГК РФ). Суть этого регулирования заключается в том, что сторона, предложившая своему будущему контрагенту заключить договор поставки товаров (направившая оферту) и получившая от него согласие, но со встречным предложением уточнить отдельные пункты условия договора (новая оферта), обязана в 30-дневный срок отреагировать на это предложение. При этом следует отметить, что молчание не является акцептом на новую оферту. Закон предполагает активные действия в такой ситуации: дать ответ с полным и безоговорочным согласием на предложение изменения договора либо с отказом заключить договор на предложенных условиях либо внести компромиссное решение проблемных вопросов, вплоть до рассмотрения преддоговорного спора в хозяйственном суде (ст.416 ГК РФ). Неисполнение такой обязанности влечет правовые последствия в виде возмещения убытков другой стороне, вызванных уклонением от согласования условий договора.

Акцептом по договору поставки будет являться также совершение лицом, получившим оферту в срок, установленный для ответа, действий по выполнению указанных в ней условий договора поставки (отгрузка товаров, уплата соответствующей суммы и т.д.), если иное не предусмотрено законодательством или не указано в оферте.

Обязанности сторон по договору поставки

Обязанности покупателя:

а) Совершить все необходимые действия, обеспечивающие принятие товаров (п.1 ст.483 ГК).

б) Если покупатель вправе в соответствии с законом или договором отказаться от принятия товара (например, товар поставлен досрочно), он обязан принять товар на ответственное хранение. Если поставщик в разумный срок не вывез товар или не распорядился им, покупатель вправе реализовать товар или вернуть его поставщику с отнесением на него понесенных необходимых расходов (пп.1-2 ст.484 ГК).

в) Направить поставщику отгрузочную разнарядку в сроки, установленные договором, а при их отсутствии в договоре в течение 30 дней до периода поставки (п.2 ст.479 ГК). Если разнарядка не будет отправлена в срок, поставщик имеет право отказаться от исполнения договора поставки, либо потребовать оплаты товаров или возмещения убытков, причиненных в связи с непредоставлением отгрузочной разнарядки (п.3 ст.479 ГК).

г) Проверить количество и качество принятых товаров в порядке, установленном законодательством или договором. Незамедлительно письменно уведомить поставщика о выявленных несоответствиях или недостатках в поставленных товарах (п.2 ст.483 ГК).

д) Уплатить установленную договором цену в срок, указанный в договоре (ст.486 ГК).

е) Возвратить поставщику тару и средства пакетирования, в которых был передан товар, если иное не предусмотрено договором (ст.487 ГК).

Обязанности поставщика:

- отгрузить товар покупателю либо лицу, указанному в договоре в качестве покупателя, в соответствии с условиями договора (п.1 ст.479 ГК). Товар должен быть надлежащего качества, иначе покупатель имеет право предъявить поставщику требования, предусмотренные п.1 ст.488 ГК. Однако поставщик имеет право, получив уведомление покупателя о недостатках поставленных товаров, без промедления заменить поставленные товары товарами надлежащего качества. Товар должен быть поставлен в срок – иначе покупатель вправе отказаться от принятия товаров, поставка которых просрочена, письменно уведомив об этом продавца (п.3 ст.481 ГК), либо приобрести товары у других лиц, взыскав с продавца необходимые и разумные расходы и убытки,

- восполнить недопоставку товара в следующем периоде в пределах срока действия договора, если иное не предусмотрено договором (п.1 ст.481 ГК),

- забрать товар, если покупатель вправе отказаться от его принятия.

Статья 493 ГК допускает возможность одностороннего отказа от исполнения договора поставки или одностороннее его изменение в случае существенного нарушения договора одной из сторон.

Под существенным нарушением понимается такое нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны ущерб, вследствие которого она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Так, нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях:

- 1) поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок;

- 2) неоднократного нарушения сроков поставки товара.

В свою очередь, нарушение договора поставки покупателем предполагается существенным в случаях:

- 1) неоднократного нарушения сроков оплаты товаров;

- 2) неоднократной невыборки товаров.

В этих случаях договор поставки считается измененным или расторгнутым с момента получения одной стороной уведомления другой стороны об отказе от исполнения договора полностью или в определенной части.

Иные сроки расторжения договора могут быть предусмотрены в уведомлении либо определены соглашением сторон.

Наряду с прямым регулированием расторжения договоров поставки при одностороннем отказе от их исполнения ГК предусматривает и иные случаи отказа поставщика от исполнения договора поставки товаров. Они связаны с ненадлежащим выполнением покупателем обязанностей по договору:

- 1) если поставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки (передачи) товаров покупателю либо получателю, указанному в договоре, то поставщик вправе отказаться от исполнения договора в случае непредставления покупателем отгрузочной разнарядки в установленный срок;

2) поставщик вправе отказаться от исполнения договора в случае невыборки покупателем (получателем) товаров в установленный договором срок, а если он не определен, то в разумный срок после получения уведомления поставщика о готовности товаров.

В указанных ситуациях отказ поставщика от исполнения договора не является обязательным. В обоих случаях поставщику в качестве альтернативы отказу от договора предоставлено право потребовать от покупателя оплаты товара. Кроме того, при нарушении покупателем обязанности предоставить отгрузочную разрядку поставщику также предоставлено право требовать возмещения поставщиком убытков, причиненных в связи с ее непредставлением.

Положение о поставках товаров в республике Беларусь содержит специальный раздел, посвященный ответственности за нарушение условий договора поставки. Помимо общих норм ответственности в разделе предусмотрены нормы, устанавливающие ответственность за конкретные нарушения условий договора.

Непоставка или недопоставка товара влечет взыскание неустойки в размере 10% стоимости непоставленного или недопоставленного товара, если иное не установлено договором. В таком же объеме наступает ответственность за нарушение условий договора об ассортименте, если договором не предусмотрено иное.

Поставка товара, не соответствующего по качеству стандартам, образцам, другой документации или условиям договора, а также поставка некомплектного товара влечет для поставщика взыскание с него штрафа в размере 25% стоимости некачественного или некомплектного товара, если в договоре не установлено иное.

Штраф за поставку недоброкачественного или некомплектного товара не взыскивается, если поставщик заменит некачественный или некомплектный товар либо устранит дефекты, либо доукомплектует товар без промедления с момента поставки или в срок, установленный сторонами.

Статья 494 ГК посвящена исчислению убытков при расторжении сторонами договора поставки. Если покупатель в разумный срок после расторжения договора поставки вследствие нарушения обязательства продавцом купил у другого по более высокой, но разумной цене товар взамен предусмотренного договором, то он может предъявить продавцу требование о возмещении убытков в виде разницы между установленной ценой в договоре и ценой по совершенной взамен сделке.

Если продавец в разумный срок после расторжения договора поставки вследствие нарушения обязательства покупателем продал товар другому лицу по более низкой, чем предусмотрено договором, но разумной цене, то он может предъявить покупателю требование о возмещении убытков в виде разницы между установленной ценой в договоре и ценой по совершенной взамен сделке.

В тех случаях, когда после расторжения договора поставки по основаниям, о которых речь шла выше, не совершена сделка взамен расторгнутого договора и на данный товар имеется текущая цена, сторона может предъявить требование о

возмещении убытков в виде разницы между ценой, установленной в договоре, и текущей ценой на момент расторжения договора.

В соответствии со ст.494 ГК текущей ценой признается цена, обычно взимаемая при сравнимых обстоятельствах за аналогичный товар в месте, где должна быть осуществлена передача товара. Если в этом месте не существует текущей цены, может быть использована цена, применявшаяся в другом месте, которое может служить разумной заменой, с учетом разницы в расходах по транспортировке товара.

Удовлетворение выше указанных требований не освобождает сторону, не исполнившую или ненадлежаще исполнившую обязательство, от возмещения иных убытков, причиненных другой стороне на основании ст.14 ГК.

Государственная закупка – приобретение товаров (работ, услуг) полностью или частично за счет бюджетных средств и (или) средств государственных внебюджетных фондов получателями таких средств.

Предмет государственной закупки – товары (работы, услуги), которые определены заказчиком (организатором) для приобретения в рамках одной процедуры государственной закупки.

В современном понимании государственные закупки – это приобретение на бюджетные средства товаров, услуг и работ для удовлетворения государственных нужд

К видам процедур государственных закупок относятся:

а) открытый конкурс - вид процедуры государственной закупки, представляющий собой гласный и конкурентный способ выбора поставщика (подрядчика, исполнителя) при осуществлении государственных закупок, в рамках которого любой заинтересованный потенциальный поставщик (подрядчик, исполнитель) может представить свое предложение.

Для организации и проведения открытого конкурса и участия в нем заказчик (организатор) и потенциальные поставщики (подрядчики, исполнители) в установленном законодательством порядке обеспечивают получение уполномоченными представителями сертификатов открытых ключей электронной цифровой подписи в удостоверяющих и регистрационных центрах, определяемых оператором официального сайта.

б) закрытый конкурс - вид процедуры государственной закупки, представляющий собой конкурентный способ выбора поставщика (подрядчика, исполнителя) при осуществлении государственных закупок, участниками которого могут быть только потенциальные поставщики (подрядчики, исполнители), приглашенные индивидуально заказчиком (организатором) путем извещения.

Закрытый конкурс применяется в случае, если сведения о государственных закупках составляют государственные секреты.

Количество участников, приглашаемых к участию в закрытом конкурсе, должно обеспечивать добросовестную конкуренцию с учетом времени и расходов, необходимых для рассмотрения, оценки и сравнения большого числа предложений.

Информация о закрытом конкурсе не подлежит размещению на официальном сайте, а также в средствах массовой информации и глобальной компьютерной сети Интернет, а доводится его участникам индивидуально.

в) электронный аукцион - вид процедуры государственной закупки, представляющий собой гласный и конкурентный способ выбора поставщика (подрядчика, исполнителя) при осуществлении государственных закупок на электронных торговых площадках. Для того, чтобы использование электронной торговой площадки стало возможным, необходимо осуществить процесс аккредитации. Под аккредитацией на электронной торговой площадке понимается предоставление оператором электронной торговой площадки прав доступа на электронную торговую площадку в целях: проведения электронных аукционов – заказчику (организатору); участия в электронных аукционах – потенциальным поставщикам (подрядчикам, исполнителям).

Лица, не прошедшие аккредитацию на электронной торговой площадке, не допускаются к проведению электронного аукциона и участию в нем;

г) процедура запроса ценовых предложений - вид процедуры государственной закупки, представляющий собой конкурентный способ выбора поставщика (подрядчика, исполнителя) при осуществлении государственных закупок, победителем которого признается участник, предложивший наименьшую цену предложения;

д) процедура закупки из одного источника - вид процедуры государственной закупки, представляющий собой способ выбора поставщика (подрядчика, исполнителя) при осуществлении государственных закупок, при котором заказчик (организатор) предлагает заключить договор только одному потенциальному поставщику (подрядчику, исполнителю)

Предложение заключить договор двум или более поставщикам допускается, если предмет государственной закупки делится на лоты;

е) биржевые торги.

Договор должен содержать обязательное условие об ответственности сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных этим договором, а также обязательные условия о порядке оплаты и осуществления заказчиком приемки результата государственной закупки на его соответствие по объему (количеству), комплектности, качеству и иным требованиям, установленным договором.

Договор может содержать условие о предоставлении обеспечения исполнения договора поставщиком (подрядчиком, исполнителем). Для бюджетных организаций требование о предоставлении обеспечения исполнения договора не устанавливается. Размер и порядок предоставления обеспечения исполнения договора устанавливаются в проекте договора и документах, представляемых участнику для подготовки предложения.

Обеспечением исполнения договора могут быть банковская гарантия, перечисление заказчику денежных средств, иные формы обеспечения исполнения обязательств, определяемые Советом Министров Республики Беларусь. В случае, если проектом договора и документами, представляемыми участнику для подготовки предложения, было предусмотрено предоставление

обеспечения исполнения договора, участник-победитель (участник процедуры закупки из одного источника) предоставляет такое обеспечение одновременно с подписанным проектом договора.

В случае неисполнения обязательств, в обеспечение исполнения которых предоставлено обеспечение исполнения договора, денежные средства перечисляются в соответствующий бюджет, за счет средств которого предусмотрено осуществление государственной закупки.

Договор между заказчиком и участником-победителем, за исключением процедуры закупки из одного источника, подлежит заключению по истечении срока для обжалования решения о выборе участника-победителя, а если имело место обжалование – после принятия решения по результатам рассмотрения жалобы в течение: двадцати календарных дней – в случае проведения открытого и закрытого конкурсов, электронного аукциона; тридцати календарных дней – в случае проведения иных видов процедур государственных закупок.

Порядок исполнения обязательств заказчиков по договорам в части оплаты с использованием бюджетных средств и (или) средств государственных внебюджетных фондов определяется бюджетным законодательством. Не допускается изменение условий договора на стадии его заключения или исполнения в части объема (количества) предмета государственной закупки, цены и срока его исполнения, за исключением случаев:

изменения объема (количества) предмета государственной закупки.

изменения цены договора, если изменение стоимости приобретаемых сырья, материалов, комплектующих и иных товаров (работ, услуг) невозможно было предусмотреть в начале процедуры государственной закупки, а также в связи с изменением законодательства;

увеличения срока исполнения обязательств поставщика (подрядчика, исполнителя) по инициативе заказчика после оплаты полностью или частично обязательств по договору, если необходимо изменение конструктивных, технологических решений, требующих от поставщика (подрядчика, исполнителя) дополнительного времени для поставки или реализации иным способом товара (выполнения работы, оказания услуги).

В случае надлежащего исполнения обязательств по договору односторонний отказ заказчика или поставщика (подрядчика, исполнителя) от их исполнения не допускается.

Контрольные вопросы

- 1) Отличие поставки от купли-продажи.
- 2) Охарактеризуйте стороны по договору поставки.
- 3) Какие существенные условия должен содержать договор поставки?
- 4) Проанализируйте различия приемки товара по количеству и качеству в зависимости от срока его годности.
- 5) В каком порядке должна осуществляться приемка товаров.
- 6) Ответственность по договору поставки.
- 7) Понятие договора поставки для государственных нужд.
- 8) Процедуры закупок для государственных нужд.

Рекомендуемая литература

- 1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г. №218-З: (в ред. 30 декабря 2015 г. № 343-З) / Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2016. – 2/2343.
- 2) Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 2. 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева. – М.: Изд-во [Велби](#), 2014. – 848 с.
- 3) Митина, С. С. Регулирование договора поставки в советском законодательстве / С. С. Митина // Молодой ученый – 2013. – №1. – С. 269 –271.
- 4) О поставках товаров в Республике Беларусь: постановление Кабинета Министров Республики Беларусь, 8 июля 1996 г. № 444 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016.
- 5) О приемке товаров по количеству и качеству: постановление Совета Министров Республики Беларусь, 3 сентября 2008 г. № 1290 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016.
- 6) Брызгалин, А. Договор поставки: новое содержание в новой экономике / А.Брызгалин // Хозяйство и право – 1994. – №8. – С. 34 –38.
- 7) Анохин, В. О соотношении договоров купли-продажи и поставки / В. Анохин // Хозяйство и право – 1993. – №1. – С. 96 –101.
- 8) Князев, Д. К вопросу о соотношении договоров купли-продажи и поставки / Д. Князев // Хозяйство и право. – 1993. – №8 – С.105 –106
- 9) Гречихин, А. В. Срок поставки товара как существенное условие договора поставки / А.В. Гречихин // Теория и практика совершенствования законодательства и правоприменения: традиции и новации: материалы междунар. науч. конф. студентов, магистрантов, и аспирантов, 30-31.10. 2009г. – Минск: БГУ, 2010. – С.124-125 .
- 10) Пустозерова, В.М. Договор поставки / В.М. Пустозерова, А.А, Соловьева. – М: Приор, 1996 – 96 с.
- 11) Правовое регулирование предпринимательской деятельности в Республике Беларусь: Практ. пособие / В.А. Витушко, А.А. Головкин, М.Г. Пронина, В.И. Семенов и др. / под общ. ред. В.А. Витушко, В.И. Семенова. – Мн.: МНО, 2001. – 400 с.
- 12) Комментарий к гражданскому кодексу Республики Беларусь с приложениями актов законодательства и судебной практики: в 3 кн / под ред. В.Ф. Чигиря. – Минск: Амалфея, 2006. – Кн. 3– 721 с.
- 13) Овсяник Н. А. Существенные условия договора поставки: анализ теоретических и практических проблем / Н.А. Овсяник// Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016
- 14) Щемелева, И.Н. Договор поставки / И.Н. Щемелева. – Мн: Амалфея , 1996. – 128с.
- 15) Шпак, И.О. практике исполнения договора поставки / И.О. Шпак // Юрист. – 2003. – № 6 (25). – С. 16–18.

- 16) Кукина, Т.Е. Предмет договора поставки / Т.Е. Кукина // Право и экономика. – М.: Юстицинформ, 2001. – № 1. – С. 19-27.
- 17) Вахнин, И. Формирование условий и заключение договора поставки продукции /И. Вахнин // Хозяйство и право. – 1997. – №№ 2. – С.162 – 176.
- 18) Амелъченя, Ю. А. Государственные закупки в 2014 году / Юлия Амелъченя // Главный экономист. - 2014. - № 3. - С. 73-76.
- 19) Панова, И. В. Законодательство о государственных закупках: история вопроса и актуальные проблемы правоприменения / Инна Викторовна Панова // Государство и право. - 2015. - № 4. - С. 5-12.
- 20) Богатко, А. Компетентно о закупках / Антон Богатко // Директор. - 2015. - № 5. - С. 47-49.
- 21) Богатко, А. Компетентно о закупках / Антон Богатко // Директор. - 2015. - № 6. - С. 56-58.
- 22) Амелъченя, Ю. А. Государственные закупки в вопросах и ответах / Юлия Амелъченя // Экономика. Финансы. Управление. - 2014.- № 3.- С. 45-52.
- 23) Богатко, А. Компетентно о закупках / Антон Богатко // Директор. - 2015. - № 8. - С. 55-57.
- 24) Одинец, А. Н. Принципы осуществления государственных закупок / Одинец Александр Никитич // Промышленно-торговое право. - 2015. - № 3. - С. 12-15.
- 25) О государственных закупках товаров (работ,услуг): акон Респ. Беларусь от 13 июля 2012 г. №419-3 // Национальный центр правовой информации Республики Беларусь.-2012.- 2/1971
- 26) О некоторых вопросах государственных закупок товаров (работ, услуг): указ Президента Республики Беларусь,31 декабря 2013г.,№590, // Национальный правовой интернет-портал Республики Беларусь. - 2014. - 1/14720.
- 27) О проведении процедур закупок при строительстве: указ Президента Республики Беларусь,31 декабря 2013г.,№591 // Национальный правовой интернет-портал Республики Беларусь.-2014. – 1/14721
- 28) Об осуществлении государственных закупок в сферах информатизации, информационно-коммуникационных технологий и телекоммуникаций: указ Президента Республики Беларусь, 22 декабря 2014г.,№612 // Национальный центр правовой информации Республики Беларусь. 2016.
- 29) О некоторых мерах по реализации Закона Республики Беларусь «О государственных закупках товаров (работ, услуг):постановление Совета Министров Республики Беларусь , 22 августа 2012г., №778 // Национальный центр правовой информации Республики Беларусь. – 2016 .
- 30) Горбунцов, М. А. Система государственных закупок: тенденции развития и направления совершенствования / М. А. Горбунцов // Финансы. - 2014. - № 12. - С. 24-27.
- 31) Пахомов, С. Государственные закупки: типичные нарушения / Сергей Пахомов // Моя бухгалтерия. Опыт проверок. - 2014. - № 9. - С. 7-12.
- 32) Годунов, В.Н. Правовое регулирование реализации товаров для государственных нужд /В.Н. Годунов. - Минск: БГУ, 2002. - 184 с.

- 33) Паращенко, В.Н. Договор поставки продукции / В.Н. Паращенко. - Минск: Беларусь, 1989. - 127 с.
- 34) Шевченко, Л.И. Регулирование отношений поставки: теория и практика / Л.И.Шевченко. - СПб.: Юрид. центр Пресс, 2002. - 286 с.
- 35) Ананич, С.М. Договор поставки: признаки и существенные условия // Право Беларуси. – 2005. – № 8. – С. 61-65.
- 36) Коноплева, В.П. Судебная квалификация договора поставки // Право Беларуси. – 2005. – № 6. – С. 72-73.
- 37) Лещев, А. Договор поставки // Библиотечка журнала «Юрист». – 2005. – № 4. – С. 122-127.
- 38) Половинко, А. Уточнен порядок рассмотрения споров по договорам поставки // Налоговый вестник. – 2005. – № 3. – С. 66-73.
- 39) Корочкин, А.Ю. Применение статьи 314 Гражданского кодекса Республики Беларусь в практике хозяйственных судов // Вестник Высшего хозяйственного суда. – 2009. – № 4. – С. 113-120.
- 40) Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017.
- 41) Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 463 с.
- 42) Анисимов, А. П. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2 : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 204 с
- 43) Зенин, И. А. Гражданское право. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 17-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 268 с.
- 44) Иванова, Е. В. Договорное право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 393 с.

Тема 3 Договор дарения.

1.1. Понятие, элементы договора дарения.

1.2. Предмет, форма и стороны договора дарения.

1.3. Содержание договора дарения, обещание дарения и его оформление.

1.4. Пожертвования.

Дарение является одним из старейших договоров гражданского права. Уже в римском праве (V-I вв. до н.э.) дарение признавалось одним из оснований возникновения права собственности. Имело в римском праве юридическую силу и обещание подарить.

Договор дарения – соглашение, в силу которого одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне одаряемому вещь в собственность, либо имущественное право (требование) к себе или к третьему

лицу, либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом (ст.543 ГК).

Исходя из определения, новый гражданский кодекс признает договор дарения как реальным, так и консенсуальным. Существуют два взгляда на договор дарения.

Одна точка зрения появилась в 19 вв. – она рассматривает договор дарения как односторонний акт, а не договор, поскольку ее сторонники считают, что дарение никакого обязательства не порождает (как реальная сделка совершается и исполняется одновременно в момент передачи вещи), а является только способом приобретения права собственности.

В пользу дарения как односторонней сделки можно рассмотреть п.2 ст.543 ГК. «Обещание безвозмездно передать кому-либо вещь или имущественное право либо освободить кого-либо от имущественной обязанности (обещание дарения) признается договором дарения и связывает обещающего, если обещание сделано в надлежащей форме и содержит ясно выраженное намерение совершить в будущем безвозмездную передачу вещи или права конкретному лицу либо освободить его от имущественной обязанности». Данный пункт только требует, чтобы обещание было сделано в надлежащей форме, о том, что должен быть заключен договор ничего не сказано, как и в других статьях ГК.

Сторонники противоположной точки зрения считают, что дарение – это договор. Самый серьезный довод в поддержку договора – необходимость согласия одаряемого на принятие дара. Нет согласия одаряемого – не может быть и договора дарения (п.1 ст.544 ГК).

Признаки договора дарения:

1) безвозмездность (п.1 ст.543 ГК). Это главный квалифицирующий признак договора. Признак этот присутствует уже в самом определении договора и суть его заключается в отсутствии встречного удовлетворения со стороны одаряемого. При наличии встречной передачи вещи или права либо встречного обязательства договор не признается дарением (п.1 ст.543 ГК). При наличии встречного удовлетворения договор дарения является ничтожным, а к отношениям сторон с учетом их существа применяются правила той сделки, которую они действительно имели в виду - купли-продажи, мены, займа либо другого договора (согласно п.2 ст. 171 ГК).

Не имеет значения, было ли встречное представление предусмотрено тем же договором, по которому одаряемый получил «подарок», или же оно было предметом другой сделки. Главное, чтобы имела место причинная обусловленность дарения встречным удовлетворением, и стороны осознавали взаимообусловленность своих действий.

Желание подарить может выступить мотивом другого договора. Например, передача родственнику квартиры по ее официальной балансовой стоимости – щедрый подарок. Но юридически это договор купли-продажи. Даже очевидная неадекватность встречного удовлетворения не делает возмездный договор безвозмездным, т.е. дарением.

Существует мнение, что безвозмездность противоречит самой природе гражданского права. Ведь имущественные отношения, являющиеся предметом

гражданского права, традиционно понимаются как товарно-денежные отношения. Однако договор опосредует переход имущества от одного лица к другому; и даритель и одаряемый – равноправные субъекты. Кроме того, правоотношения, вытекающие из договора дарения, соответствуют предмету и методу гражданского права, а предмет не утрачивает качества товара и тогда, когда он передается безвозмездно.

Безвозмездность договора не означает его беспричинность. Мотивы дарения могут быть разные: высказать свое расположение, помочь материально, отблагодарить, инициировать ответный дар и т.д. Эти мотивы лежат за рамками договора и не влияют на его действительность.

Договор дарения может быть реальным или консенсуальным (п.1 и 2 ст.543 ГК). Таким образом, момент заключения договора дарения может и не совпадать с моментом передачи дара. Дарение имеет место тогда, когда даритель передает вещь (пришел в гости с подарком), и тогда, когда он только обязуется передать вещь.

2) бесповоротность передачи прав; бессрочность дарения; увеличение имущества одаряемого и уменьшение имущества дарителя. Эти признаки производны от безвозмездного характера договора дарения, поэтому самостоятельного значения не имеют. Однако могут помочь при затруднениях с квалификацией сделки.

Согласно ст.553 ГК передача дара может быть обусловлена его использованием в общепользовных целях (в том числе по определенному назначению). Природе дарения это не противоречит.

На практике часто возникают ситуации, когда необходимо отграничить дарение от сходных институтов гражданского права (купли-продажи, мены, аренды, ссуды, завещания и пр.). Купля-продажа и мена отграничиваются от дарения признаком возмездности. Главный отличительный признак ссуды и аренды от дарения – передача имущества во временное пользование или владение и пользование. Кроме того, предметом по этим договорам не может быть имущественное право либо освобождение от обязанности. В отличие от дарения завещание – односторонняя сделка по распоряжению имуществом на случай смерти. По договору займа заемщик как получатель имущества является должником, обязанным возратить займодавцу взамен полученных равное количество вещей того же рода и качества.

Элементы договора

Сторонами договора дарения являются: даритель и одаряемый. Ими могут выступать как граждане, так и юридические лица. Несовершеннолетние в возрасте до 14 лет (малолетние) могут выступать в качестве одаряемых. Согласно ст.27 ГК, они вправе самостоятельно совершать сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, если это не требует нотариального удостоверения или оформления либо государственной регистрации. Право малолетних получать подарки значительной стоимости не ограничивается.

Устанавливает ограничения дарения, когда от имени малолетних и граждан, признанных недееспособными, в качестве дарителя выступают их законные представители. Дарение будет признано законным, если в качестве

предмета дара выступают обычные подарки, стоимость которых не превышает пятикратного размера минимальной заработной платы. По п.1 ст.546 ГК дарение на большую сумму от таких граждан не допускается. В этом случае речь идет о защите интересов недееспособных лиц.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно совершать дарение и выступать в качестве дарителя, если стоимость предмета дарения находится в пределах их заработка, стипендии, иных доходов (п.2 ст.25 ГК).

Дарение на сумму, превышающую указанные пределы, несовершеннолетние в возрасте с 14 до 18 лет вправе совершать с письменного согласия своих законных представителей (родителей, усыновителей или попечителей). Дарение признается действительным даже после их последующего одобрения законными представителями. Однако, в соответствии с п.2 ст.35 ГК, поскольку в данном случае речь идет об отчуждении имущества подопечного, то попечитель не вправе давать согласие на совершение договора дарения без предварительного разрешения органа опеки и попечительства.

Аналогичные требования установлены и по отношению к гражданину, над которым установлено попечительство вследствие злоупотребления им спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами.

Дарение между супругами производится на общих основаниях. Особенность – предметом дарения может выступать только имущество, принадлежащее супругу-дарителю на лично (например, полученный по наследству или в подарок автомобиль).

Дарение имущества, находящегося в общей совместной собственности, третьим лицам допускается по согласию всех участников общей совместной собственности, ст.256 ГК.

Ст.546 ГК не допускает дарение, за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает установленного законодательством пятикратного размера базовой величины некоторым гражданам в связи с их профессиональным статусом:

работникам учреждений здравоохранения, социального обслуживания и иных аналогичных учреждений – гражданами, находящимися в них на лечении, содержании или воспитании, супругами и родственниками этих граждан;

Законодательством предусмотрен ряд ограничений дарения, если в качестве сторон выступают юридические лица. Согласно п.4 ст.546 ГК между коммерческими организациями дарение запрещается за исключением подарков небольшой стоимости (до 5 минимальных заработных плат). Такой подход законодателя можно объяснить стремлением защитить имущество организации от разбазаривания, поскольку главная цель деятельности любого юридического лица – извлечение прибыли.

Юридическое лицо, которому вещь принадлежит на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, вправе подарить ее только с согласия собственника, если законодательством не предусмотрено иное. Это ограничение не распространяется на обычные подарки небольшой стоимости (п.1 ст.547 ГК),

цена которых не превышает пятикратного размера минимальной заработной платы. Это объясняется желанием защитить права кредиторов юридического лица - дарителя, участников, если в качестве дарителя выступает общество или товарищество, а также собственника, для которых безвозмездное отчуждение денежных средств или иного имущества не может быть безразлично, так как затрагивает имущественные интересы.

От имени государства возможно дарение только в рамках компетенции, установленной актами, определяющими статус соответствующих государственных органов (п.1 ст.125 ГК). Государство может выступать также в качестве одаряемого. Поскольку государство призвано осуществлять функции публичного характера, то есть действовать в общих интересах, дарение государству может быть сделано в форме пожертвования (ст.553 ГК).

Предметом договора дарения могут быть

- вещи, не изъятые из оборота, в том числе и специфические вещи (деньги, ценные бумаги). Предметом договора дарения может быть только формально определенная конкретная вещь;

- ограниченные в обороте вещи (например, оружие), если не нарушается их специальный правовой режим. Такое имущество можно дарить только управомоченному на их владение лицу (например, охотничье ружье - члену общества охотников, охотнику с лицензией);

- имущественное право (требование) к кому-либо;

- освобождение от имущественной обязанности перед кем-либо.

Обещание подарить все свое имущество или часть своего имущества без указания на конкретный предмет дарения в виде вещи, права или освобождения от обязанности ничтожно (п.2 ст.543 ГК).

Имущественные права, являющиеся предметом дарения, могут носить как вещный, так и обязательственный характер. К таким правам, если они выступают в качестве предмета договора дарения, применяются общие правила о допустимости их отчуждения. К примеру, нельзя подарить право на взыскание алиментов либо требование на возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью. Не может быть подарен сервитут в отрыве от обслуживаемой им вещи либо право, воплощенное в ценной бумаге без самой ценной бумаги.

Дарение прав, принадлежащих дарителю в отношении третьих лиц, происходит в форме их уступки одаряемому, т.е. цессии с соблюдением требований ст.353-361 ГК.

Освобождение одаряемого от имущественной обязанности может осуществляться различными путями. Если одаряемый освобождается от имущественной обязанности перед самим дарителем, то в таком случае можно говорить о прощении долга (ст.385 ГК).

Наиболее распространенный случай освобождения одаряемого от обязанности перед третьим лицом - перевод долга на дарителя. В таком случае следует соблюдать требования ст.362-363 ГК.

Форма договора подчиняется общим требованиям к сделкам (ст.159-164 ГК). Дарение, сопровождаемое передачей дара одаряемому, может быть совершено устно. В некоторых случаях к договору дарения предъявляются

специальные требования. Согласно ст.545 ГК, договор дарения движимого имущества должен быть совершен в письменной форме в случаях, когда

1) дарителем является юридическое лицо и стоимость дара превышает более чем в пять раз установленный законодательством размер минимальной заработной платы;

2) договор содержит обещание дарения в будущем.

Договор дарения недвижимого имущества подлежит государственной регистрации (ст.131 и 165 ГК). Несоблюдение требований о государственной регистрации сделки влечет ее недействительность. Такая сделка считается ничтожной (см. ст.166 ГК).

Права и обязанности сторон

Поскольку реальный договор дарения обязательственные отношения не порождает только после передачи имущества, рассмотрим обязательства, возникающие из консенсуального договора дарения.

Главной обязанностью дарителя является передача дара. Она может выражаться в обязанности

- вручить вещь, если речь идет о малогабаритном движимом имуществе;
- передать вещь символически (например, вручить ключи от квартиры);
- вручить правоустанавливающие документы (ч.2 п.1 ст.545 ГК).

Если предметом дарения выступают имущественные права, передача происходит обычно путем вручения документа, подтверждающего возникновение такого права (к примеру, вручение ценной бумаги на предъявителя).

Передача дара в виде освобождения от обязанности может требовать от дарителя совершения определенных действий (к примеру, для перевода долга на себя даритель должен получить согласие кредитора одаряемого на такой перевод).

По консенсуальному договору дарения обязанности дарителя переходят к его правопреемникам, если иное не предусмотрено договором дарения, п.2 ст.552 ГК.

В реальном договоре дарения даритель не вправе отказаться от дарения, поскольку тогда не будет и договора. По консенсуальному договору (согласно ст.548 ГК) даритель вправе от исполнения договора отказаться в двух случаях:

Если после заключения договора имущественное или семейное положение либо состояние здоровья дарителя ухудшилось, п.1 ст.548 ГК.

Если одаряемый совершил покушение на его жизнь, жизнь кого-либо из членов его семьи или близких родственников либо умышленно причинил дарителю телесные повреждения, п.1 ст.549 ГК.

Отказ дарителя от исполнения договора дарения по выше указанным основаниям не дает одаряемому права требовать возмещения убытков.

Если предметом дарения выступают обычные подарки небольшой стоимости, ст.550 ГК указывает на невозможность отказа от исполнения договора дарения.

П.3 ст.549 ГК позволяет предоставить дарителю в договоре дарения право отменить его в случае, если даритель переживет одаряемого.

Одаряемый имеет право на получение дара. Это право определяется обязанностью дарителя передать дар. Поэтому в случае неисполнения дарителем обязанности передать дар, одаряемый приобретает право требовать отобрания вещи у дарителя либо возмещения ему убытков.

Одаряемый имеет также право отказаться от дара. Это он вправе сделать в любое время до передачи ему дара. Тогда договор дарения считается расторгнутым, п.1 ст.544 ГК. Закон не предусматривает наличие каких-либо причин для отказа.

Если договор дарения заключен в письменной форме, отказ от дара должен быть совершен также в письменной форме. Если договор дарения зарегистрирован, отказ от принятия дара также подлежит государственной регистрации. В случае отказа от договора, заключенного в письменной форме, даритель вправе требовать от одаряемого возмещения реального ущерба, причиненного отказом принять дар, п.3 ст.544 ГК.

Обязанности у одаряемого возникают очень редко. В частности, в случае пожертвования гражданину или юридическому лицу имущества, может быть обусловлено его использование по определенному назначению (ст.553 ГК).

Использование пожертвованного имущества не в соответствии с указанным жертвователем назначением или изменение этого назначения без согласия жертвователя дает право жертвователю, его наследникам или иному правопреемнику требовать отмены пожертвования.

По общему правилу, согласно п.1 ст.552 ГК, права одаряемого в консенсуальном договоре дарения к его правопреемникам не переходят, если иное не предусмотрено договором дарения.

4 Прекращение договора дарения. Ответственность по договору

Прекращение договора дарения имеет свои особенности в зависимости от вида договора. Консенсуальный договор дарения

- одаряемый может прекратить в любое время,
- даритель – если после заключения договора имущественное или семейное положение либо состояние здоровья дарителя ухудшилось; если одаряемый совершил покушение на его жизнь, жизнь кого-либо из членов его семьи или близких родственников либо умышленно причинил дарителю телесные повреждения.

Уже исполненный договор дарения может быть расторгнут по основаниям ст.549 ГК, если после заключения договора имущественное или семейное положение либо состояние здоровья дарителя ухудшилось; если одаряемый совершил покушение на его жизнь, жизнь кого-либо из членов его семьи или близких родственников либо умышленно причинил дарителю телесные повреждения.

В случае умышленного лишения жизни дарителя одаряемым право требовать в суде отмены дарения принадлежит наследникам дарителя.

Дарение может быть отменено судом по требованию заинтересованного лица, если дарение совершено индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом с нарушением положений акта законодательства об

экономической несостоятельности (банкротстве) за счет средств, связанных с его предпринимательской деятельностью в течение шести месяцев, предшествовавших объявлению такого лица банкротом.

В случае отмены дарения одаряемый должен возвратить подаренную вещь, если она сохранилась в натуре к моменту отмены дарения, п.4 ст.549 ГК. Вещь подлежит возврату в том виде, в каком она существует, полученные от не плоды и доходы остаются у одаряемого.

Аналогичный поход применим и в том случае, когда в качестве предмета дарения выступают имущественные права.

Ответственность по договору может возникнуть как у одаряемого, так и у дарителя.

Даритель имеет право требовать возмещения ему реального ущерба в случае отказа одаряемого принять дар, но только в том случае, если договор был заключен в письменной форме, ст.п.3 ст.544 ГК.

Даритель обязан возместить ущерб, причиненный жизни, здоровью или имуществу одаряемого гражданина вследствие недостатков подаренной вещи. Для этого требуется доказать, что

- 1) эти недостатки возникли до передачи вещи одаряемому,
- 2) не относятся к числу явных,
- 3) даритель, зная об этих недостатках, не предупредил о них одаряемого, ст.551 ГК. Отсутствие хотя бы одного из указанных условий исключает возможность применения ответственности к дарителю.

Поскольку договор дарения является безвозмездным, требования о качестве передаваемой в дар вещи неприменимы, если только они специально не оговорены в договоре. Таким образом, передаваемая вещь изначально может быть некачественной, главное, чтобы вследствие не был причинен вред жизни здоровью или имуществу одаряемого гражданина.

Если в договоре дарения прямо оговорены требования к качеству дара, то очевидно, что ответственность дарителя за нарушение этих требований должна наступать по общим правилам об ответственности за нарушение обязательств.

Особенности пожертвования

Пожертвование – дарение вещи или права в общеполезных целях. Это могут быть как цели, полезные для всего общества, так и цели, представляющие пользу для отдельных категорий граждан, групп, лиц и т.п. Поскольку общеполезная цель пожертвования предполагает неопределенное число лиц, которые могут пользоваться даром, закон определяет примерный перечень субъектов, которым могут делаться пожертвования (ст.553 ГК):

- граждане,
- лечебные, воспитательные учреждения, учреждения социальной защиты и др. аналогичные учреждения,
- благотворительные, научные и учебные учреждения,
- фонды, музеи и другие учреждения культуры,
- общественные, религиозные и иные некоммерческие организации,
- Республика Беларусь и ее административно-территориальные единицы.

На принятие пожертвований не требуется чьего-либо разрешения или согласия. Предметом пожертвования может быть любое имущество, которым жертвователь вправе распоряжаться: вещи, включая деньги, недвижимость. Например, профессор пожертвовал учебному заведению библиотеку из книг по истории.

Если имущество жертвуется гражданину, жертвователь должен обусловить использование этого имущества по определенному назначению. При отсутствии такого условия имеет место не пожертвование, а обычный договор дарения.

Если пожертвование делается иным субъектам, то при отсутствии условия об использовании имущества по определенному назначению имущество используется одаряемым в соответствии с назначением имущества.

Юридическое лицо, принимающее пожертвование, для использования которого установлено специальное назначение, должно вести обособленный учет всех операций по использованию пожертвованного имущества.

Таким образом, главный признак, отличающий пожертвование от обычного договора дарения – назначение дара. Дар всегда должен использоваться по объявленному жертвователем назначению.

Если вследствие изменившихся обстоятельств такое использование становится невозможным, использование по другому назначению возможно лишь с согласия жертвователя, а в случае смерти гражданина-жертвователя или ликвидации юридического лица-жертвователя – по решению суда (п.4 ст.553 ГК).

Контрольные вопросы

- 1) Понятие и элементы договора дарения.
- 2) Отграничение договора дарения от сходных институтов гражданского права.
- 3) Стороны в договоре дарения, их характеристика.
- 4) Обещание дарения, и особенности его оформления.
- 5) Запрещение и ограничение дарения.
- 6) Обязанности сторон по договору дарения
- 7) Прекращение договора дарения
- 8) Отмена исполненного договора дарения

Рекомендуемая литература

- 1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г. №218-З: (в ред. 30 декабря 2015 г. № 343-З) / Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2016. – 2/2343.
- 2) Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 2. 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева. – М.: Изд-во [Велби](#), 2014. – 848 с.
- 3) Брагинский, М.И. Договорное право. Книга вторая: Договоры о передаче имущества /М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. - М.: Статут, 2002. - 800 с.
- 4) Кабалкин, А. Договор дарения / А. Кабалкин // Российская юстиция. - 1997. - № 8. - С.21-23.3.

- 5) Малеина, М.Н. О договоре дарения / М.Н. Малеина // Правоведение. - 1998. - № 4. - С.129-133.
- 6) Александрова, С.Н. Договор дарения и смежные сделки по распоряжению имуществом // Закон. – 2005. – № 11. – С. 60-64.
- 7) Заяц, А. Дарения в предпринимательстве быть не может // Индивидуальный предприниматель. – 2004. – № 5. – С. 29-30.
- 8) Калинина, И.Ю. О соотношении прощения долга и дарения // Право Беларуси. – 2004. – № 12. – С. 67-69.
- 9) Чулюкова, С.А. Особенности правового регулирования отношений при дарении земельных участков. // Гражданское право. – 2005. – № 3. – С. 38-41.
- 10) Каменков, В. Каменков, А. Субсидиарная ответственность в гражданском законодательстве Беларуси и в судебной практике // Вестник Высшего хозяйственного суда. – 2009. – № 15. – С. 47-64.
- 11) Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017.
- 12) Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть: учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. - М. : Издательство Юрайт, 2017. - 463 с.
- 13) Анисимов, А. П. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2 : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. - 5-е изд., перераб. и доп. - М. : Издательство Юрайт, 2017. - 204 с.
- 14) Зенин, И. А. Гражданское право. Особенная часть: учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. - 17-е изд., перераб. и доп. - М.: Издательство Юрайт, 2017. - 268 с.
- 15) Иванова, Е. В. Договорное право в 2 т. Том 2. Особенная часть: учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. - М.: Издательство Юрайт, 2017. - 393 с.

Тема 4: Рента и пожизненное содержание с иждивением

1.1. Понятие, значение, предмет и форма договора ренты.

1.2. Виды договоров ренты.

1.3. Договор постоянной ренты.

1.4. Договор пожизненной ренты.

1.5. Договор пожизненного содержания с иждивением.

ГК выделяет договором пожизненного содержания с иждивением, договоры постоянной и пожизненной ренты. Ряд авторов признают все три договора отдельными видами договора ренты. Такое деление ренты нашло отражение и в п. 2 ст. 554 ГК. «Рента» имеет в русском языке по крайней мере три значения. Во-первых, рента представляет собой отдачу того, что передано. Соответственно имеется в виду, что получению ренты предшествует передача плательщику определенного имущества: в средние века это была земля и некоторая другая недвижимость; позднее - различные виды движимости, в том

числе деньги (благодаря ренте в таких случаях удавалось обойти осуждавшееся моралью и(или) правом получение процентов).

Во-вторых, рента носит в принципе непрерывный характер; в этой связи она по общему правилу не ограничивается каким-либо предельным сроком или во всяком случае никогда не бывает разовой.

Наконец, в-третьих, рента не связана с предпринимательской деятельностью и соответственно она не представляет собой прибыли. Рента вообще не является доходом, полученным от любой другой деятельности, в том числе и не подпадающей под признаки предпринимательской. Указанные признаки ренты как раз и составляют основу ее особого правового режима.

Суть ренты состояла в том, что она порождала право требовать от конкретного лица определенных денежных выплат, как правило, ежемесячно. При этом, хотя и не с самого начала возникновения этого института, рента выступала в двух разновидностях в зависимости от ее источника. Соответственно различалась рента с капитала и рента с недвижимого имущества. Последняя представляла собой обременение, лежащее на имении, и переходила к любому вместе с самим имением. И создавалась эта рента главным образом продажей имения.

Из всех признаков, указанных в приведенном ГК легальном определении ренты, наибольшее значение имеет несомненно ее цель: предоставление в собственность имущества в обмен на периодически выплачиваемую денежную сумму, предназначенную для обеспечения содержания. Как таковая эта цель оказывает влияние на многие особенности ренты. Неслучайно поэтому именно с социальной по ее значению ренты начинается история правового регулирования договора ренты.

Действующий ГК РБ в определении не только договора ренты, но также и договора пожизненного содержания с иждивением предусмотрел, что получатель ренты «передает... в собственность имущество». Тем самым Кодекс сохранил тот же, присущий всем реальным договорам, признак: заключение договора требует передачи вещи (имущества). Таким образом, соображения в пользу реального характера договора пожизненного содержания с иждивением, высказанные применительно к ранее действовавшему ГК, как представляется, имеют значение и для современного договора ренты.

Развернутое обоснование противоположной концепции - консенсуального характера договора приводилось О.С. Иоффе. В частности, он полагал, что «единственное возражение против предложенной конструкции (консенсуального характера договора) могло бы основываться не на тексте закона, а на том, что в таком случае после регистрации договора приобретатель имел бы право добиваться его принудительного исполнения, включая истребование еще не переданного отчуждателем дома. Неясно, однако, почему за отчуждателем нужно сохранять возможность уклонения от договора и после его регистрации со ссылкой только на то, что дом еще не передан приобретателю? К тому же не исключено, что после регистрации договора он утратит интерес не для отчуждателя, а для приобретателя. Тогда уже правом на принудительное исполнение, несмотря на еще не состоявшуюся передачу, мог бы

воспользоваться сам отчуждатель. А это означает, что, находясь в соответствии с законом, консенсуальная конструкция не ущемляет интересов ни одной из сторон и вместе с тем обеспечивает повышенную охрану интересов отчуждателя на случай любой неисправности, допущенной другим контрагентом».

В литературе произошло определенное разделение мнений и по вопросу о том, следует ли отнести рассматриваемый договор к числу одно- или двусторонних. При этом те, кто считают договор ренты реальным, как правило, последовательны в его признании односторонним, в то время как сторонники консенсуальности договора столь же единодушно считают его двусторонним. Таким образом, ключевое значение придается включение договоров ренты в число реальных или консенсуальных.

Следует обратить внимание на то, что договор ренты относится к рисковым сделкам. Имеется в виду, что признаком этих, как и любых иных пожизненных договоров служит то, что их последствие (результат) для одной или обеих сторон зависит от неизвестного события. Применительно именно к пожизненным сделкам речь идет о неизвестности не самого события (смерти), а времени его наступления.

В правовом регулировании ренты ГК последовательно проявляет тенденцию максимально гарантировать интересы ее получателя. Тем более что рента может оказаться для последнего основным или по крайней мере одним из основных источников средств к существованию.

Отмеченное обстоятельство нашло отражение уже в ст. 555 ГК, посвященной форме договора ренты. Независимо от вида и стоимости передаваемого плательщику имущества договор ренты (один из немногих договоров, для которых установлено это обязательное правило) подлежит нотариальному удостоверению. Вместе с тем указанный договор нуждается и в государственной регистрации.

При осуществлении государственной регистрации договора, на основе которого происходит переход прав на недвижимость, такому акту (регистрации) подлежит и сам факт перехода имущества в собственность соответствующей стороны и лежащее на этом имуществе обременение, связанное с необходимостью выплачивать ренту. Закон «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» позволяет сделать вывод, что при заключении договора ренты производится запись о переходе права собственности на соответствующую недвижимость к новому правообладателю. В Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним учиняется запись об ограничении (обременении) права собственности в связи с существованием договора ренты. Среди прочих данных в реестре определяются лица, в пользу которых производится ограничение получателя ренты, а также сумма ренты.

При отсутствии нотариального удостоверения независимо от того, какое именно имущество предоставлялось в оплату ренты, совершенная сделка является ничтожной, т.е. недействительной с самого начала. Соответственно наступает двусторонняя реституция, выражающаяся в обязанности возвратить все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в

натуре - возместить его стоимость в деньгах. Такая санкция может оказаться особенно чувствительной для той из сторон, которая должна получать ренту, и прежде всего в случаях, когда речь идет о пожизненном содержании с иждивением.

К числу существенных условий в данном договоре, как и в любом другом, относится прежде всего предмет договора. В этой роли выступает как рента - в денежном и натуральной форме, - так и имущество, которое должно быть передано под выплату ренты. Однако конкретизация указанного имущества для ее признания существенным условием договора в данном случае неодинакова.

Так, ст. 561 ГК, имея в виду постоянную ренту, устанавливает, что рента (в данном случае она должна быть непременно денежной) выплачивается в размере, установленном договором. Следовательно, цена или соответствующие действия в виде выплаты денежной ренты являются существенным условием такого договора. Что же касается ренты натуральной и имущества, передаваемого под выплату ренты, то их цена к числу существенных условий не относится. При отсутствии цены в возмездном договоре (в том и в другом случае) она исчисляется в установленном порядке (имеется в виду цена, «которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы и услуги»).

Договором может быть предусмотрена передача имущества под выплату ренты в собственность плательщику не только за плату, но и безвозмездно (ст. 556 ГК). В первом случае переданное имущество служит полным, а во втором - соответственно частичным эквивалентом выплачиваемой ренты.

В договоре должны быть предусмотрены указанные в ст. 558 ГК способы обеспечения исполнения плательщиком ренты обязанности по выплате ренты. При этом имеется в виду, что в отношении недвижимого имущества соответствующее обеспечение исполнения обязательства (залог) вытекает непосредственно из императивной нормы закона.

Статья 556 ГК содержит возможность выбора безвозмездной или возмездной передачи имущества в собственность плательщика под выплату ренты. Возможность подобного решения вопроса исключает цену, выплачиваемую за передаваемое под выплату ренты имущество, из числа существенных условий рассматриваемого договора.

В самом ГК названо существенным, а значит таким, без согласования которого договор не считается заключенным, условие, закрепляющее обязанность плательщика в случаях, когда речь идет о передаче под выплату ренты денежной суммы или иного движимого имущества, предоставить определенные гарантии получателю ренты (п. 2 ст. 558 ГК).

С учетом внутренней классификации разновидностей договора ренты к каждой из них должны применяться нормы о его соответствующем виде (подвиде), а при их недостаточности - «Общие положения о ренте и пожизненном содержании с иждивением» (§ 1 гл. 33 ГК).

Помимо этого, отношения, связанные с передачей имущества под выплату ренты, с учетом прямых указаний, содержащихся в п. 2 ст. 556 ГК, регулируются правилами о купле-продаже - при возмездной передаче имущества в

собственность плательщику ренты либо о дарении - если передача такого имущества совершалась безвозмездно. И теми и другими нормами руководствуются, когда иное не установлено правилами о договоре ренты вообще, отдельных ее видов (подвидов) в частности, а равно не противоречит существу самого договора ренты.

Так, из норм о купле-продаже могут быть указаны в числе подлежащих применению те, в которых предусмотрены момент перехода риска случайной гибели передаваемого имущества, обязанность передать вещь свободной от прав третьих лиц, обязанности сторон при предъявлении третьим лицом иска об изъятии у покупателя переданной ему вещи.

Среди субсидиарно применяемых норм о дарении могут быть выделены, в частности, о последствиях причинения вреда, вызванного недостатком подаренной вещи и о передаче в дар имущества, находящегося в общей совместной собственности. При этом применительно к дарению во всяком случае исключается возможность использования любых статей, относящихся к консенсуальному договору дарения (т.е. такому, который предусматривает обязательство передать другому лицу вещь в виде дара в собственность). Это связано с отмеченным уже выше реальным характером договора ренты.

В определении рассматриваемого договора, равно как и в других статьях § 1 гл. 33 ГК («Общие положения о ренте и пожизненном содержании с иждивением»), отсутствуют какие-либо указания, ограничивающие участие в данном договоре отдельных субъектов гражданского права. Такие ограничения установлены применительно к отдельным видам (подвидам) договора ренты. При этом все подобные ограничения относятся только к одной стороне - получателю ренты. Что же касается плательщиков ренты, то в этом случае им могут стать любые граждане, коммерческие или некоммерческие организации, заинтересованные в приобретении имущества, предлагаемого получателем ренты, и способные выполнить императивные требования, предъявляемые законом к содержанию договора ренты и обеспечению ее выплаты.

Правда, в литературе иногда высказывается и иная точка зрения, в силу которой возможности выступления определенного субъекта на стороне плательщика ренты могут препятствовать и обстоятельства фактического характера. Так, плательщиком ренты имеют право выступать граждане, коммерческие и некоммерческие организации юридические лица, у которых имеется заинтересованность в необходимости приобретения имущества у получателя ренты и имеются экономические возможности обязываться по такого рода договорам.

Между тем, если учесть, что в заключении любого договора реализуется правоспособность лица, на объем которой не могут оказать влияния ни наличие интереса к приобретению определенного имущества, ни обстоятельства, именуемые «экономическими возможностями», то такого рода ограничения не имеют, очевидно, правовой силы. А это означает, что оспаривать договор ренты по указанным обстоятельствам (отсутствие определенного интереса или экономических возможностей исполнения договора) как соответствующая

сторона, так и ее контрагент не вправе. В частности экономические возможности могут иметь значение лишь для другой стадии - прекращения договора.

Содержание договора ренты и ответственность за его нарушение

В любом рассматриваемом договоре в его содержание входит обязанность плательщика платить ренту, т.е. выплачивать ее в указанном договором порядке и размере. Эта общая норма конкретизируется применительно к особенностям каждого из видов (подвидов) договора ренты.

Общие положения о договоре ренты не включают на этот счет специальных указаний. Предусмотренное в § 1 гл. 33 ГК регулирование относится главным образом к способам обеспечения прав получателя ренты. Первый из таких способов связан с тем, что рента обременяет возникшее у плательщика право собственности на полученное им под выплату ренты имущество. Подобно другим обременениям и это обладает общим для вещного права признаком: следованием за вещью. При этом установлена дополнительная гарантия для получателя ренты в случаях, когда плательщик ренты отчуждает переданное ему в собственность получателем недвижимое имущество (в качестве примера в ГК выделяются земельные участки, предприятия, здания, сооружения): перед получателем ренты появляются сразу два должника. Это, во-первых, тот, кто приобрел обремененную рентой недвижимость у ее плательщика, и, во-вторых, сам плательщик - лицо, заключившее договор с получателем ренты (п. 2 ст. 586 ГК).

В виде общего правила предполагается, что ответственность первоначального плательщика перед получателем ренты по отношению к приобретателю обремененного рентой имущества является субсидиарной. Имеется в виду обязательность предварительного заявления требования основному должнику (в данном случае - приобретателю) о возврате переданного под выплату ренты недвижимого имущества с тем, что впоследствии - при отказе удовлетворить это требование либо неполучении ответа на предъявленное требование в разумный срок - получатель ренты приобретает возможность обращения с таким же требованием к субсидиарному должнику (плательщику, заключившему в свое время договор ренты) (п.2 ст.557 ГК).

Особые гарантии предусмотрены для защиты интересов получателя ренты, учитывая при этом, помимо прочего, что им было передано для выплаты ренты определенное имущество.

Прежде всего, речь идет о передаче под выплату ренты недвижимого имущества (земельного участка, здания и т.п.). В силу п. 1 ст. 558 ГК у такого получателя ренты без всякого договора на этот счет, в силу самого закона возникает на указанное имущество залоговое право.

Во всех случаях, когда под выплату ренты переданы денежная сумма или иное движимое имущество, в договор ренты, как уже отмечалось должно быть внесено условие, которое предусматривает либо использование определенного способа обеспечения исполнения обязательства (имеются в виду неустойка, залог, удержание имущества должника, поручительство, банковская гарантия, задаток или другой способ, предусмотренный в законе или договоре), либо

страхование в пользу получателя ренты риска ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства выплатить ренту. Придавая особое значение данному договорному условию, ГК (ст. 558) признает его существенным, а это означает, что при отсутствии указанного условия договор не будет считаться заключенным.

Отметим здесь также, что если при залоге недвижимости, принадлежащей получателю ренты, именно залоговое (ипотечное) право возникает непосредственно из закона, то в отношении движимости (например, при передаче какой-либо драгоценности плательщику ренты) получатель вправе использовать любой способ обеспечения исполнения и только в этом числе залог. В отличие от ипотеки в данном случае речь пойдет об обычном залоге, который возникает из договора и соответственно подчиняется требованиям ст. 339 ГК к форме договора о залоге и кругу его существенных условий.

Правила о залоге позволяют и еще в одном смысле обеспечивать интересы получателя ренты. Имеется в виду запрещение плательщику ренты сдавать недвижимое имущество, переданное в обеспечение пожизненного содержания с иждивением, в залог, не имея на то согласия получателя ренты.

При просрочке исполнения обязательства по выплате ренты плательщиком с него взыскиваются проценты в установленном договором размере. В качестве варианта на случай отсутствия в договоре указаний относительно размера процентов взысканию подлежат проценты, исходя из учетной ставки банковского процента. И здесь следует говорить не о неустойке, а об оплате пользования чужими средствами плательщиком ренты. По этой причине, несмотря на название ст. 559 ГК - «Ответственность за просрочку выплаты ренты», нормы об ответственности, в частности об основаниях ее наступления, в данном случае не действуют. В таком случае речь идет не об ответственности, а о долге.

Виды договора ренты. Договор постоянной ренты

Уже самое различие в названии обоих видов ренты - «постоянная» и «пожизненная» дает возможность предопределить специфику установленного для каждого из них правового режима.

Прежде всего, это относится к субъектному составу договора. Указание на «постоянный» характер ренты позволяет допустить участие в договоре на стороне получателей ренты не только граждан. Постоянная рента - единственный вид ренты, в которой получателем может быть юридическое лицо, а сама рента - использована для покрытия особых потребностей получателя, не являющихся личными, бытовыми.

При всем этом постоянная рента как разновидность ренты сохраняет основные черты последней - ее некоммерческий характер. Поскольку, это уже отмечалось ранее, рента не является прибылью. По этой причине на стороне получателей такой ренты вправе выступать именно некоммерческие организации. Пункт 1 ст. 560 ГК, закрепивший соответствующее положение, тем самым заранее исключил, например, возможность получения ренты учреждением, созданным собственником для осуществления управленческой деятельности. И напротив, нет препятствий для того, чтобы получателем

постоянной ренты оказалось такое учреждение, как больница или иная социально-культурная организация.

По этой же причине допускается, если иное не предусмотрено законом или договором, переход к другому лицу принадлежащих получателю прав получение постоянной ренты. ГК (п. 2 ст. 560) называет в качестве оснований для такого перехода прежде всего обычную уступку требования, а также либо наследование - для граждан, либо правопреемство при реорганизации - для юридических лиц. Все эти ситуации объединяет отсутствие необходимости получать согласие кредитора-плательщика на переход прав. Единственным ограничением для перехода соответствующих прав служит то, что и на цессионария распространяются правила, которые определяют, кто может стать получателем ренты. По указанной причине не вправе быть цессионарием в подобном случае, в частности, коммерческая организация.

Особое регулирование круга возможных плательщиков постоянной ренты в ГК отсутствует. Это означает, что какие-либо ограничения в субъектном составе могут появляться лишь постольку, поскольку такое участие в договоре в конкретном случае не укладывается в рамки существующей у потенциального плательщика ренты правоспособности (имеется в виду юридическое лицо со специальной правоспособностью).

Постоянная рента всегда выражается в деньгах. При этом существует презумпция в пользу того, что и выплачиваться такая рента должна подобным образом. И только в случаях, предусмотренных договором, допускается выплата ренты натурой, к тому же в любой форме: предоставления вещей, выполнения работ или оказания услуг. Однако при этом действует правило, по которому стоимость натуральной выплаты должна быть эквивалентна указанной в договоре денежной сумме ренты (ст. 590 ГК).

Хотя постоянная рента и не носит коммерческого характера, некоторые особенности, характерные для коммерческих отношений, оказываются присущими и данному договору.

Прежде всего, это выражается в том, что законодатель равно относится к обоим контрагентам, не считая по указанной причине получателя подобной ренты более слабой, нуждающейся тем самым в особой защите стороной. Отмеченная тенденция проявляется, в частности, при решении вопросов об индексации выплачиваемой ренты. Денежный размер последней увеличивается пропорционально росту установленного законом минимального размера оплаты труда. Однако важно отметить, что включено такое правило в ГК применительно к постоянной ренте лишь в виде нормы диспозитивной и таким образом сторонам предоставляется возможность расширить либо сузить пределы индексации или вообще отказаться от нее (п. 2 ст. 561 ГК).

Другой пример, связанный с той же тенденцией, относится к решению вопроса о риске случайной гибели или случайного повреждения имущества, переданного под выплату ренты. Собственником этого имущества признается плательщик ренты и, следовательно, по общим правилам риск о котором идет речь, предполагается лежащим на плательщике как на собственнике.

Особенности постоянной ренты проявляются и в решении вопроса о сроках ее выплаты. Поскольку такая рента не предназначена непосредственно для удовлетворения личных (бытовых) потребностей граждан, установлен достаточно длительный срок ее выплаты - ежеквартально (ст. 562 ГК).

Предоставляя каждой из сторон право расторжения договора путем выкупа постоянной ренты, ГК, хотя это и не свойственно в целом данному виду ренты, обеспечивает приоритетную защиту интересов плательщика. Прежде всего это выразилось в том, что последний наделен указанным правом во всех случаях. Защита его интересов в данном отношении идет так далеко, что условие договора, которым плательщик отказывается от выкупа ренты, признается ничтожным. Кодекс (ст. 563) ограничивается лишь установлением определенного порядка осуществления соответствующего права на выкуп плательщиком ренты. Пожелавший ее выкупить должен письменно уведомить получателя ренты за три месяца до фактического прекращения выплаты, если только договором не предусмотрен для этого более длительный срок. В виде общего правила обязательство по поводу выплаты ренты прекращается лишь с момента полной выплаты плательщиком выкупной суммы с тем, однако, что стороны получают возможность предусмотреть в договоре и иное: например, обусловить прекращение рентного обязательства выплатой определенной части выкупной суммы, имея в виду последующую доплату в определенный срок. Защищая на этот раз интересы получателя ренты, законодатель устанавливает, что плательщик не может осуществлять принадлежащее ему право выкупа ренты при жизни ее получателя либо в течение иного срока, который не превышает 30 лет с момента заключения договора. Однако заслуживает внимания то, что подобная гарантия получателя ренты предусмотрена нормой, которая является лишь факультативной (п. 3 ст. 563 ГК). Таким образом, привести эту норму в действие можно, лишь включив соответствующее условие в договор.

В отличие от плательщика получатель ренты вправе осуществить ее выкуп только при наличии обстоятельств, указанных в ст. 593 ГК. К их числу относятся:

а) просрочка выплаты ренты более чем на один год. Стороны, однако, вправе и в этом случае предусмотреть в договоре иной, более короткий или более длительный срок;

б) нарушение плательщиком при выплате ренты в виде денежной суммы или иного движимого имущества закрепленного в договоре условия, которое устанавливает обязанность предоставить обеспечение выплаты ренты или страхование в пользу получателя риска своей ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности выплачивать ренту;

в) признание плательщика неплатежеспособным (такое признание исходит от самой стороны, а в случае спора определяется судом) либо возникновение иных обстоятельств, которые очевидно свидетельствуют, что рента не будет выплачиваться плательщиком в установленные договором сроки и размере;

г) переданное под выплату ренты недвижимое имущество поступило в общую собственность или разделено между несколькими лицами (примером может служить внесение полученного плательщиком имущества в качестве

вклада в простое товарищество, выделение или разделение юридического лица - плательщика ренты и др.).

Приведенный перечень (за исключением указанного в п. «а») предусмотрен в виде императивных норм и соответственно не может быть ограничен договором. В то же время в перечне прямо указаны возможности его расширения договором независимо от того, исходит ли требование о выкупе от плательщика ренты или от ее получателя.

Сторонам предоставляется возможность заранее в самом договоре указать цену выкупа ренты. И только для случая, когда стороны не воспользуются этим правом, вступает в действие порядок, предусмотренный Кодексом. С учетом того, было ли передано имущество плательщику за плату или безвозмездно, в ГК приведены два разных варианта. При первом (возмездная передача) для выкупа достаточно уплатить цену, которая соответствует годовой сумме подлежащей выплате ренты. При втором (безвозмездная передача имущества плательщика), с учетом того, что плательщик ренты остается собственником имущества, переданного безвозмездно, условия выкупа ужесточаются. А именно, в выкупную сумму включают помимо годового размера рентных платежей также и цену переданного имущества. Следовательно, в этой части оплата должна производиться по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы, услуги.

Договор пожизненной ренты

Принципиальная особенность рассматриваемого договора состоит прежде всего в определении периода его действия. Таковым является время жизни получателя ренты. В роли последнего может выступать как сторона в договоре, передающая имущество, так и любой иной назначенный ею гражданин. В последнем случае договор ренты превращается в договор в пользу третьего лица. Это означает, что указанный в договоре выгодоприобретатель вправе потребовать исполнения обязательства стороной по выплате ему ренты. Для того, чтобы у третьего лица возникло такое право, оно должно сообщить о намерении им воспользоваться плательщику ренты, и с момента выражения этого намерения соответствующее право считается возникшим.

В отличие от постоянной ренты, право на которую может быть в принципе отчуждено в общем, установленном ГК порядке - имеется в виду применение правил о переходе прав в порядке их уступки, наследования, - во всех этих случаях права на получение пожизненной ренты не переходят к другому лицу. Это не исключает того, что передающее имущество под выплату ренты лицо может назначить выплату ренты на период жизни другого указанного им лица (ст. 567 ГК). Однако и в этом случае договор продолжает связывать плательщика ренты с тем, кто заключал с ним договор ренты.

Если назначенное выгодоприобретателем третье лицо к моменту заключения договора уже умерло, договор признается ничтожным. Сущность приведенной нормы выражена в правиле: договор пожизненной ренты под страхом недействительности должен быть заключен в пользу лица, которое к моменту совершения сделки находится в живых.

Обязательство выплаты пожизненной ренты в силу указанных и ряда иных особенностей носит, таким образом, личный характер.

Особый порядок действует в случаях, при которых договором предусмотрена пожизненная рента в пользу нескольких физических лиц. Тогда возникает ситуация, близкая той, что предусмотрена ГК в варианте «множественности лиц на стороне кредитора».

При отсутствии иного указания в договоре доли каждого из таких получателей (сокредиторов) предполагаются равными. Смерть кого-либо из них, в случае отсутствия иных условий в договоре, влечет за собой то, что вся подлежащая уплате плательщиком умершему рента распределяется между остальными получателями (сокредиторами). При этом приращение долей каждого из них, если другие указания в договоре отсутствуют, должно быть равным по размеру. Со смертью последнего получателя ренты обязательство ее выплаты прекращается. Оба приведенных положения подтверждают, что при договоре пожизненной ренты сохраняется наследование прав по отношению к плательщику ренты. Такой вывод следует из общих правил о наследовании.

Определяют пожизненную ренту в договоре как сумму, периодически выплачиваемую получателю ренты в течение его жизни либо жизни назначенного им лица (п. 1 ст. 567 ГК). Одна из особенностей договора пожизненной ренты состоит в том, что исключается помещение в него условия, по которому рента будет выплачиваться в натуре даже с учетом ее денежного выражения.

Пожизненная рента направлена на удовлетворение потребностей граждан, нуждающихся по этой причине в особой защите. Соответственно, в частности, императивной нормой установлено, что определенная в договоре в расчете на месяц рента должна быть не менее предусмотренного законом минимального размера оплаты труда (п. 2 ст. 568 ГК). Это означает, что если в договоре указана меньшая по размеру рента, соответствующее его условие будет действовать в редакции: рента равна минимальному размеру оплаты труда. Увеличение в установленном порядке минимального размера оплаты труда влечет за собой пропорциональный рост указанной договором ренты.

В ГК (п. 1 ст. 570) предусмотрено право получателя ренты в случае существенного нарушения плательщиком ренты договора требовать от последнего выкупа ренты либо расторжения договора и возмещения убытков. Выкуп производится на тех же условиях, что и при договоре постоянной ренты. Эти условия дополнены лишь в одной специальной норме: если под выплату пожизненной ренты передано бесплатно любое имущество, как недвижимое (в частности жилой дом или квартира), так и движимое, получатель ренты может при существенном нарушении договора плательщиком ренты потребовать возвратить это имущество. Но при этом расчеты между сторонами должны производиться непременно с зачетом стоимости имущества в счет выкупной цены ренты (п. 2 ст. 570 ГК).

При пожизненной ренте случайная гибель или случайное повреждение полученного имущества не освобождают плательщика от выплаты ренты, при этом важно подчеркнуть - выплаты в размере и на условиях, предусмотренных

договором. Таким образом, риск в соответствующих случаях падает целиком на плательщика пожизненной ренты.

Договор пожизненного содержания с иждивением

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

Складывающиеся в таком случае отношения обладают родовыми признаками договора ренты, а также видовыми - договора пожизненной ренты. Индивидуальные особенности рассматриваемых отношений выражаются в ограничении круга передаваемого под выплату ренты имущества (только недвижимость), специальном назначении ренты (обеспечение получателю соответствующего содержания), а также в более широком составе объектов ренты (имеются в виду деньги, иное имущество, а равно различные нематериальные блага).

Учитывая отмеченные особенности договора, законодатель установил специальный режим для указанной ренты. С этой целью используются, помимо статей гл. 33 ГК, также нормы, которые находятся за пределами этой главы.

Так, сумма, выплачиваемая в виде ренты по денежному обязательству непосредственно на содержание гражданина, должна быть индексируется пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда. Требования, связанные с пожизненным содержанием, не подлежат зачету. Это означает, что плательщик в подобных случаях не вправе, в частности, зачесть в счет ренты, подлежащей выплате получателю, любые долги последнего перед ним. Точно так же в случае смерти получателя пожизненной ренты вследствие причинения ему вреда, при подсчете размера возмещения вреда, который возник из-за потери кормильца, в состав доходов умершего включаются вместе с утерянной заработной платой причитавшаяся ему пенсия, а также получаемое им при жизни пожизненное содержание. Следовательно, со смертью получателя ренты обязанность плательщика по ее выплате прекращается, но вместо этого лицо, по отношению к которому погибший был или мог быть кормильцем (несовершеннолетние сын или дочь, нетрудоспособный супруг), приобретает право взыскивать с того, кто признан ответственным за смерть получателя ренты, равную ей по размеру сумму.

Специфика норм о договоре пожизненного содержания в параграфе, посвященном этому договору, охватывает следующее:

а) определение объема ренты с учетом удовлетворения различных потребностей граждан, как материальных, так и нематериальных. Соответственно пожизненное содержание с иждивением может включать в себя обеспечение потребности в жилище, питании, одежде и т.п., а также уход за получателем ренты, если этого требует его здоровье. Хотя со смертью последнего договор и прекращает свое действие, в нем может быть предусмотрена оплата плательщиком ренты стоимости ритуальных услуг;

б) установление, подобно общим правилам о пожизненной ренте, соответствующих гарантий, включая обязательный минимум подлежащей выплате ренты, который должен быть, однако, для пожизненного содержания с иждивением уже не равен минимальному размеру оплаты труда а вдвое больше его;

в) ограничение имущества, передаваемого под выплату этого вида ренты, одной лишь недвижимостью;

г) включение в перечень существенных условий этого вида ренты также и стоимости всего объема содержания с иждивением;

д) закрепление в ГК (ст. 602) принципов, которыми следует руководствоваться суду при разрешении возможных споров между сторонами по поводу объема предоставления или подлежащего предоставлению содержания, в частности при изменении по требованию одной из сторон условия подлежащего выплате содержания. Эти принципы - добросовестность и разумность - направлены в первую очередь на защиту интересов получателя ренты. Однако вместе с тем они предполагают учет в соответствующих пределах и интересов плательщика ренты;

е) возможность замены предусмотренного в договоре условия о предоставлении пожизненного содержания с иждивением в натуре периодическими платежами в деньгах в течение жизни гражданина (ст. 574 ГК);

ж) установление в качестве гарантии реального предоставления соответствующего содержания более широкого круга ограничений прав плательщика ренты на переданное ему в обеспечение пожизненного содержания имущество. Так, в силу ст. 575 ГК отчуждение, сдача в залог, иные способы обременения переданной под выплату ренты недвижимости допускаются только с предварительного согласия получателя. Кроме того, особо выделена (ч. 2 ст. 575 ГК) обязанность плательщика ренты принимать необходимые меры для использования переданного имущества, не допуская при этом снижения его стоимости.

В ст. 576 ГК предусмотрены основания и последствия прекращения договора пожизненного содержания с иждивением. В определенной части они совпадают с теми, которые установлены и для договора пожизненной ренты. В частности, оба договора предполагают, что отношения между сторонами прекращаются со смертью получателя ренты. Кроме того, в обоих случаях договор может быть прекращен по требованию получателя ренты в связи с существенным нарушением плательщиком его обязанностей. В таких случаях по договору пожизненного содержания с иждивением получатель ренты вправе потребовать либо выплаты выкупной цены, либо возврат переданного в обеспечение ренты недвижимого имущества. И если он остановился на втором варианте, - независимо от того, передано ли имущество плательщику за плату или безвозмездно, - возврату подлежит все имущество без зачета уже произведенных расходов, связанных с содержанием получателя ренты.

Контрольные вопросы

- 1) Понятие, стороны, форма договора ренты.
- 2) Понятие и форма ренты.
- 3) Обязанности плательщика ренты.
- 4) Гарантии получателя ренты.
- 5) Постоянная рента.
- 6) Пожизненная рента.
- 7) Пожизненное содержание с иждивением.
- 8) Правовые средства соблюдения законного интереса плательщика ренты при недобросовестности ее получателя.

Рекомендуемая литература

- 1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г. №218-З: (в ред. 30 декабря 2015 г. № 343-З) / Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2016. – 2/2343.
- 2) Ковалева, Н. В. Содержание договора ренты // Право Беларуси. – 2004. – № 32. – С. 70-73.
- 3) Ковалева, Н. В. Вопросы определения субъектного состава договора ренты // Право Беларуси. – 2004. – № 9. – С. 83-88.
- 4) Кучко, Л. Рисковая забота: договор пожизненного содержания с правом наследования жилплощади // Белорусская деловая газета. – 2005. – 12 июля (№ 49). – С. 11.
- 5) Цыбуленко, З. Рента и пожизненное содержание с иждивением / З. Цыбуленко // Российская юстиция. - 1997. - № 6. - С. 12-13; № 7. - С. 19-20.
- 6) Ем, В.С. Договор ренты / В.С. Ем // Законодательство. - 1999. - № 5. - С. 8-19.
- 7) Халецкая, Т.М. Место договора ренты в системе обязательственного права / Т.М.Халецкая // Право Беларуси. - 2004. - № 40. - С. 56-59.
- 8) Халецкая, Т. М. Содержание договора ренты: проблемы теории и практики // Право Беларуси. – 2008. – № 42. – С. 76-79.
- 9) Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 2. 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева. – М.: Изд-во [Велби](#), 2014. – 848 с.
- 10) Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 463 с.
- 11) Анисимов, А. П. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2 : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 204 с
- 12) Зенин, И. А. Гражданское право. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 17-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 268 с.
- 13) Иванова, Е. В. Договорное право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 393 с.

Тема 5 Договор энергоснабжения

1.1. Понятие, предмет и виды договора энергоснабжения.

1.2. Элементы договора энергоснабжения

1.3. Стороны, цена, срок, форма и предмет договора энергоснабжения.

1.4. Права, обязанности и ответственность сторон

1.5. Изменение и расторжение договора энергоснабжения

На протяжении всей истории белорусского государства энергетике придавалось первостепенное значение как важнейшему условию успешного функционирования экономического механизма страны. Энергетика является ключевым фактором и в решении современных задач в области ускорения социально-экономического развития, так как все производственные процессы в промышленности, в сельском хозяйстве, на транспорте, в коммунально-бытовом обслуживании населения связаны с потреблением энергии различных видов.

Снабжение потребителей энергией осуществляется через договор энергоснабжения. Договор энергоснабжения – один из видов договора купли-продажи. Впервые правила энергоснабжения были установлены на уровне закона в Основы гражданского законодательства 1991 года, тогда договор назывался – «Договор о снабжении энергетическими и другими ресурсами через присоединительную сеть».

Правила пользования электрической и тепловой энергией должны разрабатываться Белорусским Государственным Энергетическим Концерном совместно с Министерством жилищно-коммунального хозяйства, правила пользования природным и сжиженным газом – Белорусским Концерном по топливу и газификации совместно с Белорусским государственным предприятием по транспортировке и поставке газа «Белтрансгаз», правила пользования продуктами нефтепереработки – Белорусским государственным концерном по нефти и химии.

Договор энергоснабжения – договор, по которому энергоснабжающая организация обязуется подавать энергию потребителю (абоненту) через присоединительную сеть, а потребитель (абонент) обязуется оплачивать принятую энергию, а также обеспечивать установленный режим и безопасность потребления энергии (ст.510 ГК РБ).

Следует выделить следующие особенности энергоснабжения:

непрерывность производства, транспортировки, потребления энергии, которую нельзя накапливать и хранить в значительных количествах,

потребление энергии одновременно с ее получением, а, следовательно, невозможен возврат энергии,

влияние деятельности потребителя на качество товара,

единая система энергоснабжения в пределах страны,

потребление энергии требует специального оборудования – инженерных коммуникаций, контрольно-измерительных приборов, средств безопасности. Т.о. одна из главных особенностей договора – энергия передается через присоединительную сеть – систему технических устройств, обеспечивающих получение и безопасность использования энергии потребителем.

Договор энергоснабжения является консенсуальным, возмездным, взаимным и публичным. Правда, требовать заключения такого договора потребитель может только при наличии отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого специального оборудования, а также обеспечения учета потребления энергии.

Виды договора энергоснабжения можно выделить по различным критериям:

1) в зависимости от предмета и субъектов договора различают: договор снабжения электрической энергией, договор о реверсивных перетоках электроэнергии (когда две энергоснабжающих организации обязуются восполнить друг у друга дефицит энергии в период пиковых нагрузок), договор о взаимном резервировании электроснабжения (согласно которому два потребителя взаимно гарантируют снабжать друг друга энергией; если один из них не может получить ее через свою присоединительную сеть, его снабжает другой), договоры снабжения газом, тепловой энергией, водой, нефтью и др.

2) в зависимости от потребителя – договор энергоснабжения производственных предприятий, договор энергоснабжения сельскохозяйственных предприятий, договор энергоснабжения государственных учреждений, договор энергоснабжения абонентов-граждан.

Сторонами договора являются: продавец – снабжающая сторона – специально созданная, имеющая лицензию, коммерческая организация – газоснабжающая организация, электростанция, добывающее предприятие, производящее или перепродающее газ и пр., и потребитель – абонент – юридическое или физическое лицо, потребляющее энергию для собственных нужд, для производственных нужд (заводы и фабрики).

Предмет договора – энергия – электрическая, тепловая энергия, а также ее носители – газ, нефть, нефтепродукты, вода. Предмет достаточно специфичен, во-первых, определяется только родовыми признаками, а во-вторых, энергия является движимой, простой, делимой, потребляемой. Энергия не поддается накоплению в больших объемах, используется потребителями непрерывно, либо значительную часть времени на протяжении суток, поэтому в каждый период времени должно подаваться количество энергии, необходимое для потребителя.

Доставка энергии невозможна путем перемещения с использованием транспорта. Для этого необходимы специальные технические средства – линии электропередач, трубопроводы и пр. (присоединенная сеть), специальные технические средства для учета подаваемой через присоединенную сеть энергии и для ее использования потребителем. Поэтому договор энергоснабжения заключается при наличии у потребителя отвечающего установленным требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сети

энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также при обеспечении учета потребляемой энергии.

Поставка названных энергоносителей или энергии другими способами свидетельствует о наличии иных, нежели договор энергоснабжения, правоотношений сторон.

Признак доставки товара от продавца к покупателю через присоединенную сеть позволяет распространить правила о договорах энергоснабжения на отношения, связанные с поставкой некоторых других товаров, не являющихся по своей природе энергией – газа, нефти, нефтепродуктов, воды и других товаров – если иное не установлено законодательством и не вытекает из существа обязательства.

Изложенные особенности отношений по энергоснабжению влекут невозможность или крайнюю затруднительность для потребителя выбора энергоснабжающей организации, что влечет необходимость повышенной правовой защиты потребителя. Договор – публичный.

В юридической литературе преобладает точка зрения, согласно которой под действие договора энергоснабжения подпадают все отношения, складывающиеся при снабжении электрической, тепловой энергией и газом. Кроме того, отличительной особенностью снабжения энергией является и тот факт, что она подается обязательно через присоединенную сеть, подается непрерывно.

В гл.30 ГК не установлена форма, которую должен иметь договор энергоснабжения. На него распространяются правила по купле-продаже. Вместе с тем, в юридической литературе высказывается мнение, что во многом форма договора зависит от личности абонента и целей использования товара. Так, договор на энергоснабжение юридических лиц либо лиц, являющихся индивидуальными предпринимателями, всегда заключается в письменной форме. Договор с гражданином, использующим энергию для бытового потребления заключается путем подключения энергоснабжающей организацией гражданина к сети на основании его заявки (п.1 ст.511 ГК – совершение конклюдентных действий, договор считается заключенным на неопределенный срок).

В соответствии с постановлением Совета Министров от 17 октября 2011 г. № 1394 «Об утверждении Правил электроснабжения» договор электроснабжения с юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями энергоснабжающая организация заключает в случае выполнения ими процедур, и при наличии у них средств расчетного учета электрической энергии и (или) мощности, установленных в соответствии с техническими условиями и принятых в эксплуатацию в установленном порядке.

Договор электроснабжения заключается в письменной форме в следующем порядке. Энергоснабжающая организация в течение пятнадцати календарных дней после получения письменного предложения от потребителя составляет такой договор. Потребитель подписывает договор электроснабжения и в течение двадцати календарных дней со дня получения возвращает его энергоснабжающей организации. При возникновении разногласий по условиям

договора электроснабжения потребитель подписывает договор с протоколом разногласий с указанием норм законодательства, других причин, дающих ему право не принять редакцию энергоснабжающей организации или внести в договор электроснабжения иные условия.

Энергоснабжающая организация в течение десяти календарных дней со дня получения договора электроснабжения с протоколом разногласий рассматривает и направляет его потребителю. Потребитель в течение десяти календарных дней со дня получения возвращает энергоснабжающей организации подписанный протокол об урегулировании разногласий. При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок сторона, направившая протокол разногласий, вправе обратиться в суд для рассмотрения разногласий, возникших при заключении договора электроснабжения.

Существенными условиями договора электроснабжения являются:

предмет договора – обязанность энергоснабжающей организации обеспечить подачу электрической энергии в количестве, сроки и по качеству, соответствующим условиям договора электроснабжения и требованиям технических нормативных правовых актов для данной категории надежности электроснабжения электроприемников потребителя, а также обязанность абонента произвести оплату за принятую электрическую энергию (мощность) в соответствии с условиями договора электроснабжения;

обязанность абонента обеспечить учет и контроль за принятой электрической энергией (мощностью) в соответствии с требованиями приложения к техническим условиям в части организации расчетного учета электрической энергии;

обязанность абонента обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении электрических сетей и электрооборудования;

количество и требуемые нормы качества подлежащей подаче электрической энергии;

договорная величина активной мощности;

режим электроснабжения и электропотребления;

указание тарифной группы потребителя, по которой будет применяться тариф на электрическую энергию;

порядок, форма расчетов, сроки оплаты электрической энергии (мощности) и меры ответственности за неисполнение обязательств по своевременной и в полном объеме оплате потребленной электрической энергии (мощности);

количество и продолжительность времени отключений абонента для проведения плановых работ по ремонту оборудования и для подключения новых потребителей, если у этого абонента отсутствует резервное питание;

способ и условия контроля за потреблением электрической энергии (мощности) с указанием средств расчетного учета электрической энергии и (или) мощности;

указание на подключение к системной и местной противоаварийной автоматике;

обязанность абонента обеспечить беспрепятственный доступ уполномоченного представителя энергоснабжающей организации и органов госэнергонадзора при предъявлении служебного удостоверения к электроустановкам абонента и средствам расчетного учета электрической энергии и (или) мощности для контроля за исполнением условий договора электроснабжения;

ответственность сторон за нарушение условий договора электроснабжения;

ответственность энергоснабжающей организации за перебои в электроснабжении по ее вине, компенсацию ущерба потребителю;

иные условия, предусмотренные настоящими Правилами.

В договоре электроснабжения указываются данные о субабонентах, арендаторах, ссудополучателях по договору безвозмездного пользования, присоединенных к сети абонента (наименование, мощность, средства расчетного учета электрической энергии и (или) мощности, вид деятельности, тарифы и другие сведения). Условия договора электроснабжения сохраняют свою силу на весь срок действия договора электроснабжения. Изменение условий договора электроснабжения, его расторжение допускаются по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законодательством. Договор энергоснабжения, заключенный на определенный срок, считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении либо о заключении нового договора. Если одной из сторон до окончания срока действия договора энергоснабжения внесено предложение о заключении нового договора, то отношения сторон до заключения нового договора регулируются ранее заключенным договором. В случае досрочного отказа от исполнения договора электроснабжения, а также в случае отказа от продления действующего договора электроснабжения сторона должна письменно известить другую сторону не позднее чем за один месяц.

Договор электроснабжения с гражданином, использующим электрическую энергию для бытового потребления, заключается при посещении его представителем энергоснабжающей организации или непосредственно в энергоснабжающей организации. Договор электроснабжения заключается с нанимателем, собственником многоквартирного, блокированного жилого дома, других капитальных строений, в которых электрическая энергия используется для бытового потребления, а также с нанимателями, собственниками жилых помещений в многоквартирных жилых домах. Между энергоснабжающей организацией и гражданином, использующим электрическую энергию для бытового потребления, заключаются договоры электроснабжения. Документ оформляется в двух экземплярах и подписывается сторонами. Договор электроснабжения в письменной форме может заключаться как с гражданами, электроустановки которых уже подключены к электрическим сетям энергоснабжающей организации, так и с владельцами многоквартирных, блокированных жилых домов, других капитальных строений с вновь подключаемыми к электрическим сетям электроустановками, а также с нанимателями, собственниками жилых помещений многоквартирных жилых

домов. Договор электроснабжения с гражданином, использующим электрическую энергию для бытового потребления, считается заключенным со дня первого фактического подключения электроустановки абонента в соответствии с законодательством к присоединенной электрической сети энергоснабжающей организации.

Существенными условиями договора электроснабжения с гражданами являются:

предмет договора – обязанность энергоснабжающей организации обеспечить подачу электрической энергии в количестве, в сроки и с качественными характеристиками, соответствующими условиям договора электроснабжения, а также обязанность гражданина произвести оплату за электрическую энергию в соответствии с условиями договора электроснабжения;

обязанность гражданина обеспечить учет и контроль за принятой электрической энергией в соответствии с техническими условиями энергоснабжающей организации и согласованными проектными решениями, а также требованиями технических нормативных правовых актов, регламентирующими порядок и условия эксплуатации средств расчетного учета электрической энергии и (или) мощности;

требуемые нормы качества подлежащей подаче электрической энергии;

порядок, форма расчетов и сроки оплаты электрической энергии;

условия и порядок введения ограничений и прекращения подачи электрической энергии абоненту;

порядок информирования гражданина, использующего электрическую энергию для бытового потребления, о планируемых отключениях электрической энергии для проведения плановых работ по ремонту оборудования и подключения новых потребителей;

способ и условия контроля за потреблением электрической энергии (мощности) с указанием средств расчетного учета электрической энергии и (или) мощности;

обязанность абонента обеспечить доступ уполномоченного представителя энергоснабжающей организации при предъявлении служебного удостоверения в согласованное сторонами время к своим электроустановкам и приборам учета потребления электрической энергии для контроля за исполнением условий договора электроснабжения;

ответственность сторон за нарушение условий договора электроснабжения;

ответственность энергоснабжающей организации за перебои в электроснабжении по ее вине, компенсация убытков потребителю.

Обязанности сторон по договору энергоснабжения

Согласно договору энергоснабжения, который является взаимным, продавец и покупатель имеют права и несут обязанности по договору. Рассмотрим наиболее важные из них. Продавец по договору энергоснабжения обязан передать, подать абоненту энергию в определенном количестве, установленного качества, с соблюдением режима подачи. Как отмечалось выше, количество является существенным условием договора. По договору

энергоснабжения с юридическими лицами, гражданами-предпринимателями определяется предельное количество энергии (ст.512 ГК). Определение количества энергии зависит от вида энергии и категории потребителя.

Договором может быть предусмотрена возможность изменять количество принимаемой энергии абонентом, при условии возмещения им расходов, понесенных в связи с этим энергоснабжающей организацией. Если абонент изменил количество принимаемой им энергии, но договором ему такое право не предоставлено, то энергоснабжающая организация вправе требовать возмещения причиненного ей реального ущерба в связи с ненадлежащим исполнением обязательства.

Если абонентом является гражданин, он вправе использовать энергию в необходимом ему количестве. Качество подаваемой энергии должно соответствовать требованиям, установленным государственными стандартами и иными нормативными актами или договором (к примеру, температура горячей воды, давление газа, напряжение электроэнергии) (ст.513 ГК). Качество определяется напряжением и частотой тока, качеством тепловой энергии – температурой энергоносителя, давлением пара.

В случае нарушения требований по качеству к энергоснабжающей организации могут быть применены меры ответственности ст.518 ГК – возмещение реального ущерба. Кроме того, абонент вправе отказаться от оплаты некачественной энергии. Если же абонент будет продолжать пользоваться энергией не соответствующего качества, от оплаты которой он отказался, это можно квалифицировать как неосновательное сбережение имущества, согласно ст.513 ГК энергоснабжающая организация вправе потребовать возмещения стоимости того, что потребитель неосновательно сберег. Ст.974 ГК: «Лицо, неосновательно временно пользовавшееся чужим имуществом без намерения его приобрести, либо чужими услугами, должно возместить потерпевшему то, что сберегло вследствие такого пользования, по цене, существовавшей во время, когда закончилось пользование, и в том, месте, где это происходило».

Режим подачи энергии устанавливается соглашением сторон. Как правило, энергия подается непрерывно. Однако, соглашением сторон могут допускаться перерывы в подачи энергии, энергоснабжающая организация может прекратить подачу энергии в одностороннем порядке для предотвращения или ликвидации аварии (п.2 ст.518 ГК).

При использовании энергии для бытового потребления на энергоснабжающую организацию возлагается обязанность обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасность энергетических сетей, приборов учета потребления энергии (п.2 ст.514 ГК).

Возложенные обязанности требуют со стороны энергоснабжающей организации обеспечения получения соответствующей информации о выполнении этих обязанностей или надлежащего контроля за деятельностью абонента.

Обязанности абонента зависят от его правового положения. Так, если абонентом является не гражданин, а иной субъект гражданского права, он обязан обеспечить надлежащее техническое состояние и безопасность эксплуатируемых энергетических сетей, приборов и оборудования (п.1 ст.514 ГК). Гражданин-абонент должен только поддерживать в исправном состоянии присоединительную сеть, соблюдать правила техники безопасности при пользовании энергией. Абонент обязан также соблюдать режим потребления энергии, оплачивать принятую энергию, ст.515 ГК (порядок и сроки расчетов устанавливаются по соглашению сторон или законодательством. Так, гражданин должен оплатить коммунальные услуги до 10 числа следующего за оплачиваемым месяца). Согласно ст.515 п.1 ГК оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии.

Передача субабоненту энергии возможна только с согласия энергоснабжающей организации, наличия у субабонента установки, присоединенной к установкам абонента, заключения договора между абонентом и субабонентом.

Статья 291 ГК устанавливает недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательства, если иное не вытекает из законодательства или договора. Одно из таких исключений содержится в п.1 ст.517 ГК и касается граждан, использующих энергию для бытовых нужд. Они вправе по своему усмотрению в любое время в одностороннем порядке расторгнуть договор энергоснабжения, но при соблюдении двух условий:

- 1) уведомить о расторжении договора энергоснабжающую организацию,
- 2) полностью оплатить использованную энергию.

Во взаимоотношениях с юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями энергоснабжающей организации предоставлено право отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке. Однако это право возникает только после неоднократного нарушения абонентом сроков оплаты энергии (п.3 ст.493, п.1 ст.517 ГК).

Кроме того, энергоснабжающая организация вправе в одностороннем порядке изменить или расторгнуть договор, если неудовлетворительное состояние энергетических установок абонента угрожает аварией, создает угрозу жизни и безопасности граждан, что удостоверяется органом государственного энергетического надзора (п.2,3 ст.517 ГК). В таком случае энергоснабжающая организация должна предупредить об этом абонента.

Энергоснабжающая организация может сделать перерыв в подаче энергии, прекратить или ограничить ее подачу при наличии трех условий:

- состояние энергетических установок угрожает аварией или создает угрозу жизни или безопасности граждан;
- неудовлетворительное состояние энергетических установок, удостоверенное органом государственного энергетического надзора;

- энергоснабжающая организация предупредила абонента о перерыве в подаче, прекращении или ограничении в подаче энергии.

Основанием перерыва в подаче, прекращении или ограничении в подаче энергии может стать необходимость принять неотложные меры по предотвращению или ликвидации аварии в системе энергоснабжающей организации. В этом случае перерыв в подаче допускается без согласования с абонентом и без соответствующего его предупреждения. Обязанность энергоснабжающей организации в этом случае заключается в немедленном уведомлении об этом абонента.

В иных случаях указанные действия энергоснабжающей организации по ограничению, увеличению (если абонент лишен возможности самостоятельно изменять количество принимаемой им энергии) или прекращению подачи энергии возможны только по соглашению сторон.

Законодатель ограничил ответственность сторон по договору энергоснабжения за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств. Нарушившая обязательство сторона обязана возместить причиненный этим реальный ущерб (п.1 ст.518 ГК). Так, например, основанием для предъявления требований энергоснабжающей организации является невыполнение ею своих обязательств по подаче энергии в установленном количестве и/или с соблюдением режима ее подачи.

Абонент может изменять количество потребляемой энергии (уменьшать или увеличивать), если это предусмотрено в договоре. Иначе энергоснабжающая организация вправе требовать возмещения причиненных ей убытков (реального ущерба) в связи с ненадлежащим исполнением обязательства абонентом, поскольку он нарушил предусмотренный договором режим потребления.

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

Качество энергии должно соответствовать госстандартам или договором. Иначе ответственность предусмотрена п.1 ст.518 ГК. Кроме того, абонент имеет право отказаться от оплаты некачественной энергии.

П.1 ст.518 ГК ограничил ответственность сторон по договору энергоснабжения за неисполнение и ненадлежащее исполнение договора лишь обязанностью возместить причиненный этим реальный ущерб, включающий в себя (п.2 ст.14 ГК) понесенные контрагентом расходы и стоимость поврежденного или утраченного имущества.

Однако стороны не лишены по законодательству права предусмотреть в договоре энергоснабжения дополнительно взаимную ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств в виде неустойки.

Ст.510 ГК - абонент оплачивает принятую энергию. Оплата принятой энергии осуществляется по установленным ценам на природный газ и тарифам на электрическую и тепловую энергию с применением установленного коэффициента для перевода этих цен и тарифов в эквивалент валюты других

государств, используемой для оплаты поставляемой из-за пределов республики природного газа и с учетом официального курса денежной единицы РБ на день оплаты по отношению к валюте, используемой для расчетов за природный газ. Задолженность по расчетам ежемесячно индексируется в полном размере.

Контрольные вопросы

- 1) Понятие, стороны, предмет, источники правового регулирования договора энергоснабжения.
- 2) Права и обязанности сторон по договору энергоснабжения.
- 3) Существенные условия договора энергоснабжения в зависимости от абонента.
- 4) Особенности ответственности по договору энергоснабжения.
- 5) Порядок заключения договора энергоснабжения.

Рекомендуемая литература

- 1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г. №218-3: (в ред. 30 декабря 2015 г. № 343-3) / Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2016. – 2/2343.
- 2) Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 17 октября 2011 г. № 1394 «Об утверждении Правил электроснабжения».
- 3) Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 2. 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева. – М.: Изд-во [Велби](#), 2014. – 848 с.
- 4) Спорные вопросы судебной практики по договорам энергоснабжения: Монография / О.Ю. Шиловост. - М.: Норма: НИЦ Инфра-М, 2015. - 224 с.
- 5) Богоненко, В.А. Правовое регулирование доставки нефти и нефтепродуктов трубопроводным транспортом / В.А. Богоненко. - Новополоцк: ПГУ, 2002. - 112 с.
- 6) Богоненко, В.А. Правовое регулирование доставки газа магистральными трубопроводами / В.А. Богоненко. - Минск: 'УП «Технопринт», 2004. - 216 с.
- 7) Богуславский, В.В., Ковалевич, Н.А. Возмещение ущерба по договору энергоснабжения // Вестник Высшего хозяйственного суда. – 2009. – № 1. – С. 58-61.
- 8) Богуславский, В.В., Ковалевич, Н.А. Возмещение ущерба по договору энергоснабжения // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь – 2009. – № 1. – С. 58-61.
- 9) Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017.
- 10) Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 463 с.
- 11) Анисимов, А. П. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2 : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я.

Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 204 с

12) Зенин, И. А. Гражданское право. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 17-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 268 с.

13) Иванова, Е. В. Договорное право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 393 с.

Тема 6 Договор аренды

1.1. Понятие, общая характеристика договора аренды.

1.2. Цель, предмет, форма и сроки договора аренды

1.3. Арендная плата: формы, условия, сроки и порядок внесения.

1.4. Права и обязанности сторон.

1.5. Основания прекращения договора.

1.6 Особенности отдельных видов договора аренды и договоров аренды отдельных видов имущества.

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

Аренда применяется тогда, когда приобретение имущества в собственность нецелесообразно.

Цель договора аренды – обеспечить возможность гражданам и юридическим лицам на определенных условиях временно пользоваться чужим имуществом. Область применения аренды обширна – во всех сферах экономики и в отношении всех форм собственности.

Признаки: двусторонний, возмездный, консенсуальный. Договор проката – публичный

Объектами аренды могут быть земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и иные имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие вещи (ст.578).

Соответственно поскольку речь идет о передаче имущества во временное пользование, объектом договора аренды (имущественного найма) могут быть только вещи *индивидуально-определенные и непотребляемые* (так как использование потребляемых вещей означает прекращение их существования).

Отличие от других договоров:

- 1) имущество не передаётся в собственность,
- 2) предмет договора – индивидуально-определённые непотребляемые вещи

Виды аренды:

- прокат (параграф 2);
- аренда транспортных средств (параграф 3);
- аренда зданий и сооружений (параграф 4);
- аренда предприятий (параграф 5);

- лизинг (параграф 6).

Элементы договора:

1) стороны договора *Арендодатель* – лицо, которое сдаёт имущество в аренду, принадлежащее ему на праве собственности, и иные лица, уполномоченные законодательством или собственником сдавать имущество в аренду (ст. 579). *Арендатор* – любой субъект, заинтересованный в получении имущества. Это - ЮЛ, ФЛ (ИП), РБ, АТЕ. Договор аренды, заключенный без согласия собственника, является *ничтожным* в силу [статьи 169](#) ГК как не соответствующий требованиям [статьи 579](#) ГК.

Договор аренды, заключенный с превышением полномочий, является *оспоримой* сделкой и может быть признан недействительным по основаниям [статьи 175](#) ГК по иску лица, в интересах которого установлены ограничения. Представление доказательств прямого одобрения договора аренды, в том числе последующего, может являться основанием для отказа в удовлетворении иска о признании такой сделки недействительной (п.12 постановления Пленума).

2) Предметом договора аренды может быть любое индивидуально определенное имущество, которое в процессе использования не должно терять своих натуральных свойств.

Если предметом договора аренды является недвижимое имущество, находящееся в государственной собственности, то стороны обязаны руководствоваться [Положением](#) о порядке определения размеров арендной платы при сдаче в аренду капитальных строений (зданий, сооружений), изолированных помещений, их частей, утвержденным Указом № 518.

3) Форма договора: письменная, если аренда превышает срок более 1 год и если хотя бы одной из сторон является – ЮЛ (независимо от срока) (ст.580).

Договоры проката, аренды транспортных средств, зданий и сооружений, предприятий независимо от срока действия заключаются только в письменной форме (ст.579, 604, 622).

Если иное не установлено законодательными актами, то договор аренды недвижимого имущества подлежит государственной регистрации.

4) Существенные условия

Договор аренды считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора, к которым относятся предмет договора, условия, которые названы в законодательстве как существенные, необходимые или обязательные для договора данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (ст. 402 ГК).

В частности, к существенным условиям договора аренды относятся условия (п 4 Постановления Пленума):

1) о данных, позволяющих определенно установить имущество, подлежащее передаче арендатору в качестве объекта аренды (п.3 ст.578);

2) о размере арендной платы (п.1 ст. 625 ГК, п. 14 Положения о порядке определения размеров арендной платы при сдаче в аренду капитальных строений (зданий, сооружений), изолированных помещений, их частей, утвержденного Указом № 518 от 23 октября 2009 г);

3) о сроках уплаты арендной платы по договору аренды недвижимого имущества (за исключением торговых мест на рынках и торговых объектах в торговых центрах), находящегося в государственной собственности (п. 1,14 Положения о порядке определения размеров арендной платы при сдаче в аренду капитальных строений (зданий, сооружений), изолированных помещений, их частей, утвержденного Указом № 518 от 23 октября 2009 г).

В договоре аренды надо обязательно указать все признаки, которые характеризуют сдаваемое в аренду имущество (состав, местонахождение, состояние и др.) ст.578 – при несоблюдении этого требования договор аренды считается незаключенным.

5) Срок договора (ст.581)

Согласно п. 14 срок договора аренды не относится к существенным условиям договора аренды и определяется по соглашению сторон. Заключение договора аренды допускается и без указания срока его действия.

Договор аренды может заключаться как на определенный, так и на неопределенный срок. Договор аренды заключается на срок, который определяется договором аренды (т.е. соглашением). Если он не определен, то договор аренды считается заключенным на неопределенный срок и любая из сторон может его прекратить, уведомив другую.

Договоры аренды, субаренды капитальных строений (зданий, сооружений), изолированных помещений, машино-мест заключаются в порядке, предусмотренном законодательством, на срок не менее трех лет. Заключение таких договоров на срок менее трех лет допускается только с согласия арендатора (пункта 1 Декрета № 24).

Если стороны не согласовали срок договора аренды либо срок невозможно однозначно определить, такой договор признается заключенным на неопределенный срок.

Письменное предупреждение (уведомление) одной из сторон договора о прекращении договора аренды является надлежащим документом, направленным на прекращение арендных правоотношений в порядке ст. 581, и может расцениваться как односторонний отказ от договора, повлекший прекращение договора (в этом случае не требуется судебного постановления).

Договор аренды, заключенный на неопределенный срок, может быть прекращен по основанию, предусмотренному статьи 581 ГК, и расторгнут по правилам ст. 590 и соблюдении требований об обязательном досудебном порядке.

Такой договор аренды каждая из сторон вправе расторгнуть в любое время, необходимо лишь предупредить об этом другую сторону за 1 месяц, а при аренде недвижимого имущества – за 3 месяца. Стороны могут предусмотреть и иной срок для предупреждения (срок может быть установлен и законодательно).

Прекращение срока не прекращает автоматически договор аренды, если по истечении этого срока арендатор продолжает пользоваться имуществом, а арендодатель не возражает против этого. В этом случае считается, что договор аренды продлён на неопределённый срок на предыдущих условиях. Законодатель может устанавливать максимальные сроки аренды - аренда земельных участков не должна превышать 99 лет.

6) Содержание договора

Обязанности арендодателя:

1) *предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества (ст.582);*

2) *сдать имущество в аренду со всеми принадлежностями и относящимися к нему документами (ст.582); и сделать это своевременно (в срок);*

Сдача имущества в аренду – одна из форм распоряжения арендодателем может быть собственник сдаваемого имущества или иное лицо, которое управомочено сдавать в аренду имущество законом или собственником.

Переход права собственности или права полного хозяйственного ведения, права оперативного управления на сданное в аренду имущество другому лицу не является основанием для изменения или расторжения договора аренды.

В соответствии с пунктом 16 обязанность по передаче имущества в аренду вместе со всеми принадлежностями и относящимися к нему документами возлагается на арендодателя. Если для использования объекта аренды арендодатель не передал принадлежности и относящиеся к нему документы, то он не исполнил свою обязанность по передаче арендуемого имущества. При этом на арендаторе лежит обязанность доказать, что отсутствие принадлежностей и относящихся к объекту аренды документов делает невозможным использование имущества в соответствии с его назначением либо в значительной степени он лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора.

Арендодатель может считаться исполнившим свою обязанность по передаче объекта аренды, если арендатор фактически пользуется объектом аренды, переданным без принадлежностей и относящихся к нему документов, и пользование имуществом в соответствии с его назначением возможно без принадлежностей и относящихся к нему документов. В этом случае непредставление принадлежностей и документов не может рассматриваться хозяйственными судами как существенное нарушение арендодателем условий договора и являться основанием для его расторжения.

Арендатор, указывающий на невозможность использования по назначению объекта аренды ввиду отсутствия принадлежностей и относящихся к нему документов, вправе потребовать от арендодателя представления таких принадлежностей и документов или расторжения договора, а также возмещения убытков (часть вторая [пункта 2](#) статьи 582 ГК).

3) *отвечать за недостатки сданного в аренду имущества (за исключением заранее оговоренных) ст. 583;*

4) обязан предупредить арендатора обо всех правах 3-их лиц на сдаваемое в аренду имущество (ст. 584);

5) предоставить имущество в срок, обозначенный в договоре аренды или в разумный срок;

6) проводить за свой счёт капитальный ремонт имущества, переданного в аренду; (ст.587)

При рассмотрении споров о взыскании стоимости капитального ремонта следует учитывать, что:

проведение капитального ремонта арендатором осуществляется по согласованию с арендодателем;

в случае если стороны предусмотрели в договоре аренды возложение обязанности по проведению капитального ремонта арендованного имущества на арендатора и не установили, за чей счет производится такой ремонт, обязанность по возмещению стоимости такого ремонта лежит на арендодателе;

расходы арендатора по капитальному ремонту не подлежат возмещению, если арендатор не представил доказательств, свидетельствующих о вызванной неотложной необходимости проведения капитального ремонта арендуемого имущества, обусловленного его техническим состоянием, и уклонении арендодателя от проведения такого ремонта, а также не подтвердил размер произведенных затрат;

расходы арендатора по проведению капитального ремонта в части, превышающей согласованную сметную стоимость, не подлежат возмещению, если арендатор произвел капитальный ремонт с целью создания дополнительных условий и удобств для своей предпринимательской деятельности.

В предмет доказывания по спору о взыскании стоимости капитального ремонта входит выяснение следующих обстоятельств: нарушил ли арендодатель свою обязанность по производству капитального ремонта; имелась ли неотложная необходимость в проведении капитального ремонта (например, после аварии, ликвидации пожара); имело ли место обращение арендатора к арендодателю о проведении капитального ремонта; относятся ли выполненные работы к капитальному ремонту или арендатором были сделаны иные неотделимые улучшения арендованного имущества; действительно ли арендатор за счет собственных средств произвел капитальный ремонт арендуемого объекта; размер затрат арендатора на капитальный ремонт и т.д.

7) по окончании аренды принять сданное в аренду имущество

8) должен воздерживаться от каких-либо действий, которые могут помешать арендатору (нанимателю) владеть и пользоваться нанятым имуществом.

Обязанности арендатора:

1) пользоваться арендованным имуществом в соответствии с договором аренды и в соответствии с назначением имущества (п.1 ст. 586 ГК);

2) своевременно вносить плату за пользование имуществом, которая может установлена на всё имущество в целом или на составные части имущества;

Обязанность арендатора уплачивать арендную плату и право арендодателя на взимание арендных платежей возникает с момента фактической передачи объекта аренды и прекращается после возврата (освобождения) имущества (п.20)

Закон предоставляет возможность устанавливать арендную плату за все арендуемое имущество в целом или отдельно по каждой из его составных частей в виде:

- 1) определенных в твердой сумме платежей, вносимых периодически или одновременно;
- 2) установленной доли полученных в результате использования арендованного имущества продукции, плодов или доходов;
- 3) предоставления арендатором определенных услуг;
- 4) передачи арендатором арендодателю обусловленной договором вещи в собственность или аренду;
- 5) возложения на арендатора обусловленных договором затрат на улучшение арендованного имущества (ст. 585).

Помимо указанных, стороны могут предусматривать и иные формы арендной платы. Они могут изменять размер арендной платы в сроки, предусмотренные договором, но не чаще одного раза в год. Для отдельных видов аренды, а также для аренды отдельных видов имущества законодательством могут быть предусмотрены иные минимальные сроки арендной платы.

Независимо от предусмотренных договором сроков и порядка изменения арендной платы размер арендной платы подлежит пересмотру по требованию одной из сторон при изменении законодательства.

Размер может по соглашению изменяться (не чаще 1 раза в год, однако могут быть и другие сроки пересмотра арендной платы).

Требование о досрочном внесении арендной платы, если иное не предусмотрено договором, не допускается.

Законодатель такую возможность предоставил арендодателю только в случае существенного нарушения арендатором сроков внесения арендной платы.

При этом арендодатель не вправе требовать досрочного внесения арендной платы более чем за два срока подряд (ст. 585 ГК).

3) поддерживать имущество в исправном состоянии, проводить за свой счёт текущий ремонт; Получая арендованное имущество во владение и пользование, арендатор становится на период действия договора его законным (титულным) владельцем.

4) нести расходы на содержание имущества;

5) передать арендодателю имущество в том же состоянии, в котором он его получил. (ст. 593)

Арендатор вправе:

1) арендатор, указывающий на невозможность использования по назначению объекта аренды ввиду отсутствия принадлежностей и относящихся к нему документов, вправе потребовать от арендодателя представления таких принадлежностей и документов или расторжения договора, а также возмещения убытков (статья 582 ГК).

2) с согласия арендодателя передавать свои права частично или полностью другим лицам (субаренду) или поднаем; (ст. 586)

3) предоставлять арендуемое имущество в безвозмездное пользование другому лицу или отдавать арендные права в залог. (ст. 586)

4) потребовать от арендодателя устранить недостатки имущества, имеющиеся в момент передачи имущества либо потребовать досрочного расторжения договора (ст. 583).

При обнаружении в сданном в аренду имуществе недостатков, которые полностью или частично препятствуют использованию имущества, арендатор по своему выбору вправе:

а) требовать безвозмездного устранения таких недостатков,
б) требовать соразмерного уменьшения арендной платы,
в) требовать возмещения своих расходов на устранение недостатков,
г) может удержать сумму расходов, вызванных устранением обнаруженных недостатков из арендной платы, но об этом надо предварительно уведомить арендодателя,

д) требовать досрочного расторжения договора аренды.

Арендодатель может произвести замену ненадлежащего имущества другим аналогичным имуществом надлежащего состояния.

Арендатор не может ссылаться на недостатки имущества и требовать уменьшения арендной платы (требовать возврата уплаченной арендной платы) или досрочного расторжения договора, если эти недостатки были оговорены, либо заранее известны арендатору, либо должны были быть обнаружены при заключении договора или передаче имущества в аренду

5) на выкуп арендуемого имущества; (ст. 595)

В случаях, предусмотренных законодательством или договором аренды, он имеет право на выкуп арендуемого имущества – при условии внесения арендатором всей обусловленной договором аренды выкупной цены. Арендуемое имущество становится собственностью арендатора. Это может произойти после и до истечения договора аренды – это определяется договором. Условие о выкупе арендуемого имущества может быть предусмотрено договором аренды или дополнительным соглашением к договору аренды. Если поздно, то стороны могут предусмотреть, что ранее выплаченная арендная плата засчитывается в выкупную цену.

Отсутствие условия о выкупе арендованного имущества в договоре может быть восполнено дополнительным соглашением сторон, которые вправе договориться о включении ранее выплаченной арендной платы в выкупную цену. Законодательством могут быть установлены случаи запрещения выкупа арендованного имущества (ст. 595 ГК).

6) преимущественное право на заключение договора на новый срок (ст. 592)

При рассмотрении спора о реализации арендатором преимущественного права на заключение договора аренды хозяйственному суду следует установить следующие обстоятельства:

- надлежащее исполнение арендатором своих обязательств по договору;
- наличие обязательного письменного уведомления арендатора о согласии заключить новый договор аренды в срок, указанный в договоре аренды, а если в договоре такой срок не указан – в разумный срок до окончания действия договора;

- согласие арендатора на заключение договора аренды на новый срок на условиях, на которых арендодатель предполагал заключить договор аренды с другим арендатором;

- наличие (отсутствие) доказательств распоряжения собственником спорного имущества (арендодателем) этим имуществом посредством сдачи его в аренду другому лицу.

7) имеет право также на возмещение произведенных на улучшение имущества расходов, если эти улучшения были сделаны с согласия арендатора.
ст 594.

8) вправе требовать расторжения (изменения) договора аренды, если:
арендодатель не предоставляет ему сданное в аренду имущество либо чинит препятствия в пользовании этим имуществом в соответствии с договором или назначением этого имущества;

арендованное имущество имеет препятствующие его использованию недостатки, за которые отвечает арендодатель;

арендодатель не выполняет обязанности по капитальному ремонту сданного в аренду имущества;

имущество в силу обстоятельств, за которые арендатор не отвечает, оказывается в состоянии, не пригодном для использования.

Прекращение договора аренды допускается как по соглашению сторон, так и по требованию одной из них.

По требованию арендодателя названный договор может быть досрочно расторгнут, если арендатор (ст. 590):

1) пользуется имуществом с существенными нарушениями условий договора или назначения имущества либо с неоднократными нарушениями;

2) существенно ухудшает имущество;

3) не вносит арендную плату более двух раз подряд со дня истечения срока платежа;

4) не производит капитального ремонта в установленные сроки в тех случаях, когда обязанность возлагается на него.

В случаях, установленных законом, арендодатель вправе требовать досрочного расторжения договора только после направления арендатору письменного предупреждения о необходимости исполнения им обязательств в разумный срок, если иной порядок досрочного расторжения договора не предусмотрен действующим законодательством (ст. 590 ГК).

По требованию арендатора названный договор может быть досрочно расторгнут, если (ст. 591):

1) арендодатель не предоставляет имущество в пользование арендатору либо создает препятствия пользованию имуществом в соответствии с условиями договора или назначением имущества;

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

3) арендодатель не производит в установленные сроки капитального ремонта, входящего в его обязанности;

4) имущество в силу обстоятельств, за которые арендатор не отвечает, пришло в негодность и не может в дальнейшем использоваться (ст. 591 ГК).

По договору проката арендодатель, который осуществляет сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору движимое имущество во временное владение и пользование в потребительских целях, а арендатор обязуется внести арендную плату в установленном размере и вернуть по истечении установленного срока имущество арендодателю (ст. 597 ГК). По своей правовой природе договор бытового проката двусторонний, возмездный, консенсуальный, публичный, договор присоединения. Предметом договора бытового проката может быть только движимое (индивидуально-определенное) имущество, используемое для потребительских целей. Сторонами договора бытового проката являются арендодатель и арендатор. Арендодателем могут быть только субъекты хозяйствования, которые осуществляют эту деятельность в качестве постоянной предпринимательской деятельности; арендаторами, как правило, – граждане, однако могут быть юридические лица и индивидуальные предприниматели, арендующие имущество в потребительских целях. Форма договора проката письменная. Договор оформляется обязательством-квитанцией установленного образца, которое и является договором сторон. Договор бытового проката всегда срочный (максимум до 1 года). К этому договору не применяются правила о возобновлении договора аренды на неопределенный срок и о преимущественном праве арендатора на перезаключение. Договор бытового проката может быть расторгнут по требованию арендатора в любое время. Арендатор по договору бытового проката не вправе: сдавать имущество в субаренду; передавать свои права и обязанности другому лицу; предоставлять имущество в безвозмездное пользование; закладывать арендуемое имущество; вносить арендные права в качестве имущественного вклада в хозяйственные товарищества или общества.

По договору аренды транспортных средств арендодатель предоставляет транспортное средство арендатору за плату во временное владение и пользование. В ГК выделены две разновидности этого договора: •аренда транспортного средства с экипажем; •аренда транспортного средства без экипажа. По своей правовой природе договор аренды транспортного средства является двусторонним, возмездным, реальным. Договор заключается в письменной форме. Срок договора определяется сторонами. По договору аренды (фрахтования на время) транспортного средства с экипажем арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и по его технической эксплуатации (п. 1 ст. 603 ГК). Арендодателем выступает собственник транспортного средства, субъект права хозяйственного ведения или

иной титульный владелец транспортного средства. Арендатором может быть субъект хозяйствования. Арендодатель должен в течение срока действия этого договора поддерживать транспортное средство в надлежащем состоянии, производя текущий и капитальный ремонт. Он несет ответственность за вред, причиненный сданным им в аренду транспортным средством. Если иное не предусмотрено договором, арендатор вправе сдавать транспортное средство в субаренду без согласия арендодателя. По договору аренды транспортного средства без экипажа арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное пользование без оказания услуг по управлению и его технической эксплуатации (ст. 613 ГК). При аренде транспортного средства без экипажа арендатор все делает сам: укомплектовывает экипаж, несет расходы по содержанию и эксплуатации транспортного средства, несет ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности.

Договор аренды здания или сооружения – это соглашение, в силу которого арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование или во временное пользование арендатору здание или сооружение (ст. 621 ГК). По своей правовой природе договор аренды здания или сооружения является двусторонним, возмездным, консенсуальным. Предметом договора аренды являются объекты недвижимого имущества – здания и сооружения. Цена договора состоит из уплачиваемой арендной платы в установленном в договоре размере. Размер арендной платы относится к числу существенных условий договора. Договор аренды здания или сооружения должен быть заключен в простой письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Передача здания осуществляется по передаточному акту. Одновременно с передачей прав владения и пользования на сданную в аренду недвижимость арендатору передаются и права на земельный участок, необходимый для ее эксплуатации: право аренды или иное предусмотренное в договоре аренды право пользования соответственно в зависимости от того, является арендодатель собственником земельного участка или нет.

Договор аренды предприятия – это соглашение, по которому арендодатель обязуется предоставить арендатору во временное владение и пользование предприятие в целом как имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности, а арендатор обязуется вносить арендную плату и при прекращении договора возвратить имущественный комплекс. Если иное не предусмотрено правилами об аренде предприятия, то эти отношения регулируются нормами об аренде здания или сооружения. Под предприятием как объектом гражданских прав понимается имущественный комплекс, который используется для предпринимательской деятельности (земельный участок, здания, сооружения, оборудование, запасы сырья, материалов, права пользования природными ресурсами, иные имущественные права, долги и т. д.). Предприятие признается недвижимостью. По своей правовой природе договор аренды предприятия является двусторонним, консенсуальным, возмездным. По форме договор аренды предприятия должен представлять единый документ, совершенный в письменной форме, который подлежит государственной регистрации. Договор

аренды предприятия считается заключенным с момента такой регистрации. Сторонами по договору аренды предприятия могут быть только субъекты предпринимательской деятельности. Существенным условием договора аренды предприятия является арендная плата. Срок договора аренды определяется сторонами при заключении договора.

Контрольные вопросы

- 1) Договор аренды: понятие, виды, область применения, стороны и предмет.
- 2) Форма договора аренды.
- 3) Существенные условия договора.
- 4) Права и обязанности сторон.
- 5) Прекращения договора аренды.
- 6) Договора аренда зданий и сооружений.
- 7) Договор аренда предприятий.
- 8) Договора аренда транспортных средств (с экипажем и без экипажа).
- 9) Договор проката.

Рекомендуемая литература

- 1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г. №218-З: (в ред. 30 декабря 2015 г. № 343-З) / Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2016. – 2/2343.
- 2) Декрет Президента Республики Беларусь от 19 декабря 2008 г. № 24 «О некоторых вопросах аренды капитальных строений (зданий, сооружений), изолированных помещений».
- 3) Указ Президента Республики Беларусь от 29 марта 2012 г. № 150 «О некоторых вопросах аренды и безвозмездного пользования имуществом».
- 4) Указа Президента Республики Беларусь от 23 октября 2009 г. № 518 «О некоторых вопросах аренды и безвозмездного пользования имуществом»
- 5) Постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 15 февраля 2012 № 1 «О некоторых вопросах рассмотрения дел, возникающих из арендных правоотношений».
- 6) Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 2. 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева. – М.: Изд-во Велби, 2014. – 848 с.
- 7) Чигир, В.Ф. Договор аренды и его виды. Минск : Амалфея, 2001.
- 8) Послед, М.Ч. Новое в законодательстве, касающееся заключения договоров аренды недвижимого имущества // Вестник Высшего хозяйственного суда. – 2009. – № 3. – С. 40-62.
- 9) Людвиг, Т.В. Неотделимые улучшения по договору аренды недвижимого имущества // Вестник Высшего хозяйственного суда. – 2009. – № 4. – С. 65-71.
- 10) Практика рассмотрения споров, возникающих из арендных правоотношений // Судебная практика. – 2007. – № 1. – С. 31-46.

11) Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017.

12) Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 463 с.

13) Анисимов, А. П. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2 : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 204 с

14) Зенин, И. А. Гражданское право. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 17-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 268 с.

15) Иванова, Е. В. Договорное право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 393 с.

Тема 7 Жилищные правоотношения

1.1. Жилищные правоотношения: основания возникновения, стороны, предмет, содержание.

1.2. Обеспечение граждан жилыми помещениями.

1.3. Условия учета, порядок и очередность предоставления жилых помещений. Основания и порядок снятия с учета.

1.4 Договор найма жилого помещения.

1.5. Прекращение договора найма жилого помещения: основания и порядок выселения.

1.6. Правовой режим общежитий и служебных жилых помещений.

Предметом жилищного права является определенная совокупность общественных отношений, связанных с возникновением права на жилое помещение, использованием и эксплуатацией жилищного фонда, то есть жилищные правоотношения.

Жилищные отношения — отношения в области обеспечения граждан жилыми помещениями, пользования и распоряжения ими, а также сохранности жилищного фонда. Специфической чертой данных отношений является то, что они возникают и развиваются по поводу особого объекта — жилья.

Понятие «жилищные отношения» охватывает широкий круг общественных отношений. Прежде всего эти отношения связаны с использованием жилищем. Они являются главным предметом жилищного законодательства. К жилищным правоотношениям относятся отношения, складывающиеся по поводу управления жилищным фондом; учета граждан, нуждающихся в улучшении жилищных условий; владения и распоряжения жилыми помещениями; эксплуатации; обеспечения сохранности и ремонта жилых домов и жилых помещений; собственности на жилище, а также земельные, кредитные отношения, связанные со строительством и реконструкцией жилых домов, их содержанием, ремонтом и др.

Жилищные отношения неоднородны. Большинство из них являются имущественными. Они складываются по поводу объектов, имеющих экономическую ценность: квартир, жилых домов, жилищных фондов и др.

Жилищные отношения можно разделить на:

- жилищные отношения в области обеспечения граждан жилыми помещениями;
- отношения по найму жилых помещений на основании договора найма либо пользования жилыми помещениями по иным основаниям;
- отношения по пользованию служебными жилыми помещениями, жилыми помещениями в общежитиях, специальных домах;
- правоотношения собственности в жилищной сфере;
- правоотношения в области применения мер юридической ответственности за нарушение жилищного законодательства;
- жилищные отношения, возникающие в области управления, эксплуатации, обеспечения сохранности и ремонта жилого помещения;
- отношения, связанные со строительством и реконструкцией жилых домов.

К объектам жилищных отношений относятся следующие жилые помещения: жилой дом, квартира, часть жилого дома или квартиры.

Субъектами жилищных отношений являются:

- граждане Республики Беларусь, иностранные граждане и лица без гражданства;
- юридические лица независимо от форм собственности;
- государственные органы.

Граждане Республики Беларусь в области жилищных отношений имеют право:

- получать жилое помещение в пользование на условиях и в порядке, установленных ЖК;
- получать земельный участок для индивидуального жилищного строительства;
- осуществлять индивидуальное или коллективное жилищное строительство;
- получать в установленном порядке льготные кредиты, субсидии и иные формы государственной поддержки для строительства (реконструкции) или приобретения жилого помещения;
- получать в установленном порядке субсидии на плату за пользование жилым помещением и коммунальные услуги;
- приобретать жилое помещение в собственность;
- пользоваться жилым помещением по договору найма (поднайма) и на иных основаниях, предусмотренных ЖК;
- владеть, пользоваться и распоряжаться по своему усмотрению жилыми помещениями, принадлежащими им на праве собственности, за исключением случаев, предусмотренных законодательством;
- самостоятельно выбирать формы и способы улучшения своих жилищных условий, ремонта и эксплуатации жилого помещения;

— требовать устранения обстоятельств, препятствующих осуществлению жилищных и связанных с ними прав, а также создающих угрозу здоровью, отдыху и свободному развитию личности, содержанию жилого помещения;

— на судебную защиту своих жилищных и связанных с ними прав и интересов;

— совершать иные действия, не противоречащие законодательству;

— самостоятельно в установленном порядке учреждать организации по строительству, эксплуатации, обслуживанию, ремонту, управлению и приобретению жилых помещений;

— на одноразовое получение жилого помещения социального пользования. Такое право имеют малообеспеченные нетрудоспособные граждане, состоящие на учете нуждающихся в улучшении жилищных условий;

— преимущественное право на индивидуальное или коллективное жилищное строительство. Такое право имеют граждане, состоящие на учете нуждающихся в улучшении жилищных условий.

Граждане Республики Беларусь в области жилищных отношений обязаны:

— соблюдать требования ЖК и иных актов жилищного законодательства Республики Беларусь и договорных обязательств, связанных с реализацией жилищных прав;

— не препятствовать осуществлению законных прав и интересов других субъектов жилищных отношений;

— возмещать ущерб, нанесенный ими жилым помещениям других граждан и юридических лиц независимо от форм собственности в связи с использованием этими жилыми помещениями;

— обеспечивать доступ в занимаемые ими жилые помещения работникам, занятым обслуживанием и эксплуатацией жилищного фонда, при проведении необходимых ремонтных работ;

— использовать жилые помещения в соответствии с требованиями ЖК;

— соблюдать правила строительства, эксплуатации и ремонта жилых помещений.

Иностранные граждане и лица без гражданства, постоянно проживающие на территории Республики Беларусь, пользуются правами и исполняют обязанности в области жилищных отношений наравне с гражданами Республики Беларусь, если иное не предусмотрено Конституцией, законами и международными договорами Республики Беларусь.

Договор найма жилого помещения - соглашение, по которому одна сторона (наймодатель) обязуется предоставить за плату другой стороне (нанимателю) жилое помещение во владение и пользование для проживания в нем.

Наймодателем может быть собственник жилого помещения. Гражданин или организация, не являющиеся собственниками жилого помещения, могут выступать в качестве наймодателей в случае, если им законодательными актами или собственником жилого помещения предоставлены соответствующие полномочия. Нанимателем может быть только гражданин.

Предметом договора найма жилого помещения могут быть жилой дом, квартира, жилая комната.

Часть жилой комнаты может быть предметом договора найма жилого помещения частного жилищного фонда или договора найма жилого помещения в общежитии. Жилое помещение, расположенное в здании, подлежащем сносу либо капитальному ремонту с переустройством и (или) перепланировкой, а также в подвале или полуподвале, не может являться предметом договора найма жилого помещения. Договор найма жилого помещения заключается на срок, определенный соглашением сторон, либо без указания срока, если иное не установлено настоящим Кодексом.

Существенными условиями договора найма жилого помещения являются:
предмет договора найма жилого помещения;

срок действия договора найма жилого помещения - для договоров найма жилых помещений, заключенных на определенный срок;

размер платы за пользование жилым помещением и срок ее внесения;

срок внесения платы за жилищно-коммунальные услуги - в случае, если в соответствии с законодательными актами или договором найма жилого помещения наниматель жилого помещения обязан вносить плату за жилищно-коммунальные услуги.

В договоре найма жилого помещения указываются члены семьи нанимателя жилого помещения, которые постоянно проживают совместно с ним в жилом помещении.

Договор найма жилого помещения заключается в письменной форме и считается заключенным с даты его **регистрации** районным, городским, поселковым, сельским исполнительными комитетами, местной администрацией района в городе.

Наймодатель жилого помещения имеет право требовать:

своевременного внесения нанимателем жилого помещения платы за жилищно-коммунальные услуги и (или) платы за пользование жилым помещением в соответствии с договором найма жилого помещения;

использования нанимателем предоставленного ему во владение и пользование жилого помещения в соответствии с его назначением;

доступа в жилое помещение, являющееся предметом договора найма жилого помещения (в согласованное с нанимателем жилого помещения время и в его присутствии), работников организаций, осуществляющих эксплуатацию жилищного фонда и (или) предоставляющих жилищно-коммунальные услуги, для проверки технического состояния жилого помещения, инженерных систем и оборудования и проведения ремонтных работ;

исполнения нанимателем жилого помещения иных обязанностей.

Наймодатель жилого помещения обязан:

предоставить нанимателю жилое помещение;

обеспечивать бесперебойную работу санитарно-технического и иного оборудования;

устранять за свой счет повреждения в жилом помещении, являющемся предметом договора найма жилого помещения, возникшие вследствие

неисправностей конструктивных элементов, инженерных систем не по вине нанимателя жилого помещения;

исполнять иные обязанности в соответствии с настоящим Кодексом и иными актами законодательства.

Наниматель жилого помещения имеет право:

предоставлять право владения и пользования занимаемым им жилым помещением членам своей семьи и иным гражданам;

расторгнуть договор найма жилого помещения в любое время с согласия проживающих совместно с ним совершеннолетних членов его семьи после исполнения своих обязанностей по этому договору;

требовать внесения изменений в договор найма жилого помещения при предоставлении права владения и пользования занимаемым им жилым помещением своим несовершеннолетним детям;

осуществлять иные права.

Наниматель жилого помещения обязан:

использовать жилое, подсобные и вспомогательные помещения и находящееся в них оборудование в соответствии с их назначением;

вносить плату за жилищно-коммунальные услуги и (или) плату за пользование жилым помещением;

обеспечивать подготовку занимаемого жилого помещения к эксплуатации в осенне-зимний период (утепление окон и дверей);

возмещать ущерб, причиненный им помещениям других граждан и организаций.

Договор найма жилого помещения, заключенный на определенный срок, прекращается с истечением его срока либо в связи со смертью, признанием судом безвестно отсутствующим или объявлением умершим нанимателя жилого помещения, если в жилом помещении не остались проживать совершеннолетние члены его семьи, имеющие право требовать заключения договора найма жилого помещения и признания их нанимателями жилого помещения на условиях ранее заключенного договора найма жилого помещения, а также по иным основаниям.

Договор найма жилого помещения может быть расторгнут по соглашению сторон после исполнения своих обязательств перед наймодателем. Наниматель жилого помещения вправе расторгнуть договор найма жилого помещения в любое время.

Договор найма жилого помещения в судебном порядке может быть признан недействительным в случае:

представления гражданами не соответствующих действительности сведений о нуждаемости в улучшении жилищных условий, на основании которых им было предоставлено жилое помещение;

нарушения прав других граждан или организаций на жилое помещение, являющееся предметом договора найма;

нарушения условий и порядка предоставления жилого помещения

Выселение граждан из жилых помещений допускается только по основаниям, предусмотренным законодательными актами

Гражданам, выселяемым из жилых помещений, одновременно предоставляются другие жилые помещения. Предоставляемое гражданам в связи с их выселением жилое помещение должно находиться в пределах данного населенного пункта, а в сельской местности - в пределах территории сельсовета.

Подлежат выселению в судебном порядке без предоставления другого жилого помещения по требованию собственника жилого помещения или других заинтересованных лиц:

граждане, самоуправно занявшие жилое помещение;

гражданин, которому предоставлено право владения и пользования жилым помещением в качестве опекуна (попечителя), приемного родителя, родителя-воспитателя детского дома семейного типа, в случае его отказа освободить это жилое помещение по прекращении опеки (попечительства);

совершеннолетние члены, бывшие члены семьи собственника жилого помещения, проживающие совместно с ним и не имеющие доли в праве общей собственности на занимаемое жилое помещение, наниматель жилого помещения, проживающие совместно с ним члены, бывшие члены его семьи, совершеннолетние члены, бывшие члены семьи гражданина, являющегося членом организации застройщиков, проживающие совместно с ним, или другие проживающие совместно с этими собственником, нанимателем жилого помещения или гражданином, являющимся членом организации застройщиков, граждане, которые в течение года три и более раза привлекались к административной ответственности за нарушение правил пользования жилыми помещениями, содержания жилых и вспомогательных помещений, выразившееся в разрушении, порче жилого помещения либо в использовании его не по назначению, или за иные нарушения требований настоящего Кодекса, делающие невозможным для других проживание с ними в одной квартире или в одном жилом доме, были предупреждены собственником о возможности выселения без предоставления другого жилого помещения и в течение года после такого предупреждения привлекались к административной ответственности за аналогичные правонарушения;

члены, бывшие члены семьи собственника, нанимателя, поднанимателя жилого помещения, гражданина, являющегося членом организации застройщиков, заключившие письменное соглашение о порядке пользования жилым помещением, в соответствии с условиями которого они подлежат выселению без предоставления другого жилого помещения;

наниматель (поднаниматель) жилого помещения, члены, бывшие члены его семьи - в случае прекращения либо расторжения договора найма (поднайма) жилого помещения;

граждане в иных случаях.

Контрольные вопросы

- 1) Понятие и правовая природа жилищного правоотношения.
- 2) Субъекты, объект жилищного правоотношения.
- 3) Понятие жилищного фонда и его состав.
- 4) Жилое помещение социального пользования.

- 5) Правовой режим жилых помещений (государственного, частного жилого фонда)
- 6) Договор найма жилого помещения: понятие, изменение, расторжение.
- 7) Пользование жилыми помещениями.
- 8) Выселение из жилых помещений.

Рекомендуемая литература

- 1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г. №218-З: (в ред. 30 декабря 2015 г. № 343-З) / Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2016. – 2/2343.
- 2) Жилищный кодекс Республики Беларусь: Принят палатой представителей 31 мая 2012 г.: Одобрен Советом Республики 22 июня 2012 г. // Консультант Плюс: Беларусь: Комментарии законодательства. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр», нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь, 2012.
- 3) Указ Президента Республики Беларусь от 29 ноября 2006 г. №565 «О некоторых мерах по регулированию жилищных отношений» и утвержденное им Положение о порядке учета граждан, нуждающихся в улучшении жилищных условий, предоставления жилых помещений государственного жилищного фонда.
- 4) Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 2. 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева. – М.: Изд-во [Велби](#), 2014. – 848 с.
- 5) О некоторых вопросах правового регулирования жилищных отношений: Указ Президента Республики Беларусь, 16 декабря 2013 г. № 563 // Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 20.12.2013, 1/14698
- 6) О применении судами законодательства о договорах найма жилых помещений государственного жилищного фонда: Постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 26 июня 2014 № 11 // Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 22.07.2014, 6/14381
- 7) Крашенинников, П.В. Жилищное право / П.В. Крашенинников.- М.: Статут. 2004. - 286 с.
- 8) Толстой, Ю.К. Жилищное право / Ю.К. Толстой. - М. : Проспект, ТК Велби, 2007. -176 с.
- 9) Чигир, В.Ф. Договор найма жилого помещения по новому жилищному законодательству / В.Ф. Чигир. - Минск: Амалфея, 2001. - 368 с.
- 10) Чигир, В.Ф. Договор найма жилого помещения. – Минск : Амалфея, 2001.
- 11) Бакиновская, Л. Жилищные споры в судах: некоторые вопросы применения законодательства // Судовы веснік. – 2004. – № 4. – С. 16-18.
- 12) Грудцына, Л.Ю. Жилищные правоотношения: теоретический аспект и современные тенденции // Законодательство и экономика. – 2009. – № 7. – С. 84-92.

13) Савицкий, В. Жилищные нормы в системе государственных социальных стандартов // Юстиция Беларуси. – 2009. – № 10. – С. 32-34.

14) Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгалов. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017.

15) Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 463 с.

16) Анисимов, А. П. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2 : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 204 с

17) Зенин, И. А. Гражданское право. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 17-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 268 с.

18) Иванова, Е. В. Договорное право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 393 с.

Тема 8 Безвозмездное пользование имуществом

1.1.Понятие договора безвозмездного пользования имуществом (ссуды).

1.2.Заключение, сроки и форма договора ссуды.

1.3.Содержание и исполнение договора ссуды.

1.4.Ответственность сторон и прекращение договора ссуды.

Договор безвозмездного пользования (ссуда) – это соглашение, в силу которого одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а последняя обязуется вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком она ее получила, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором (ст. 643 ГК).

По своей правовой природе договор ссуды является консенсуальным или реальным, двусторонним в случаях, когда он консенсуальный, безвозмездным. Сторонами договора выступают ссудодатель и ссудополучатель. Ими могут быть физические и юридические лица.

Предмет договора – земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие непотребляемые вещи. Договор может быть заключен как на определенный, так и неопределенный срок.

Форма договора ссуды подчиняется общим правилам о форме сделок.

Обязанности ссудодателя:

- передать вещь в состоянии, соответствующем условиям договора и ее назначению, со всеми ее принадлежностями и относящимися к ней документами;

- предупредить ссудополучателя о всех правах третьих лиц на эту вещь.

Ссудополучатель обязан:

- пользоваться имуществом в соответствии с условиями договора ссуды, а если такие условия не оговорены – в соответствии с назначением имущества;
- поддерживать вещь в исправном состоянии, включая осуществление текущего и капитального ремонта, и нести все расходы по ее содержанию, если иное не предусмотрено договором;

- не передавать вещь другим лицам без согласия ссудодателя;

- после прекращения договора вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком он ее получил, с учетом нормального износа, а также все принадлежности вещи.

Консенсуальный договор ссуды является двусторонним. В двустороннем договоре обязанностям одной стороны корреспондируют соответствующие права другой стороны.

Договор ссуды прекращается:

- в случае смерти гражданина-ссудополучателя или ликвидации юридического лица- ссудополучателя, если иное не предусмотрено договором;

- закон допускает возможность сторон в любое время отказаться от договора, заключенного без указания срока, известив другую сторону за месяц, если договором не предусмотрен иной срок извещения;

- ссудополучатель вправе отказаться от срочного договора ссуды в любое время, известив об этом ссудодателя в месячный срок;

- закон допускает досрочное расторжение договора в одностороннем порядке как по требованию ссудодателя, так и ссудополучателя в случае нарушения ими договорных обязательств.

Ссудодатель вправе требовать одностороннего расторжения договора безвозмездного пользования в случаях использования вещи не в соответствии с условиями договора или назначением вещи, невыполнения обязанностей по поддержанию вещи в исправном состоянии или ее содержанию, существенного ухудшения состояния вещи, передачи вещи третьему лицу без согласия ссудодателя.

По требованию ссудополучателя договор может быть расторгнут: при обнаружении недостатков, о которых он не знал и не мог знать при заключении договора, препятствующих использованию вещи; если в силу обстоятельств, за которые он не отвечает, вещь окажется в состоянии, непригодном для ее использования; если при заключении договора ссудодатель не предупредил его о правах третьих лиц на передаваемую вещь; при неисполнении ссудодателем обязанности по передаче вещи либо ее принадлежностей

Контрольные вопросы

- 1) Договор безвозмездного пользования имуществом (ссуды): понятие, предмет, стороны, форма.
- 2) Соотношение договора ссуды и договора аренды.
- 3) Права и обязанности сторон договора ссуды.
- 4) Ответственность по договору ссуды в сопоставлении с ответственностью по договору аренды.

Рекомендуемая литература

1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г. №218-3: (в ред. 30 декабря 2015 г. № 343-3) / Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2016. – 2/2343.

2) Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 2. 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева. – М.: Изд-во [Велби](#), 2014. – 848 с.

3) Ваулин, В. П. Безвозмездное пользование имуществом, находящимся в государственной собственности // Право Беларуси. – 2004. – № 1. – С. 49-53.

4) 2 Подгруша, В. Ссуда, или безвозмездное пользование // Бюллетень нормативно-правовой информации. Юридический мир. – 2008. – № 11. – С. 26-36; № 12. – С. 27-36.

5) Томкович, Р. Р. Договор безвозмездного пользования (ссуды): практическое применение // Право Беларуси. – 2009. – № 33. – С. 63-69.

6) Ваулин, В.П. Безвозмездное пользование имуществом, находящимся в государственной собственности / В.П. Ваулин // Право Беларуси. - 2004. - № 1 (73). - С. 49-53.

7) Томкович, Р.Р. Договор безвозмездного пользования (ссуды): практическое применение / Р.Р. Томкович // Право Беларуси. - 2004. - № 33 (105). - С. 63-69.

8) Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017.

9) Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 463 с.

10) Анисимов, А. П. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2 : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 204 с

11) Зенин, И. А. Гражданское право. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 17-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 268 с.

12) Иванова, Е. В. Договорное право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 393 с.

Тема 9 Договор подряда

1.1. Понятие, признаки, виды договора подряда.

1.2. Стороны, предмет, форма, цена и срок договора подряда.

1.3. Права и обязанности заказчика и подрядчика по договору подряда.

1.4. Ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора подряда.

По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат

заказчику в установленный срок, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его (уплатить цену работы). Работа выполняется за риск подрядчика, если иное не предусмотрено законодательством или соглашением сторон (ст. 656 ГК).

Характеристики договора: консенсуальный, возмездный, двусторонний. Договор бытового подряда является публичным договором

Виды договора подряда:

- бытовой подряд;
- строительный подряд;
- подряд на строительные и изыскательские работы;
- подрядные работы для государственных нужд.

Элементы договора подряда:

1) стороны договора: заказчик и *подрядчик*. Ими могут быть как организации, так и граждане (Ю и ФЛ). Организации вправе принимать заказы на выполнение работ по договорам подряда, если это соответствует целям их деятельности. Некоторые организации специально создаются для осуществления такой деятельности, которая может иметь место только на основе подрядных договоров с другими организациями и гражданами.

Гражданский кодекс не содержит норм, регулирующих возможность выполнения подрядных работ гражданами, не являющимися индивидуальными предпринимателями. Однако это не значит, что граждане, не имеющие статуса индивидуального предпринимателя, не вправе выполнять такие работы. Государство гарантирует всем равные возможности свободного использования способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

2) *предмет договора* – индивидуально определенная вещь. Предмет характеризуется двойственностью: выполнение определенной работы, результат которой получает свое выражение в конкретной материальной форме (строительство здания, изготовление изделия и т.д.), поэтому без получения результата работы нет исполнения договора подряда. Предмет договора: (ст.657)

- предметом договора подряда является готовый результат работы, выполненной подрядчиком;
- предметом является выполнение работы и ее конечный готовый результат (ст.656 ГК);
- предмет появляется лишь на заключительной стадии договорных отношений (т.е. договора подряда беспредметный, что невозможно).

К подрядным работам относятся и работы научно-исследовательского и опытно-конструкторского характера (по своей сути они относятся к договорам подряда, но не рассматриваются в качестве вида, так как подрядчик выполняет работы за свой риск).

3) *Форма договора* общие положения о форме договора (ст. 404 ГК).

4) **Существенные условия**

а) о предмете (наименование передаваемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и т.п.);

б) срок выполнения работ

в) иные условия, которые могут быть отнесены к существенным в случаях, если они названы в качестве таковых в законодательстве для договоров данного вида либо определены как существенные самими сторонами при заключении договора или по заявлению одной из сторон, и при этом между сторонами достигнуто соглашение, а также если они вытекают из сущности договора данного вида.

5) Содержание договора:

Обязанности подрядчика

1) *использовать предоставляемый для работ материал экономно и расчётливо (п.1 ст. 667);*

2) *выполнить работу, используя предоставленный ему заказчиком материал и соблюдая его указания (ст.667):*

➤ после окончания работы представить заказчику отчет об израсходовании материала;

➤ возвратить его остаток либо с согласия заказчика уменьшить цену (смету) работы с учетом стоимости остающегося у подрядчика неиспользованного материала.

3) *немедленно предупредить заказчика и приостановить выполнение работ, если:*

➤ обнаружена непригодность или недоброкачественность предоставленных заказчиком материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи;

➤ обнаружены возможные неблагоприятные для заказчика и (или) подрядчика последствия выполнения его указаний о способе исполнения работы;

➤ иные не зависящих от подрядчика обстоятельства, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок (ст.670);

Подрядчик, не предупредивший заказчика об обстоятельствах, либо продолживший работу, не дожидаясь истечения установленного в договоре срока, а при его отсутствии – разумного срока для ответа на предупреждение или несмотря на своевременное указание заказчика о прекращении работ, не вправе при предъявлении к нему или им к заказчику соответствующих требований ссылаться на указанные обстоятельства.

Если заказчик, несмотря на своевременное и обоснованное предупреждение со стороны подрядчика об обстоятельствах, не заменит непригодные или недоброкачественные материал, оборудование, техническую документацию или переданную для переработки (обработки) вещь, не изменит указаний о способе выполнения работы или не примет других необходимых мер для устранения обстоятельств, грозящих ее годности, подрядчик вправе отказаться от исполнения договора подряда и потребовать возмещения причиненных его прекращением убытков.

4) выполнить работу в точном соответствии с подрядным заданием.

Подрядчик должен предупредить заказчика об отрицательных последствиях, которые могут наступить, если подрядчик будет выполнять указания заказчика.

5) отвечать за предоставленный заказчиком материал и принять все меры к охране имущества, переданного ему заказчиком (ст. 668)

6) работа по договору подряда выполняется за риск подрядчика, если иное не предусмотрено законодательством или соглашением сторон (ст. 659).

Риск случайной гибели или случайного повреждения результата выполненной работы до ее приемки заказчиком возложен законом на подрядчика.

7) работа выполняется изданием подрядчика - из его материалов, его силами и средствами.

Подрядчик несет ответственность за ненадлежащее качество предоставленных им материалов и оборудования, а также за предоставление материалов и оборудования, обремененных правами третьих лиц.

8) информировать заказчика о ходе работ и предоставить результат в сроки оговоренные договором (ст. 662)

Срок договора подряда: определяется в договоре - срок выполнения всей работы или определённых её этапов. Включает выполнение в установленный срок определённой работы, направленной на достижение конкретного результата и передача результатов работы заказчику.

Подрядчик имеет право

1) не приступать к работе либо приостановить ее, если нарушение заказчиком своих обязанностей по договору препятствует исполнению договора заказчиком. Это могут быть случаи предоставления заказчиком материала, оборудования, технической документации несоответствующего качества или их непредоставление.

2) привлечь к исполнению своих обязательств субподрядчиков, кроме случаев, когда из закона или договора вытекает его обязанность выполнить работу лично.

Ст.660 если подрядчик нарушит это правило, то он отвечает перед заказчиком за убытки, причиненные участием субподрядчика в исполнении этого обязательства. За последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком перед заказчиком отвечает генеральный подрядчик. Если нарушение договора допустил заказчик, то он отвечает перед генеральным подрядчиком, так как в договорных отношениях с субподрядчиком он не состоит. Заказчик может заключить договор с субподрядчиком, если есть согласие генерального подрядчика. На стороне подрядчика одновременно могут выступать несколько лиц.

3) при наличии обстоятельств которые дают основание считать, что заказчик свои обязанности в установленный срок не исполнит, подрядчик вправе отказаться от исполнения договора и требовать возмещения убытков.

4) если заказчик уклоняется от приёмки работы, подрядчик вправе продать её результат другому лицу.

При уклонении заказчика от принятия результата выполненной работы подрядчик вправе по истечении месяца со дня, когда согласно договору результат работы должен был быть передан заказчику, и при условии последующего двукратного предупреждения заказчика продать результаты работы, а вырученную сумму, за вычетом всех причитающихся подрядчику платежей, внести на имя заказчика в депозит (п. 6 ст. 673).

5) имеет право на удержание

Статья 666 устанавливает, при неисполнении заказчиком обязанности уплатить установленную цену либо иную сумму, причитающуюся подрядчику в связи с выполнением договора подряда, подрядчик имеет *право на удержание* в соответствии со статьей 340 Гражданского кодекса Республики Беларусь результата работ, а также принадлежащих заказчику оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи, остатка неиспользованного материала и другого оказавшегося у него имущества заказчика до уплаты заказчиком соответствующих сумм.

В условиях договора стороны определились, что при неисполнении истцом обязанности уплатить установленную цену либо иную сумму причитающуюся ответчику в связи с исполнением договора, ответчик имеет право на удержание результата работ до уплаты истцом соответствующих сумм.

6) подрядчик вправе вместо устранения недостатков, за которые он отвечает, безвозмездно выполнить работу заново с возмещением заказчику причиненных просрочкой исполнения убытков. В этом случае заказчик обязан возвратить ранее переданный ему результат работы подрядчику, если по характеру работы такой возврат возможен (ст. 676).

7) выполнять работу качественно (ст. 674 – 675, 677-678)

Качество выполненной подрядчиком работы должно соответствовать условиям договора подряда, а при их отсутствии или неполноте – требованиям, обычно предъявляемым к работам соответствующего рода.

Результат выполненной работы должен в момент передачи заказчику обладать свойствами, указанными в договоре или определенными обычно предъявляемыми требованиями, и в пределах разумного срока быть пригодным для установленного договором использования, а если такое использование договором не предусмотрено, – для обычного использования результата работы такого рода.

Ответственность: В случаях, когда работа выполнена подрядчиком с отступлениями от договора подряда, ухудшившими результат работы, или с иными недостатками, которые делают его непригодным для предусмотренного в договоре использования, либо при отсутствии в договоре соответствующего условия – непригодности для обычного использования, заказчик вправе, если иное не установлено законодательством или договором, по своему выбору потребовать от подрядчика (ст. 676):

- 1) безвозмездного устранения недостатков в разумный срок;
- 2) соразмерного уменьшения установленной за работу цены;

3) возмещения своих расходов на устранение недостатков, когда право заказчика устранять их предусмотрено в договоре подряда (статья 368).

Обязанности заказчика:

1) *отвечать за качество предоставляемого материала подрядчику;*

2) *оказывать содействие подрядчику в работе (ст. 671);*

3) *принять работу в установленный срок (ст. 673);*

Заказчик обязан в порядке и сроки, предусмотренные договором подряда, с участием подрядчика осмотреть и принять результат выполненной работы, а при обнаружении отступлений от договора, ухудшающих результат работы, или иных недостатков в работе немедленно заявить об этом подрядчику.

Заказчик, обнаруживший при приемке недостатки в результате выполненной работы, вправе ссылаться на них только в случае, если в акте либо в ином документе, удостоверяющем приемку, были оговорены эти недостатки либо возможность последующего предъявления требования об их устранении.

Заказчик, принявший результаты работы без проверки, лишается права ссылаться на недостатки работы, которые могли быть установлены при обычном способе ее приемки (**явные недостатки**).

Заказчик, обнаруживший после приемки результата работы отступления от договора подряда или иные недостатки, которые не могли быть установлены при обычном способе приемки (скрытые недостатки), в том числе умышленно скрытые подрядчиком, обязан известить об этом подрядчика по их обнаружении.

При возникновении между заказчиком и подрядчиком спора по поводу недостатков выполненной работы или их причин по требованию любой из сторон должна быть назначена экспертиза.

4) *уплатить цену работы;*

В соответствии с пунктом 4 статьи 663 ГК Республики Беларусь цена работы (смета) может быть **твердой или приблизительной. При отсутствии других указаний в договоре подряда цена работы считается твердой.** Если же цена определена как приблизительная, то в договоре должен быть установлен порядок ее определения.

Установление приблизительной цены обусловлено случаями, когда в момент заключения договора объективно сформировать конкретную цену не представляется возможным (не известен объем работ, не утверждена смета и т.д.).

Наличие в договоре условий изменения цены при согласовании сторонами конкретной стоимости работ при заключении договора не всегда свидетельствует о том, что цена является приблизительной. Такие положения дают заинтересованной стороне право требовать изменения цены путем заключения дополнительного соглашения к договору или в судебном порядке, но не по причине приблизительности первоначальной цены, а по причине согласования сторонами условий ее изменения.

Так, пунктом 2 статьи 394 ГК определено, что изменение цены после заключения договора допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законодательством либо в установленном законодательством порядке.

Следует отметить, что и твердая и приблизительная цена могут изменяться, однако основания к этому в статье 663 ГК Республики Беларусь установлены различные.

Если возникла необходимость в проведении дополнительных работ и по этой причине существенно превышает цену работы, определенная приблизительно, подрядчик обязан своевременно предупредить об этом заказчика. Заказчик, не согласившийся на превышение указанной в договоре подряда цены работы, вправе отказаться от договора. В этом случае подрядчик может требовать от заказчика уплаты ему цены за выполненную часть работы. Подрядчик, своевременно не предупредивший заказчика о необходимости превышения указанной в договоре цены работы, обязан выполнить договор, сохраняя право на оплату работы по цене, определенной в договоре.

Что касается твердой стоимости (твердой сметы), то в статье 663 ГК Республики Беларусь установлено, что подрядчик не вправе требовать ее увеличения, а заказчик - ее уменьшения, в том числе и в случае, когда в момент заключения договора исключалась возможность предусмотреть полный объем подлежащей выполнению работы или необходимых для этого расходов.

В связи с изложенным подрядчик не может требовать увеличения стоимости выполняемых работ в случае, если цена работ по договору подряда является твердой и не изменена в установленном порядке.

Для изменения твердой стоимости подрядных работ в соответствии со статьей 421 Гражданского кодекса Республики Беларусь **необходимо наличие существенных изменений обстоятельств, из которых исходили стороны при заключении договора.** Согласно статье 663 Гражданского кодекса существенными условиями для изменения твердой цены по договору подряда являются:

- существенное возрастание после заключения договора стоимости материалов и оборудования, которые должны быть предоставлены подрядчиком;
- существенное возрастание стоимости оказываемых подрядчику третьими лицами услуг.

Заказчик вправе:

1) проверять ход и качество работы, выполняемой подрядчиком не вмешиваясь в его деятельность (ст. 669).

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

Если во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом, заказчик вправе назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении подрядчиком в назначенный срок этого требования отказаться от договора либо поручить исправление работы другому лицу за счет подрядчика, а также потребовать возмещения убытков.

При наличии уважительных причин заказчик может в любое время до сдачи ему работы отказаться от договора подряда, уплатив подрядчику часть

установленной цены за работу, выполненную до получения уведомления об отказе заказчика от договора. Заказчик также обязан возместить подрядчику убытки, причиненные прекращением договора, в пределах разницы между частью цены, выплаченной за выполненную работу, и ценой, определенной за всю работу.

Прекращение договора подряда:

- заказчик может отказаться от договора подряда, если подрядчик нарушает условия договора по сроку и качеству;
- подрядчик вправе отказаться от договора подряда в случае неприятия заказчиком необходимых мер, необходимых для устранения обстоятельств, грозящих годности выполняемой работы;
- в большинстве случаев прекращение договора подряда заканчивается исполнением.

Контрольные вопросы

- 1) Понятие и виды договора подряда.
- 2) Отграничение подряда от смежных договоров.
- 3) Стороны договора подряда.
- 4) Предмет, цели, срок и форма договора подряда.
- 5) Права и обязанности сторон по договору подряда.
- 6) Исполнение договора подряда. Права заказчика во время выполнения работы.
- 7) Ответственность сторон по договору подряда.
- 8) Случаи отказа сторон от исполнения договорных обязательств и прекращение договора.

Рекомендуемая литература

- 1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: принят Палатой представителей 28 октяб. 1998 г.; одобрен Советом Республики 19 нояб. 1998 г. – Мн. : НЦПИ Республики Беларусь, 2008. – 656 с.
- 2) Абрамцова, Е.Л. Договор подряда в гражданском праве России: Автореф. дис. канд. юрид. наук. Волгоград, 2005. – 22 с.
- 3) Томкович, Р.Р. Договор подряда / Р.Р. Томкович // Право Беларуси. - 2004. - № 36. - С. 58-63.
- 4) Щуковская, О. М. О соотношении обязательств по оказанию услуг и обязательств по выполнению работ (подряда) / О.М. Щуковская // Правоведение. - 2002. - № 2. - С.204-208.
- 5) Трудовой договор и договор подряда // Главный бухгалтер. – 2009. – № 13. – С. 66-72.
- 6) Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017.
- 7) Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 463 с.

8) Анисимов, А. П. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2 : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 204 с

9) Зенин, И. А. Гражданское право. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 17-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 268 с.

10) Иванова, Е. В. Договорное право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 393 с.

Тема 10 Договор строительного подряда.

1.1. Понятие и особенности содержания договора строительного подряда.

1.2. Стороны договора строительного подряда и структура договорных связей.

1.3. Предмет и срок в договоре строительного подряда.

1.4. Права и обязанности сторон по договору строительного подряда

1.5. Порядок заключения договора, его форма.

1.6. Изменение и расторжение договора.

1.7. Ответственность подрядчика и заказчика.

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

Характеристики договора: консенсуальный, возмездный, двусторонний.

Предметом договора - строительство или реконструкцию капитального строения (здания, сооружения) или иного объекта, а также на выполнение строительных и иных специальных монтажных работ, работы по капитальному ремонту капитальных строений (зданий, сооружений) и иных объектов.

Строительные работы – работы, которые вызывают существенное изменение объекта и на которые разрабатывается проектная документация.

Стороны договора подряда:

1) **Заказчик** (застройщик) – инвестор или лицо, привлекающее подрядчика для реализации инвестиционного проекта (ФЛ, ЮЛ).

2) **Подрядчик** – организация или юридическое лицо, имеющее лицензию на осуществление строительно-монтажных работ. Могут быть генеральный подрядчик и субподрядчики (при сложных и объёмных работах).

Структура договорных связей:

Заказчик → генеральный подрядчик → субподрядчик.

Специфика этой связи в том, что генподрядчик становится заказчиком у субподрядчиков.

В случае проведения подрядных торгов договор заключается по результатам этих торгов. Если проведение подрядных торгов не является обязательным, проект договора подготавливается в порядке, определенном соглашением сторон.

При подготовке заказчиком проекта договора он определяет существенные условия, а также иные условия, которые предлагается определить как существенные, и направляет проект этого договора одному или нескольким подрядчикам, имеющим возможность выполнять необходимые строительные работы.

К проекту договора заказчик прилагает проекты графиков производства работ, платежей, поставки материальных ресурсов (если проектом договора предусмотрено, что обеспечение строительства в целом или в части осуществляет заказчик) и при необходимости другие документы.

Подрядчик, получивший проект договора, рассматривает его в согласованный с заказчиком срок и в случае согласия подписывает и возвращает заказчику.

При подготовке проекта договора подрядчиком заказчик направляет ему предложения о существенных условиях договора, и иные условия, которые предлагается определить как существенные, для включения их в проект договора.

При непринятии отдельных условий проекта договора сторона, получившая этот проект, вправе оформить протокол разногласий. Проект договора вместе с протоколом разногласий направляется для рассмотрения другой стороне. Предложенные условия включаются в договор с согласия обеих сторон.

Договор заключается при наличии:

у заказчика:

разрешительной документации на проектирование, возведение, реконструкцию, реставрацию, капитальный ремонт объекта, выданной местным исполнительным и распорядительным органом в установленном порядке (кроме объектов, при строительстве которых в соответствии с законодательством получение разрешительной документации не требуется или договором предусматривается строительство объекта «под ключ»);

выписки из регистрационной книги о правах, ограничениях (обременениях) прав на земельный участок, на котором будет осуществляться строительство, выданной не ранее чем за 30 дней до даты заключения договора;

проектной документации на возведение, реконструкцию, реставрацию, капитальный ремонт, благоустройство объекта, прошедшей государственную экспертизу в случаях и порядке, установленных законодательством, и утвержденной в установленном порядке (далее – проектная документация), если обязанность по обеспечению проектной документацией не возлагается договором на подрядчика;

протокола о результатах проведения подрядных торгов и выбора их победителя, если проведение подрядных торгов является обязательным;

у подрядчика:

документов, подтверждающих право на осуществление архитектурной, градостроительной и строительной деятельности, в случаях, предусмотренных законодательством;

в штате аттестованных специалистов.

Подрядчик в обязательном порядке предоставляет заказчику сведения о наличии строительных машин, оборудования и механизмов, транспортных средств, технологической оснастки, необходимых для строительства объекта (выполнения строительных работ), а также систем производственного контроля и управления охраной труда, средств обеспечения безопасности производства работ, контроля и измерений, системы управления качеством при выполнении строительных работ.

Заказчик вправе потребовать от подрядчика представления иных связанных с выполнением договорных обязательств документов и (или) сведений.

В договоре должны быть указаны наименование сторон, их местонахождение в соответствии с учредительными документами или данные документа, удостоверяющего личность, расчетные счета в обслуживающих банках, учетные номера плательщика, номера свидетельств о государственной регистрации, существенные условия договора, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

К существенным условиям договора относятся:

- предмет договора (наименование и местонахождение объекта, виды (этапы) строительных работ, подлежащих выполнению, и их объемы);
- указание на выполнение строительных работ собственными силами подрядчика либо с привлечением субподрядчиков;
- сроки (число, месяц и год) начала и завершения строительства объекта (выполнения строительных работ). По согласованию сторон могут быть предусмотрены также сроки начала и завершения отдельных видов (этапов) строительных работ (промежуточные сроки);
- договорная (контрактная) цена или способ ее определения;
- порядок и сроки представления проектной документации, ее содержание и состав, количество представляемых экземпляров;
- порядок расчетов за выполненные строительные работы;
- источники и объемы финансирования по каждому из источников, в том числе с выделением суммы обязательств на текущий финансовый год;
- ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств;
- обязанности заказчика и подрядчика при исполнении договора.

Каждая сторона вправе внести предложения о включении в договор других условий, в том числе предусматривающих:

- распределение функций между заказчиком и подрядчиком по обеспечению объекта материальными ресурсами, а при необходимости – и по разработке проектной документации;

- порядок контроля заказчиком качества выполняемых подрядчиком строительных работ и поставляемых материальных ресурсов;
- особенности приемки выполненных строительных работ, объекта в эксплуатацию;
- взаимоотношения сторон при наступлении обстоятельств непреодолимой силы;
- перечень услуг, предоставляемых сторонами на возмездной основе;
- порядок и основания изменения или расторжения договора;
- выдачу авансов на приобретение материальных ресурсов.

Форма договора: договор заключается в простой письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами.

К договору прилагаются следующие документы, являющиеся его неотъемлемой частью:

- документы, подтверждающие полномочия представителей сторон, если от имени сторон действуют их представители;
- график производства работ, за исключением случаев строительства объекта (выполнения строительных работ) продолжительностью не более одного месяца;
- график платежей (за исключением случаев единовременной оплаты);
- график поставки материальных ресурсов заказчиком, если договором предусмотрено, что обеспечение строительства объекта в целом или части осуществляет заказчик;
- конкурсная документация, в том числе протоколы заседания конкурсной комиссии;
- предложения (расчеты) подрядчика о формировании договорной (контрактной) цены и протокол ее согласования.

Заказчик обязан:

- 1) исполнять условия договора;
- 2) передать подрядчику проектную документацию, а также разрешительную и иную документацию, необходимую для исполнения договора, в сроки и количестве, предусмотренных этим договором;
- 3) передать подрядчику строительную площадку (фронт работ) в срок и порядке, установленные договором;
- 4) обеспечивать переселение в установленном порядке лиц, проживающих в зданиях, подлежащих сносу, переносу или реконструкции;
- 5) обеспечивать выполнение работ по демонтажу оборудования, аппаратуры, механизмов и устройств, отключению действующих инженерных коммуникаций на объектах, подлежащих сносу, переносу или реконструкции, если иное не предусмотрено договором;
- 6) предоставлять материальные ресурсы в соответствии с условиями договора и графиком поставки материальных ресурсов заказчиком, если договором предусмотрено, что обеспечение строительства объекта в целом или части осуществляет заказчик;

7) передавать подрядчику в пользование необходимые для строительства объекта (выполнения строительных работ) здания и сооружения, обеспечивать транспортировку грузов в его адрес, временную подводку сетей энергоснабжения, водо- и газопровода и оказывать другие услуги в случаях и порядке, предусмотренных договором;

8) обеспечить осуществление авторского надзора;

9) осуществлять технический надзор самостоятельно или путем заключения договора с инженером (инженерной организацией);

10) незамедлительно письменно уведомлять подрядчика о строительных работах ненадлежащего качества и отступлениях от условий заключенного договора;

11) содействовать подрядчику в выполнении строительных работ, принимать меры по устранению препятствий в исполнении договора в случаях, порядке и объеме, предусмотренных договором;

12) обеспечивать совместно с подрядчиком проведение комплексного опробования оборудования;

13) обеспечивать проведение пусконаладочных работ;

14) оплачивать подрядчику выполненные до консервации объекта незавершенного строительства работы и возмещать ему понесенные в связи с консервацией затраты и убытки;

Заказчик имеет право:

1) заключать договоры с другими лицами на выполнение отдельных видов (этапов) строительных работ (с согласия генерального подрядчика);

2) заключать договор страхования рисков случайного уничтожения или повреждения объекта;

3) вносить в установленном порядке изменения в проектную документацию;

4) инициировать внесение изменений в договор, требовать его расторжения, а также отказаться от исполнения договора и требовать взыскания убытков в случаях, предусмотренных законодательством, в том числе настоящими Правилами;

5) осуществлять контроль и надзор за ходом и качеством выполняемых строительных работ, соблюдением сроков их выполнения (графика), целевым использованием выделенных средств, качеством предоставленных подрядчиком материалов, а также правильностью использования подрядчиком материалов заказчика, не вмешиваясь при этом в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика;

6) требовать за счет подрядчика устранения результата строительных работ ненадлежащего качества, в том числе выявленного в течение гарантийного срока, либо устранить его своими силами, взыскав с подрядчика стоимость этих работ;

7) отказаться от принятия объекта (результата строительных работ) в случае выявления строительных работ ненадлежащего качества, которые исключают возможность его использования и не могут быть устранены подрядчиком или заказчиком, что должно быть подтверждено соответствующим заключением

независимой экспертизы. В случае, если будет доказана вина подрядчика, заказчик имеет право потребовать от подрядчика полного возмещения убытков при расторжении договора;

8) требовать взыскания штрафных санкций и понесенных им убытков, обусловленных нарушением договора, если условиями договора или законодательством не предусмотрено иное.

Подрядчик обязан:

1) исполнять условия договора;

2) не передавать без согласия заказчика проектную документацию (экземпляры, копии) третьим лицам;

3) выполнять строительные работы в соответствии с требованиями нормативных правовых актов, в том числе технических нормативных правовых актов, а также проектной документации;

4) выполнять строительные работы в определенные договором сроки в соответствии с проектной документацией и графиком производства работ;

5) проводить по требованию заказчика презентации материалов, изделий, конструкций и строительных работ, если заказчик или его представитель не участвует в закупке, а также презентации квартир-эталонов;

6) закупать материальные ресурсы в случаях и порядке, предусмотренных законодательством и договором;

7) уведомлять заказчика об осуществлении экспертной проверки, испытании результата строительных работ, материальных ресурсов, которые используются для выполнения строительных работ;

8) своевременно предупреждать заказчика о выявлении несоответствия материальных ресурсов, обеспечение которыми осуществляет заказчик, требованиям технических нормативных правовых актов и проектной документации и принимать решение об отказе от их применения;

9) обеспечивать надлежащее и безопасное складирование материалов, регулярную уборку строительной площадки и объекта от строительных отходов и мусора;

10) принимать меры по сохранности имущества, переданного заказчиком и иными лицами для строительства объекта (выполнения строительных работ);

11) представлять заказчику отчет об использовании материальных ресурсов и возвращать их излишки в случае, если обеспечение материальными ресурсами осуществляет заказчик;

12) информировать заказчика о ходе исполнения обязательств по договору, об обстоятельствах, которые препятствуют его исполнению, а также о принятии соответствующих мер;

13) своевременно устранять за свой счет результат строительных работ ненадлежащего качества, за который он несет ответственность;

14) исправлять по требованию заказчика и за его счет результат строительных работ ненадлежащего качества, за который подрядчик не несет ответственности, если это предусмотрено договором, кроме случаев, когда эти работы не могут быть выполнены по не зависящим от подрядчика причинам;

15) своевременно предупреждать заказчика о том, что следование его указаниям о способе выполнения строительных работ угрожает их качеству или пригодности, и о наличии других обстоятельств, которые могут вызвать такую угрозу, а также приостанавливать выполнение строительных работ до получения его указаний;

16) своевременно сообщать заказчику о необходимости выполнения строительных работ, не предусмотренных в проектной документации (дополнительных работ), об увеличении в связи с этим сметной стоимости строительства;

17) оформлять исполнительную документацию, подтверждающую соответствие выполненных строительных работ проектной документации и требованиям технических нормативных правовых актов, вести и в установленном порядке обеспечивать передачу заказчику других документов, связанных с исполнением договора;

18) передать заказчику в порядке, предусмотренном законодательством и договором, объект, результат строительных работ;

19) выполнять иные обязанности, предусмотренные настоящими Правилами, иными нормативными правовыми актами, в том числе техническими нормативными правовыми актами.

Подрядчик имеет право:

1) обеспечить страхование рисков случайного уничтожения или повреждения объекта, если иное не установлено договором;

2) получать авансы, если такая выплата предусмотрена договором, графиком платежей (финансирования);

3) привлекать субподрядчиков для выполнения отдельных видов (этапов) строительных работ, если это предусмотрено договором;

4) получать плату за выполненные строительные работы в соответствии с договором;

5) приостанавливать выполнение строительных работ в случае неисполнения заказчиком своих обязательств по договору;

6) требовать от заказчика пересмотра сметы, если по не зависящим от него причинам стоимость строительства объекта (выполнения строительных работ) превысила смету не менее чем на 10 процентов;

7) удержать результат строительных работ либо принадлежащие заказчику материальные ресурсы до полной их оплаты заказчиком, если заказчик не оплатил выполненные строительные работы в установленные договором сроки;

8) инициировать внесение изменений в договор, требовать его расторжения, а также отказаться от его исполнения в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законодательством и настоящими Правилами.

Изменения и дополнения в договор вносятся в соответствии с законодательством путем заключения сторонами дополнительного соглашения.

Изменение условий договора в период его исполнения возможно по соглашению сторон.

В процессе исполнения договора заказчик или подрядчик имеет право требовать изменения существенных условий договора в случаях:

- реорганизации юридического лица, являющегося одной из сторон договора;
- необходимости изменения сроков строительства объекта (выполнения строительных работ);
- существенного увеличения стоимости строительства объекта (выполнения строительных работ) вследствие внесения заказчиком изменений в проектную документацию или изменения налогового законодательства.

Сторона договора, которой стали известны обстоятельства, требующие изменения условий договора, обязана уведомить о них другую сторону договора в письменной форме и подготовить предложения об изменении условий договора. Другая сторона договора обязана в течение 5 рабочих дней рассмотреть предложения об изменении договора и подписать дополнительное соглашение к договору либо в порядке, предусмотренном настоящими Правилами, согласиться на расторжение договора по соглашению сторон или отказаться от его исполнения.

Если стороны своевременно не приняли мер по изменению условий договора, они обязаны выполнять условия заключенного договора, кроме случаев изменения законодательства, регулирующего их отношения при исполнении договора.

При реорганизации юридического лица, являющегося стороной договора, его учредители или орган, принявший решение о реорганизации, обязаны не позднее 15 календарных дней после принятия соответствующего решения уведомить о нем другую сторону договора и указать правопреемника реорганизуемого юридического лица.

Предложение о расторжении договора в письменном виде заинтересованная сторона направляет другой стороне, которая обязана его рассмотреть и в течение 20 календарных дней письменно направить свое согласие или несогласие.

При согласии заказчика (подрядчика) с поступившими от другой стороны предложениями расторжение договора оформляется двусторонним актом, в котором указываются:

- объем и стоимость фактически выполненных подрядчиком строительных работ;
- перечень передаваемой заказчику исполнительной документации;
- перечень и стоимость имущества заказчика, не использованного подрядчиком при строительстве объекта (выполнении строительных работ);
- перечень и стоимость материальных ресурсов, приобретенных подрядчиком и не использованных при строительстве объекта (выполнении строительных работ);
- перечень имущества подрядчика, подлежащего вывозу со строительной площадки, и сроки выполнения этого обязательства;
- гарантийные обязательства по принятым заказчиком результатам строительных работ;

– другие обязательства сторон, которые необходимо исполнить в связи с расторжением договора, позволяющие урегулировать имеющиеся имущественные правоотношения между заказчиком и подрядчиком.

Договором могут быть предусмотрены случаи одностороннего отказа от его исполнения:

заказчиком:

– если подрядчик не приступает своевременно к строительству объекта (выполнению строительных работ) в соответствии с графиком производства работ или выполняет строительные работы настолько медленно, что окончание их к сроку становится явно невозможным;

– если отступления от условий договора являются существенными и неустраняемыми;

– при наличии уважительных причин с письменным обоснованием этих причин, сообщением о них подрядчику;

подрядчиком:

– при неисполнении заказчиком требования о замене представленных им материальных ресурсов, технической документации, которые невозможно использовать без ухудшения качества строительных работ;

– при неблагоприятных последствиях следования указаниям заказчика о способе выполнения строительных работ, подтвержденных представителем технического надзора заказчика.

Уведомление об одностороннем отказе от исполнения договора, если иное не предусмотрено договором, заинтересованная сторона направляет другой стороне в письменном виде (заказным письмом с уведомлением). В двухнедельный срок с даты получения другой стороной уведомления сторонами составляется акт о прекращении договорных отношений.

При расторжении договора, если иное не предусмотрено законодательством и (или) договором, заказчик обязан оплатить подрядчику выполненные в соответствии с договором строительные работы и возместить ему убытки, не покрытые этой суммой, вправе потребовать возмещения причиненных убытков, а также передачи результата незавершенной строительной работы. Подрядчик обязан возвратить заказчику предоставленные ему материальные ресурсы и иное имущество или возместить их стоимость, передать результат незавершенной работы и оформленную в период строительства документацию.

Ответственность сторон по договору строительного подряда.

Ответственность сторон по договору строительного подряда наступает за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязанностей.

Заказчик уплачивает неустойку за:

- необоснованное уклонение от приёмки выполнения работ;
- несвоевременное перечисление аванса, средств на оплату выполненных работ;
- нарушение сроков поставки конструкций, материалов, изделий, инвентаря.

Заказчик несет ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных договором, и уплачивает неустойку (пеню) подрядчику в следующих случаях и размерах:

за необоснованное уклонение от приемки выполненных строительных работ и оформления соответствующих документов, подтверждающих их выполнение, – 0,2 процента стоимости непринятых строительных работ за каждый день просрочки, но не более стоимости этих работ;

за несвоевременное проведение расчетов за выполненные и принятые в установленном порядке строительные работы – 0,2 процента неперечисленной суммы за каждый день просрочки платежа, но не более размера этой суммы, если иное не определено договором;

за нарушение сроков поставки материальных ресурсов, поставка которых договором возложена на заказчика, – 0,2 процента стоимости недоставленных материальных ресурсов за каждый день просрочки, но не более фактической стоимости их приобретения, если иное не определено договором.

Подрядчик отвечает за:

- отступление от требований договора;
- отступление от проектно-сметной документации.

Подрядчик несет ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных договором, и уплачивает неустойку (пеню) заказчику в следующих случаях и размерах:

за нарушение установленных в договоре (графике производства работ) сроков выполнения строительных работ, включая оформление документов, подтверждающих их выполнение, – 0,2 процента стоимости невыполненных строительных работ за каждый день просрочки, но не более 20 процентов их стоимости;

за превышение по своей вине установленных договором сроков сдачи объекта в эксплуатацию (передачи результата строительных работ) – 0,15 процента стоимости объекта за каждый день просрочки, но не более 10 процентов стоимости объекта (результата строительных работ);

за несвоевременное устранение дефектов, указанных в актах заказчика (в том числе выявленных в период гарантийного срока), – 1 процент стоимости работ по устранению дефектов за каждый день просрочки начиная со дня окончания указанного в акте срока.

Предельный срок обнаружения недостатков строительного объекта составляет 5 лет со дня передачи его заказчику (ст. 711 ГК).

Контрольные вопросы

- 1) Понятие и значение договора строительного подряда.
- 2) Правовая природа и нормативные основы строительного подряда.
- 3) Участники строительства.
- 4) Права и обязанности сторон. Участие заказчика в выполнении договора.
- 5) Исполнение договора.
- 6) Оплата выполненных работ. Приемка выполненных работ и система контроля качества. Гарантийные обязательства подрядчика.

- 7) Обеспечение экологической и технической безопасности.
- 8) Ответственность сторон за неисполнение либо ненадлежащее исполнение договорных обязательств.

Рекомендуемая литература

- 1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г. №218-3: (в ред. 30 декабря 2015 г. № 343-3) / Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2016. – 2/2343.
- 2) Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 2. 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева. – М.: Изд-во [Велби](#), 2014. – 848 с.
- 3) О внесении изменения и дополнения в Правила заключения и исполнения договоров строительного подряда, утвержденные постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 15.09.1998 № 1450: постановление Совета Министров от 12.07.2013 № 623 // Национальный правовой Интернет – портал Республики Беларусь. - 28.05.2013. - 2/2024
- 4) Постановление Совета Министров Республики Беларусь 30 июня 2011 г. № 875 «Об утверждении Правил заключения и исполнения договоров (контрактов) строительного подряда» (в редакции от 12 июля 2013)
- 5) Закон Республики Беларусь от 5 июля 2004 года «Об архитектурной, градостроительной и строительной деятельности в Республике Беларусь»
- 6) Белявский, С.Ч. Важный документ о практике применения строительного законодательства: комментарий к постановлению Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 19 сент. 2012 г. № 6 / С.Ч. Белявский // Юридический мир. – 2013. – № 1. – С. 8 – 15.
- 7) Рябцев, В. Круглый стол «Договор строительного подряда: как оградить себя от ошибок и судебных споров» / В. Рябцев [и др.] // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. – 2012. – № 7. – С. 54 – 62.
- 8) Белявский, С. Особенности рассмотрения дел по спорам, вытекающим из договора строительного подряда / С. Белявский // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. – 2012. – № 7. – С. 69 – 77.
- 9) Лисица, Л.Н. Строительный подряд: понуждение к исполнению обязательств в натуре / Л.Н. Лисица // Промышленно – торговое право. – 2013. – № 12. – С. 63 – 66.
- 10) О некоторых вопросах рассмотрения дел, возникающих из договора строительного подряда: постановление Пленума ВХС Республики Беларусь, 19 сент. 2012 г. – №6. // Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь. – 2012. - 6/1223.
- 11) Нефедова, Т. Договор строительного подряда – важнейший этап строительства // Жилищное право. – 2011. – № 9 – С. 21–23.
- 12) Озеров, П.С. Гражданско-правовое регулирование отношений строительного подряда: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Краснодар, 2003. – 23 с.
- 13) Бохан, В.Ф. Договор строительного подряда / В.Ф. Бохан. - Минск: Дикта, 2005. - 104 с.

14) Витрянский, М.И. Договор строительного подряда и иные договоры в сфере строительства / М.И. Витрянский. - М.: Статут, 2005. - 64 с.

15) Кадыко, Г.Г. Долевое строительство жилья / Г.Г. Кадыко. - Минск: Дикта, 2004. - 192 с.

16) Каменков, В.С. Значение, понятие и сфера применения договора строительного подряда / В.С. Каменков // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. - 2007.- № 6 . - С . 11-17.

17) Богачева, Т.В. Договор строительного подряда // Закон. – 2007. – № 8. – С. 74-80.

18) Полонская, Т.В. Договор строительного подряда: вопросы заключения и исполнения по материалам судебной практики // Право Беларуси.– 2008. – № 3. – С. 70-75.

19) Обзор практики рассмотрения споров, вытекающих из договора строительного подряда // Вестник Высшего хозяйственного суда. – 2009. – № 4. – С. 72-85.

Тема 11 Транспортные обязательства. Договор перевозки

1.1. Понятие и особенности обязательства перевозки

1.2. Заключение договора перевозки грузов: стороны, содержание, ответственность.

1.3. Ответственность по обязательствам перевозки.

1.4. Особенности отдельных видов договора перевозки грузов. Договор перевозки пассажиров и багажа и договор транспортной экспедиции

Перевозка – пространственное перемещение грузов и людей, которое осуществляется в движущихся транспортных средствах (вагонах, платформах, судах (речных, морских, воздушных), автомобилях). Эти отношения возникают между перевозчиком и лицом, нуждающимся в его услугах, и опосредуются договором перевозки.

Выделяют следующие **виды** перевозок:

1) в зависимости от вида транспорта:

- железнодорожные;
- автомобильные;
- внутренние водные (речные);
- воздушные;
- морские;

2) в зависимости от предмета, на который направлены услуги перевозчика:

- перевозка грузов;
- перевозка пассажиров и багажа;
- перевозка почты;

3) в зависимости от пространственного перемещения грузов и пассажиров:

- внутренние, выполняемые в пределах Республики Беларусь;
- международные – перевозки, совершаемые за пределы республики;

- 4) в зависимости от используемого количества транспорта:
•смешанные, когда используется не менее двух видов транспорта

Виды договора перевозки:

1) перевозка груза;

По договору перевозки груза перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его уполномоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату (ст. 739 ГК).

2) перевозка пассажиров;

По договору перевозки пассажира перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его уполномоченному на получение багажа лицу; пассажир обязуется уплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа - и за провоз багажа (ст. 740).

Форма договора: заключение договора перевозки пассажира удостоверяется билетом, а сдача пассажиром багажа - багажной квитанцией.

Пассажир имеет право в порядке, предусмотренном соответствующим транспортным уставом и кодексом:

- 1) перевозить с собой детей бесплатно или на иных льготных условиях;
- 2) провозить с собой бесплатно ручную кладь в пределах установленных норм;
- 3) сдавать к перевозке багаж за плату по тарифу.

3) договор фрахтования.

По договору фрахтования одна сторона (фрахтовщик) обязуется предоставить другой стороне (фрахтователю) за плату всю или часть вместимости одного или нескольких транспортных средств на один или несколько рейсов для перевозки грузов, пассажиров и багажа (ст. 741 ГК).

Характеристики договора перевозки: двусторонний, возмездный, реальный (исключение – чартер – консенсуальный).

Договор перевозки является публичным (ст. 743 ГК).

Элементы договора:

1) **стороны договора перевозки:** **перевозчик** (коммерческое ЮЛ или ИП) и **грузоотправитель** (лицо, уполномоченное на получение груза).

Перевозчик – это юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, выполняющие перевозку груза на основании договора (Закон «О транспортно-экспедиционной деятельности»).

Автомобильный перевозчик (перевозчик) - юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, выполняющие на основании договора или на иных законных основаниях автомобильные перевозки грузов (п.7 Правил). В соответствии с Декретом Президента РБ от 14.07.2003г. №17 "О лицензировании отдельных видов деятельности" деятельность по перевозке грузов в РБ подлежит лицензированию, поэтому перевозчики-резиденты РБ имеют право выполнять перевозки грузов только получения лицензии в установленном порядке. Заключение договора с перевозчиком, у которого нет

действующей лицензии на право выполнения перевозок, противоречит законодательству. А значит такой договор на основании ст. ГК будет признан недействительным.

Особый статус как перевозчик имеет Белорусская железная дорога, которая является естественной монополией и находится в исключительной собственности государства.

Грузоотправителем может быть как юридическое, так и физическое лицо. При этом следует отметить, что если грузоотправителем выступает физическое лицо, которое сдает груз к перевозке не в рамках осуществления предпринимательской деятельности, то к отношениям сторон также будет применяться Закон «О защите прав потребителей».

Грузоотправителем может быть как грузовладелец, так и третье лицо, которое сдает груз к перевозке по поручению грузовладельца, но от своего имени, например, экспедитор.

а) грузополучатель (им может быть как ЮЛ, так и ФЛ) как правило грузополучатель не считается стороной договора перевозки. Но этот вопрос спорный и в теории гражданского права трактуется по-разному. Грузополучатель принимает исполнение и по нормам транспортного законодательства приобретает по отношению к нему определённые права и обязанности. п.20 Правил автомобильных перевозок грузов говорит о том, что договор об организации автомобильных перевозок грузов может заключаться также между грузоотправителем (грузополучателем) и экспедитором. Такая позиция представляется неверной. В названном случае законодатель не различает договор об организации перевозок грузов и договор об организации процесса перевозки, другими словами - договор транспортной экспедиции. Одной стороной договора перевозки, в том числе договора об организации перевозок, обязательно является перевозчик

Грузополучатель занимает особое положение: он не участвует в заключении договора перевозки груза, но принимает от перевозчика исполнение → является третьим лицом в договоре (господствует мнение о том, что договор перевозки – договор об исполнении третьему лицу; другая точка зрения – грузополучатель является стороной в договоре перевозки груза → трехсторонний договор).

2) *Предмет договора* не сам груз, а транспортная деятельность по доставке груза в место назначения.

3) *Форма договора*

В различных видах договора перевозки - отличается. Заключение договора подтверждается составлением транспортной накладной (коносамента, иного документа) – п.2 ст.739. Договоры железнодорожной, внутренневодной, воздушной и в некоторых случаях морской перевозки оформляются *накладной (транспортной накладной)*, которая удостоверяет заключение договора перевозки груза, отражает основные права и обязанности отправителя и перевозчика. Если установлен факт несохранности груза, наличие накладной дает право обращаться с соответствующим требованием. В транспортной накладной отражаются сведения о грузоотправителе и грузополучателе, о самом

грузе, о размере взысканной провозной платы и другие данные. Перевозчик на железной дороге выдает грузоотправителю грузовую квитанцию по принятии груза, на воздушном и автомобильном транспорте ее функции выполняет экземпляр транспортной накладной. На внутриводном и железнодорожном транспорте – *дорожная ведомость*, в ней грузополучатель расписывается в получении. Морские перевозки – *коносамент* – не менее двух экземпляров, один следует с грузом; при заграничном сообщении коносамент является ценной бумагой. Три вида коносамента – именной, ордерный, предъявительский.

4) **Существенные условия**

- наименование и характеристики груза,
- место назначения
- размер платы за перевозку.

5) **Содержание договора**

Перевозчик обязан:

- 1) обязан подать отправителю под погрузку определённое количество единиц транспорта в определённый срок;
- 2) обязан погрузить (разгрузить) груз, если это предусмотрено договором;
- 3) обязан запломбировать перевозочное средство для сохранности груза;
- 4) обязан доставит груз в место доставки в течение оговоренного времени (или в разумный срок);
- 5) обязан выдать груз грузополучателю.

Грузоотправитель обязан:

- 1) вправе отказаться от поданного транспорта, если тот непригоден для перевозки данного груза;
- 2) обязан предъявить груз для перевозки;
- 3) обязан указать массу груза;
- 4) обязан оплатить услуги перевозчика в определённый срок.

Ответственность перевозчика за утрату, недостачу, порчу и повреждение груза. Обстоятельства, освобождающие перевозчика от ответственности.

Перевозчик несет ответственность за несохранность груза или багажа, происшедшую после принятия его к перевозке и до выдачи грузополучателю, уполномоченному им лицу или лицу, уполномоченному на получение багажа, если не докажет, что:

- утрата, недостача или повреждение (порча) груза или багажа произошли вследствие обстоятельств, которые перевозчик не мог предотвратить;
- утрата, недостача или повреждение (порча) груза или багажа произошли вследствие обстоятельств устранение которых от него не зависело.

Ущерб, причиненный при перевозке груза или багажа, возмещается перевозчиком:

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

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

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

Стоимость груза или багажа определяется исходя из его цены, указанной в счете продавца или предусмотренной договором, а при отсутствии счета или указания цены в договоре - исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары.

Перевозчик наряду с возмещением установленного ущерба, вызванного утратой, недостачей или повреждением (порчей) груза или багажа, возвращает отправителю (получателю) провозную плату, взысканную за перевозку утраченного, недостающего, испорченного или поврежденного груза или багажа, если эта плата не входит в стоимость груза (ст. 750 ГК).

Ответственность перевозчика за просрочку доставки груза, ее основания и объем. Ответственность грузоотправителя и грузополучателя.

За просрочку доставки груза перевозчик несёт ответственность в виде штрафа. Основание ответственности – недоставка груза в определённый срок по вине перевозчика. Если просрочка обусловит порчу товара, перевозчик вместе со штрафом обязан возместить ещё и причинённый ущерб.

За определённые нарушения грузополучатель и грузоотправитель несут обоюдную ответственность: *перевозчик*: за неподачу транспортных средств для перевозки груза → штраф и *отправитель* – за не предъявление груза для перевозки → штраф.

По договору перевозки пассажира перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу; пассажир обязуется оплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа – и за провоз багажа.

По своей **правовой природе** договор перевозки пассажира является консенсуальным, возмездным, двусторонним, публичным.

Сторонами договора являются перевозчик (транспортная организация) и пассажир (любое физическое лицо).

Предмет договора – транспортная деятельность перевозчика по доставке пассажира и его багажа в пункт назначения.

Заключение договора перевозки пассажира удостоверяется билетом, в котором указываются все существенные условия договора. При перевозке пассажиров городским транспортом заключение договора осуществляется путем совершения конклюдентных действий (осуществление платежа жетоном, пластиковой карточкой или талоном). Цена договора состоит из оплаты услуг по перевозке. Стоимость услуг определяется соглашением сторон. Однако плата за перевозку пассажиров и багажа транспортом общего пользования определяется на основании тарифов, утверждаемых в порядке, установленном транспортным

законодательством. Для некоторых категорий граждан устанавливаются льготы по оплате.

Права и обязанности пассажира регламентируются специальным законодательством по отдельным видам транспорта. Основные права пассажира: провозить с собой детей бесплатно или на иных льготных условиях; провозить с собой ручную кладь в пределах установленных норм; сдавать к перевозке багаж за плату по тарифам. Обязанности пассажира: своевременно оплатить услуги по перевозке; соблюдать правила перевозок, установленные на отдельных видах транспорта.

Договор перевозки багажа – соглашение, в силу которого перевозчик обязуется доставить багаж, сданный ему пассажиром, в пункт назначения и выдать его уполномоченному на получение багажа лицу, а пассажир обязуется уплатить за перевозку багажа установленную плату.

По своей **правовой природе** это договор двусторонний, возмездный, реальный, публичный.

Перевозка багажа оформляется багажной квитанцией. Предъявлению иска, вытекающего из перевозки груза, предшествует предъявление **претензии** к перевозчику в силу ст. 751 ГК.

Претензия составляется в письменной форме с изложением требований к перевозчику, подтвержденных документами, обосновывающими их, и признается предъявленной надлежащим образом при соблюдении установленных транспортным законодательством правил.

Для обращения к перевозчику с претензией транспортное законодательство устанавливает сроки, именуемые претензионными. Ни продлению, ни восстановлению они не подлежат, а их пропуск погашает право заявителя на предъявление иска в суд.

Таких сроков два: по претензиям об уплате штрафов – 45 дней, по остальным требованиям – 6 месяцев. Ответ на претензию должен быть дан в течение 30 дней.

Иск к перевозчику может быть предъявлен грузоотправителем или грузополучателем в случае полного или частичного отказа перевозчика удовлетворить претензию либо неполучения ответа в 30-дневный срок. Срок исковой давности по требованиям, возникающим из перевозки грузов, 1 год.

Контрольные вопросы

- 1) Понятие, стороны, предмет, виды, источники правового регулирования договора перевозки.
- 2) Перевозка транспортом общего пользования.
- 3) Форма договора перевозки. Перевозочные и товаросопроводительные документы (товарно-транспортная накладная и др.).
- 4) Содержание договора перевозки.
- 5) Права и обязанности сторон.
- 6) Ответственность по договору перевозки.
- 7) Особенности ответственности перевозчика.

- 8) Особенности предъявления требований к перевозчику.
- 9) Договор транспортной экспедиции.

Рекомендуемая литература

- 1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г. №218-З: (в ред. 30 декабря 2015 г. № 343-З) / Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2016. – 2/2343.
- 2) Закон 14 августа 2007 г. № 278-З «Об автомобильном транспорте и автомобильных перевозках»
- 3) Закон 31 декабря 2014 г. №227-З «О внесении изменений и дополнений в некоторые законы Республики Беларусь по вопросам железнодорожного транспорта»
- 4) Постановление Совета Министров 30 июня 2008 г. № 970 «Об утверждении Правил автомобильных перевозок грузов»
- 5) Постановление Министерства транспорта и коммуникаций 21 апреля 2008 г. № 58 «Об утверждении правил перевозок грузов железнодорожным транспортом общего пользования»
- 6) Постановление Пленума 24 октября 2012 г. № 9 «О некоторых вопросах рассмотрения дел, возникающих из договоров автомобильной перевозки грузов и транспортной экспедиции»
- 7) Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 2. 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева. – М.: Изд-во [Велби](#), 2014. – 848 с.
- 8) Брагинский, М.И. Договорное право. Книга четвертая: Договоры о перевозке, буксировке, транспортной экспедиции и иных услугах в сфере транспорта / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. - М.: Статут, 2004. - 910 с.
- 9) Комментарий к Уставу железнодорожного транспорта общего пользования / Под ред. Е.И. Зарецкой, В.П. Мороза. - Минск: Амалфея, 2004. - 736 с.
- 10) Витушко, В. А. Правовое регулирование договора международной перевозки // Право Беларуси. – 2004. – № 1. – С. 86-95; № 2. – С. 83-88.
- 11) Каменков, В. С. Договор транспортной экспедиции и договор перевозки грузов – сходство и различия. Расторжение и изменение договора транспортной экспедиции // Вестник Высшего хозяйственного суда. – 2008. – № 17. – С. 54-64.
- 12) Витрянский, В.В. Договоры о транспортной экспедиции и иных услугах в сфере транспорта / В.В. Витрянский. - М.: Статут, 2003. - 320 с.
- 13) Каменков, В.С. Понятие и признаки договора транспортной экспедиции / В.С. Каменков // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. - 2007. - № 18. -С. 59-68.
- 14) Судебная практика судов СНГ по делам, связанным с договорами транспортной экспедиции и перевозки грузов // Судебная практика. – 2008. – № 2. – С. 5-51.

15) Практика рассмотрения споров, возникающих из договора перевозки грузов // Судебная практика. – 2007. – № 1. – С. 56-72.

16) Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгалов. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017.

17) Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 463 с.

18) Анисимов, А. П. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2 : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 204 с

19) Зенин, И. А. Гражданское право. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 17-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 268 с.

20) Иванова, Е. В. Договорное право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 393 с.

Тема 12 Страховые обязательства

1.1. Роль, значение, виды и формы страхования.

1.2. Понятие, предмет, форма и содержание договора страхования.

1.3. Досрочное прекращение договора страхования.

1.4. Договор личного страхования, страхование имущества, страхование предпринимательского риска, страхование ответственности за причинение вреда и страхование ответственности по договору.

1.5. Обязательное страхование, его осуществление.

Договор страхования - это такой гражданско-правовой договор, в силу которого одна сторона (страховщик) обязуется при наступлении предусмотренного законодательством или договором события (страхового случая) возместить другой стороне (страхователю) или третьему лицу (застрахованному лицу, выгодоприобретателю), в пользу которого заключен договор, причиненный вследствие этого события ущерб застрахованным по договору имущественным интересам (произвести страховую выплату в виде страхового возмещения или страхового обеспечения) в пределах определенной договором суммы (страховой суммы, лимита ответственности), а другая сторона (страхователь) обязуется уплатить обусловленную договором сумму (страховой взнос, страховую премию) (п.1. ст. 819 ГК).

Признаками договора страхования являются следующие:

- договор двусторонний;
- договор возмездный;
- договор, как правило, реальный, может быть и консенсуальным, что следует из смысла п.1 ст.847 ГК, согласно которой договор страхования вступает в силу со дня уплаты страхового вноса (страховой премии) или первой его части, если в законодательных актах или правилах соответствующего вида

страхования, утвержденных страховщиком либо объединением страховщиков и согласованных с органом, осуществляющим государственный надзор за страховой деятельностью, не предусмотрено иное;

- договор алеаторный (рисковый);
- договор обязательного страхования является публичным (п.1 ст.396 ГК);
- договор в пользу выгодоприобретателя или застрахованного лица является договором в пользу третьего лица (ст. 400 ГК);
- договор страхования является договором присоединения в случае, если условия договора определены в правилах соответствующего вида страхования и могут быть приняты страхователем не иначе как путем присоединения (ч.2 п.1 ст. 398 ГК).

Сторонами обязательства по страхованию являются страховщик и страхователь.

Страховщики – коммерческие организации, созданные для осуществления страховой деятельности и имеющие специальные разрешения (лицензии) на осуществление страховой деятельности.

В качестве страховщиков могут выступать как государственные, так и негосударственные (частные) страховые организации.

Страхователем признается правосубъектное физическое или юридическое лицо, имеющее страховой интерес и вступившее на предусмотренных в законе правилах страхования соответствующего вида или определенных в договоре условиях в конкретное обязательство по страхованию со страховщиком, ими выступают:

- 1) граждане, в том числе иностранные, лица без гражданства,
- 2) организации, в том числе иностранные и международные,
- 3) Республика Беларусь, ее административно-территориальные единицы, иностранные государства (ч.1 п.1 ст. 817 ГК).

В отдельных видах страхования закон императивно устанавливает страхователя. Так, при обязательном государственном страховании функции страхователей выполняют исключительно органы исполнительной власти, осуществляющие страхование жизни, здоровья и имущества государственных служащих определенных категорий.

Участниками обязательства по страхованию могут быть также:

выгодоприобретатель - физическое или юридическое лицо, обладающее страховым интересом, в пользу которого страхователем заключен договор страхования.

застрахованное лицо - физическое лицо, с нематериальными благами (жизнью, здоровьем) которого связан имущественный интерес страхователя. Участие застрахованного лица возможно либо в договоре личного страхования (п. 1 ст. 820 ГК), либо в договоре страхования ответственности за причинение вреда (п. 1 ст. 823 ГК).

Предмет договора является услуга страховщика, содержание которой – несение риска в пределах страховой суммы (лимита ответственности). Современные услуги страховщиков отличаются большим многообразием.

Форма договора страхования письменная, если иное не установлено законами. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора, за исключением договора обязательного государственного страхования (п.1 ст. 830 ГК).

Страховщик вправе применять формы страховых полисов (свидетельств, сертификатов) (п.3 ст. 830 ГК).

Страховой полис представляет собой специфическую форму договора, выработанную в процессе исторического развития института страхования. Такие страховые документы выдаются страховщиком (с его подписью) на основании письменного или устного заявления страхователя. В этом случае согласие страхователя (его акцепт) заключить договор на предложенных страховщиком условиях подтверждается принятием этих документов от страховщика. Страховой полис, свидетельство, сертификат - тождественные по своей юридической силе документы и по общему правилу являются именными.

К договору добровольного страхования должны прилагаться правила соответствующего вида страхования, утвержденные страховщиком либо объединением страховщиков и согласованные с органом, осуществляющим государственный надзор за страховой деятельностью. Приложение к договору добровольного страхования правил страхования должно удостоверяться записью в этом договоре.

Систематическое страхование разных партий однородного имущества (товаров, грузов и т.п.) на сходных условиях в течение определенного срока может по соглашению страхователя со страховщиком осуществляться на основании одного договора страхования – генерального полиса (п.1 ст. 831 ГК).

Договор страхования является срочным. Срок является существенным условием договора страхования (ст. 832 ГК).

1. Обязанности страхователя:

1) основной обязанностью страхователя является уплата страхового взноса (страховой премии).

ГК определяет страховой взнос (страховую премию) как сумму денежных средств, подлежащую уплате страхователем страховщику за страхование, если иное не установлено Президентом Республики Беларусь (п. 1 ст. 844 ГК).

Согласно п. 1 ст. 847 договор страхования вступает в силу со дня уплаты страхового взноса (страховой премии) или первой его части, если в законодательных актах или правилах соответствующего вида страхования, утвержденных страховщиком либо объединением страховщиков и согласованных с органом, осуществляющим государственный надзор за страховой деятельностью, не предусмотрено иное.

При определении размера страхового взноса (страховой премии), подлежащего уплате по договору страхования, стороны применяют разработанные страховщиком и согласованные с органом государственного надзора за страховой деятельностью страховые тарифы, определяющие страховой взнос (страховую премию) с единицы страховой суммы (лимита

ответственности), с учетом объекта страхования и характера страхового риска, если законодательством не установлено иное (п. 2 ст. 844).

Просрочка уплаты очередных взносов влечет неодинаковые последствия при обязательном и добровольном страховании. При обязательном страховании неуплата страховых взносов не освобождает страхователя от страхования и не прекращает страхового правоотношения. Просроченные страховые взносы взыскиваются в порядке, установленном для взыскания налоговых и неналоговых платежей в бюджет, а страховщик обязан при наступлении страхового случая выплачивать страховое возмещение.

При добровольном имущественном страховании страховой взнос за весь период страхования страхователь вносит в момент заключения договора. Договор добровольного личного страхования вступает в силу с момента уплаты первого страхового взноса. Стороны вправе при заключении договора установить, какие последствия влечет неуплата очередного страхового взноса в установленный срок (п. 3 ст. 844 ГК).

Если страховой случай наступил до уплаты очередной части страхового взноса (страховой премии), внесение которой просрочено, страховщик вправе при определении размера подлежащего выплате страхового возмещения или страхового обеспечения зачесть сумму просроченной части страхового взноса (страховой премии) (ст. 844 ГК).

2) сообщать страховщику обо всех известных ему обстоятельствах, имеющих существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая и размера возможных убытков от его наступления (страхового риска), если эти обстоятельства не известны и не должны быть известны страховщику (п. 1 ст. 834 ГК).

Существенными признаются обстоятельства, предусмотренные в договоре страхования или страховом полисе (свидетельстве, сертификате) на основании письменного или устного заявления страхователя.

В ГК отсутствует легальное определение понятия страхового риска. В теории страховой риск определяется как предполагаемое событие, на случай наступления которого проводится страхование. Необходимые признаки события, рассматриваемого в качестве страхового риска, - вероятность и случайность его наступления. Значение страхового риска могут приобретать обстоятельства, относящиеся не только к событиям (наводнение, засуха, буря), но и к действиям (кража имущества, угон автотранспортного средства).

Предусматриваемый в обязательстве по страхованию страховой риск должен быть таким обстоятельством, наступление которого возможно (заранее известная невозможность наступления того или иного обстоятельства делает страхование бессмысленным), однако сторонам неизвестно, превратится ли эта возможность в действительность. Неизвестность наступления может относиться как к самому обстоятельству (нельзя заранее предвидеть, произойдет ли пожар, ураган, техногенная авария или катастрофа и т.п.), так и лишь к моменту его наступления (смерть человека).

Обязательство по страхованию невозможно без страхового риска, который является его необходимым условием. Это же обстоятельство служит основанием

для отнесения страховых обязательств к числу рисковых – алеаторных обязательств.

Исходя из изложенного, страховой риск – это юридический факт (событие или действие), от последствий наступления которого проводится страхование и указание на которое является обязательным элементом страхового обязательства.

Поскольку страховщик не располагает возможностью определить степень (величину) страхового риска (отсутствует соответствующая информация или специальные сведения об объекте страхования), страхователь обязан сообщить страховщику обо всех известных существенных обстоятельствах, позволяющих оценить степень риска.

Однако п. 2 ст. 834 ГК предусматривает положение о том, что если договор страхования заключен при отсутствии ответов страхователя на какие-либо вопросы страховщика, страховщик не может впоследствии требовать расторжения договора либо признания его недействительным на том основании, что соответствующие обстоятельства не были сообщены страхователем. Если после заключения договора будет установлено, что страхователь сообщил страховщику заведомо ложные сведения, страховщик вправе потребовать признания договора недействительным и применения последствий, предусмотренных п. 2 ст. 180 ГК.

Требование страховщика о признании договора страхования недействительным не подлежит удовлетворению, если обстоятельства, о которых умолчал страхователь, уже отпали (п.3 ст. 834 ГК).

3) Предоставить страховщику право на самостоятельную оценку реальности и объема страхового риска (ст. 835 ГК):

в личном страховании – проводить обследование страхуемого лица для оценки фактического состояния его здоровья;

при страховании имущества – производить осмотр, а при необходимости назначить экспертизу в целях установления действительной стоимости страхуемого имущества. Воспользовавшись таким правом, страховщик становится связанным собственной оценкой страхуемого имущества, то есть он не может впоследствии оспаривать его стоимость, даже ссылаясь на умышленное введение в заблуждение страхователем. Такая ссылка может служить основанием оспаривания страховой стоимости имущества только при отказе страховщика от права на оценку страхового риска. Для страхователя, напротив, оценка страхового риска страховщиком является необязательной (п. 3 ст. 835 ГК), то есть он вправе не соглашаться с предложенной оценкой и доказывать иное. Ее конкретный размер определяется в договоре страхования по взаимному соглашению сторон.

4) Незамедлительно сообщить страховщику о ставших ему известными значительных изменениях в обстоятельствах, сообщенных страховщику при заключении договора, если эти изменения могут существенно повлиять на увеличение страхового риска. Значительными признаются изменения, оговоренные в договоре страхования (страховом полисе) и в переданных

страхователю правилах страхования (п. 1 ст. 849 ГК). Страховщик, уведомленный об обстоятельствах, влекущих увеличение страхового риска, вправе потребовать изменения условий договора страхования или уплаты дополнительного страхового взноса (страховой премии) соразмерно увеличению риска.

Если страхователь (выгодоприобретатель) возражает против изменения условий договора страхования или доплаты страхового взноса (страховой премии), страховщик вправе потребовать расторжения договора и возмещения всех причиненных ему убытков (за исключением ситуаций, когда такие обстоятельства уже отпали (п. 2 ст. 849 ГК).

Возможность для страховщика требовать изменения или расторжения договора личного страхования по указанным основаниям допускается лишь в случае, когда она прямо предусмотрена в самом договоре (п. 5 ст. 849 ГК). Поэтому, когда в страховом полисе или в правилах страхования не установлены последствия несоблюдения страхователем обязанности сообщения страховщику обстоятельств, увеличивающих страховой риск, такая обязанность утрачивает какой-либо практический смысл.

5) Немедленно уведомить страховщика или его представителя о наступлении страхового случая по договору имущественного страхования как только ему стало известно об этом. Если договором предусмотрен срок и (или) способ уведомления, уведомление должно быть сделано в условленный срок и указанным в договоре способом.

Страховой случай – это реализованный страховой риск. Страховой риск – всегда только возможность или вероятность наступления определенного обстоятельства; страховой случай – обстоятельство, уже наступившее, совершившееся. Поэтому страховой риск и страховой случай соотносятся как обобщенная и конкретизированная категории.

В связи с тем, что с наступлением страхового случая связывается предоставление страховых выплат, страховой случай должен быть точно установлен. Поэтому на страхователе лежит обязанность незамедлительного уведомления страховщика (или его представителя). Аналогичная обязанность возлагается и на выгодоприобретателя, которому известно о заключении договора страхования в его пользу, при его намерении воспользоваться правом на страховую выплату.

Неисполнение этой обязанности лишает страховщика возможности проверить, действительно ли имел место страховой случай, и установить размер убытков, поэтому дает страховщику право отказать в выплате страхового возмещения, если не будет доказано, что страховщик своевременно узнал о наступлении страхового случая либо что отсутствие у страховщика сведений об этом не могло сказаться на его обязанности выплатить страховое возмещение (ст. 851 ГК). При недоказанности таких фактов действует презумпция неинформированности страховщика о страховом случае.

Эти же правила применяются к договору личного страхования, если страховым случаем является смерть застрахованного лица или причинение вреда его здоровью. При этом устанавливаемый договором срок уведомления

страховщика не может быть менее тридцати дней (п. 3 ст. 851 ГК), что объясняется характером нематериальных благ, обеспечиваемых страхованием на случай смерти застрахованного лица или причинения вреда его здоровью.

б) Страхователь обязан принять разумные и доступные в сложившихся обстоятельствах меры, чтобы уменьшить возможные убытки (локализация очагов пожара, перенесение имущества в безопасное место, вызов соответствующих служб и т.п.) (п. 1 ст. 852 ГК). При принятии таких мер страхователь действует самостоятельно, сообразуясь с конкретно сложившейся в результате наступления страхового случая обстановкой, однако должен следовать указаниям страховщика, если они ему сообщены (п.1 ст. 852 ГК).

ГК стимулирует страхователя к исполнению данной обязанности, предусматривая для страховщика возмещение произведенных страхователем расходов для минимизации убытков. При этом возмещение таких расходов должно быть произведено независимо от результативности принятых мер, а также их превышения вместе с возмещением других убытков страховой суммы. Так п. 2 ст. 852 ГК устанавливает, что расходы в целях уменьшения убытков, подлежащих возмещению страховщиком, если такие расходы были необходимы или были произведены для выполнения указаний страховщика, должны быть возмещены страховщиком, даже если соответствующие меры оказались безуспешными. Такие расходы возмещаются пропорционально отношению страховой суммы (лимита ответственности) к страховой стоимости независимо от того, что вместе с возмещением других убытков они могут превысить страховую сумму (лимит ответственности).

2. Обязанности страховщика:

1) Предоставление страховых выплат при наступлении страхового случая.

Существенное значение для определения размера страховых выплат приобретает страховая сумма.

Страховая сумма (лимит ответственности) - это установленная законом, актом Президента Республики Беларусь или договором страхования денежная сумма, в пределах которой, если иное не предусмотрено законом, актом Президента Республики Беларусь, страховщик обязан произвести страховую выплату при наступлении страхового случая (п. 1 ст. 837 ГК).

В частности, данный вопрос урегулирован п. 1.2. Указа Президента Республики Беларусь от 25 августа 2006 г. № 531 (в ред. от 1 марта 2010 г. № 110) «Об установлении размеров страховых тарифов, страховых взносов, лимитов ответственности по отдельным видам обязательного страхования» где установлены лимиты ответственности по обязательному страхованию гражданской ответственности владельцев транспортных средств за вред, причиненный в результате дорожно-транспортного происшествия:

жизни или здоровью потерпевшего, – 10 000 евро;

имуществу потерпевших, – 10 000 евро;

транспортному средству резидента, заключившего комплексный договор внутреннего страхования, – 10 000 евро.

В практике в имущественном страховании уплачиваемая страховщиком сумма нередко обозначается термином «страховое возмещение» (страховщик как бы «возмещает» страхователю убытки вследствие наступления страхового случая), а в личном – «страховое обеспечение» («страховая сумма», «страховая выплата»).

Правила, которым подчиняется установление страховой суммы, различны для договоров имущественного и личного страхования.

В договорах личного страхования и договорах страхования гражданской ответственности страховая сумма (лимит ответственности) определяется сторонами по их усмотрению, если иное не установлено законами и актами Президента Республики Беларусь (п. 3 ст. 837 ГК). В России, например, в договорах личного страхования страховая сумма определяется самими сторонами по их собственному усмотрению и не подлежит ограничению (п. 3 ст. 947 Гражданского кодекса Российской Федерации). Это объясняется тем, что в данном случае отсутствует критерий, позволяющий определить точный размер страхового интереса (то есть не представляется возможным оценить действительную стоимость нематериальных благ).

Для имущественного страхования определение страховой суммы осуществляется в соответствии с правилами, императивно установленными законом. В страховании имущества или предпринимательского риска страховая сумма (лимит ответственности) не должна превышать действительную стоимость имущества (п. 2 ст. 837 ГК) - страховую стоимость, которая отражает размер страхового интереса. Такой стоимостью считаются:

1) для имущества – его действительная стоимость в месте его нахождения в день заключения договора страхования;

2) для предпринимательского риска – убытки от предпринимательской деятельности, которые страхователь понес бы при наступлении страхового случая.

В случаях, установленных законами или актами Президента Республики Беларусь, страховая сумма (лимит ответственности) может быть меньше страховой стоимости.

Ограничение страховой суммы при страховании имущества его действительной стоимостью гарантирует достижение непосредственной цели страховой защиты: восстановление нарушенного имущественного интереса страхователя. Закрепление этого принципиального положения страхового права в ГК означает законодательное признание восстановительной, а не компенсационной цели имущественного страхования.

В конкретном договоре имущественного страхования допускается установление иного соотношения страховой суммы и страховой стоимости или иное определение размера страхового возмещения, когда страховая сумма или страховое возмещение не достигают пределов страховой стоимости, т.е. неполное имущественное страхование (ст. 839 ГК).

Под неполным страхованием понимается положение, при котором на момент наступления страхового случая страховая сумма оказывается ниже страховой стоимости имущества.

Страховая сумма < Страховой стоимости

Неполное страхование возникает, как правило, в следующих случаях:

если страховая сумма с самого начала была занижена и не соответствовала страховой стоимости;

если в течение действия договора страхования произошло увеличение страховой стоимости имущества за счет приобретения новых предметов;

если произошло увеличение страховой стоимости в результате роста цен.

При неполном страховании страхователь недоплачивает страховые взносы страховщику, так как последние были рассчитаны, исходя из заниженной страховой суммы. Поэтому при наступлении страхового случая страховщик обязан возместить страхователю лишь часть понесенных последним убытков пропорционально соотношению страховой суммы и страховой стоимости.

Оставшаяся часть страхового интереса может быть покрыта его носителями - страхователем, выгодоприобретателем - с помощью дополнительного страхования, в том числе у другого страховщика, однако с безусловным соблюдением непреложного страхового правила о непревышении общей страховой суммы по всем договорам страхования данного объекта его страховой стоимости (п. 1 ст. 840 ГК).

Любое превышение страховой суммы (лимита ответственности) над страховой стоимостью влечет ничтожность договора страхования имущества в завышенной части (п. 1 ст. 841 ГК). В таких случаях страховщику предоставлены определенные возможности для защиты его нарушенной имущественной сферы:

Если в соответствии с договором страхования страховой взнос (страховая премия) вносится в рассрочку и к моменту наступления страхового случая он внесен не полностью, оставшаяся часть страхового взноса (страховой премии) должна быть уплачена в размере, уменьшенном пропорционально уменьшению размера страховой суммы (лимита ответственности).

Если завышение страховой суммы (лимита ответственности) в договоре страхования явилось следствием обмана со стороны страхователя, страховщик вправе требовать признания договора недействительным и возмещения причиненных ему в связи с этим убытков в размере, превышающем сумму полученного им от страхователя страхового взноса (страховой премии).

Эти правила применяются и в том случае, когда страховая сумма (лимит ответственности) превысила страховую стоимость в результате страхования одного и того же объекта у двух или нескольких страховщиков (двойное страхование). Сумма страхового возмещения, подлежащая выплате в этом случае каждым из страховщиков, сокращается пропорционально уменьшению первоначальной страховой суммы (лимита ответственности) по соответствующему договору страхования.

Превышение общей страховой суммы над страховой стоимостью как единственное отступление от указанного правила допускается в имущественном страховании и страховании предпринимательского риска одного и того же объекта от разных страховых рисков как по одному, так и по отдельным договорам страхования, в том числе с разными страховщиками (п. 1 ст. 842 ГК).

В случае гибели застрахованного имущества страховщик выплачивает возмещение только в размере страховой суммы, при частичной утрате - в части понесенного ущерба пропорционально соотношению страховой суммы и страховой стоимости.

Особый способ ограничения размера страховой суммы состоит в установлении франшизы (фр. franchise - льгота, привилегия).

Франшиза - определенная часть имущественных потерь (убытков) страхователя (выгодоприобретателя), не подлежащая возмещению страховщиком, установленная в договоре имущественного страхования как одно из его условий или оговорок.

Франшиза устанавливается в абсолютном или относительном размере к страховой сумме (или оценке объекта страхования) либо в процентах к размеру ущерба. Она одновременно служит интересам как страховщика, позволяя освободиться от незначительных выплат и тем самым предотвращая распыление средств страхового фонда, так и страхователя, побуждая его к наибольшей заботливости об имущественных ценностях (например, при случайном нанесении царапины застрахованному автомобилю).

Традиционно различают два типа франшизы:

условная (интегральная (не вычитаемая), франшиза) - сумма ущерба, не превышающая установленный размер франшизы, не возмещаемая страховщиком и остающаяся в имущественной сфере страхователя.

Условная франшиза указывается в договоре страхования формулой: «свободно от X%» (где X - размер процентов от страховой суммы) или «свободно от X рублей» (где X - размер суммы от страховой суммы). Если размер ущерба превышает установленную франшизу, страховщик обязан выплатить страховое возмещение в полном объеме, несмотря на франшизную оговорку.

безусловная (эксцедентная (вычитаемая), франшиза) - сумма ущерба, возмещаемая страховщиком во всех случаях, за вычетом установленного размера франшизы.

Безусловная франшиза указывается в договоре страхования формулой: «свободно от первых X%» (где X - размер процентов, вычитаемый из суммы страхового возмещения независимо от размера ущерба). При безусловной франшизе страховщик выплачивает страховое возмещение, равное размеру ущерба, уменьшенному на величину франшизы.

2) Оформление наступления страхового случая. Документальной формой, удостоверяющей наличие (или отсутствие) страхового случая, является страховой акт (аварийный сертификат), который составляется на основании заявления страхователя (Приложение 1) страховщиком или уполномоченным им лицом.

3) Соблюдение тайны страхования, то есть обязанность неразглашения полученных им в результате своей профессиональной деятельности сведений о страхователе, застрахованном лице и выгодоприобретателе, состоянии их здоровья, а также об имущественном положении этих лиц. За нарушение тайны

страхования страховщик несет ответственность предусмотренную законодательством (ст. 836 ГК).

Исполнение обязательств по страхованию имущества связано с выплатой страхового возмещения. Обязанность страховщика ограничена возмещением исключительно прямых убытков, то есть таких, которые являются прямым (непосредственным) следствием наступления предусмотренного в договоре страхового случая (п. 1 ст. 819 ГК).

Данная обязанность не распространяется на косвенные убытки, то есть убытки, не только явившиеся непосредственным результатом наступившего страхового случая, но и возникшие от других сопутствующих обстоятельств, которые вызвали увеличение убытков (неполучение арендной платы от арендаторов уничтоженного пожаром дома, дополнительные затраты на восстановление нарушенной производственно-торговой деятельности и т.п.). Косвенные убытки ложатся на самого страхователя, который вынужден их претерпевать. Ограничение обязанности страховщика возмещением прямых убытков тем самым стимулирует страхователя к активным действиям по тщательному и заботливому отношению к принадлежащим ему имущественным ценностям, то есть к поддержанию страхового интереса.

Страховое возмещение определяет объем обязанности страховщика в связи с наступившим страховым случаем. Определение конкретного размера страхового возмещения производится на основании следующих общепринятых в страховании правил:

если имущество застраховано на страховую сумму, равную страховой стоимости, и полностью погибло (утрачено), то страховое возмещение будет равно страховой сумме;

если имущество застраховано на страховую сумму, ниже (меньше) страховой стоимости, и полностью погибло (утрачено), то страховое возмещение составит величину страховой суммы, хотя его размер и не будет соответствовать действительно понесенным убыткам, то есть в невозмещенной части убытки останутся в сфере страхователя;

если имущество застраховано на страховую сумму, равную страховой стоимости, и подверглось повреждению, то страховое возмещение будет равно страховым убыткам, хотя и не достигнет страховой суммы;

имущество застраховано на страховую сумму, ниже (меньше) страховой стоимости, и было повреждено. В этом случае для расчета страхового возмещения используются две системы: пропорциональной ответственности и первого риска.

Пропорциональная система установлена ст. 839 ГК на случай неполного страхования. По этой системе страховщик при наступлении страхового случая обязан возместить страхователю (выгодоприобретателю) часть понесенных убытков пропорционально отношению страховой суммы к страховой стоимости. Страховщик выплачивает соответствующую часть ущерба по следующей формуле: страховая стоимость так относится к страховой сумме, как ущерб к страховому возмещению.

Если страхование производится по системе первого риска, то возмещение ущерба осуществляется в размере полной стоимости погибшего имущества, но не выше страховой суммы. Отношение страховой оценки во внимание не принимается.

При личном страховании страховая сумма подлежит выплате в полном объеме лицу, управомоченному на ее получение, в случае смерти застрахованного лица. Страховая сумма выплачивается самому застрахованному лицу при дожитии им до определенного возраста или при полной утрате им общей трудоспособности. Если застрахованное лицо утратило лишь часть общей трудоспособности, ему выплачивается часть страховой суммы, пропорциональная проценту утраченной трудоспособности.

Имущество страхователя может быть уничтожено или повреждено третьими лицами. Гражданин или юридическое лицо вправе потребовать возмещения вреда в полном объеме лицом, причинившим вред, по правилам гл. 58 ГК об обязательствах из причинения вреда. Это не освобождает страховщика от выплаты страхового возмещения. Если договором имущественного страхования и страхования имущественной ответственности не предусмотрено иное, к страховщику, выплатившему страховое возмещение, переходит в пределах выплаченной суммы право требования, которое страхователь (выгодоприобретатель) имеет к лицу, ответственному за убытки, возмещенные в результате страхования (п. 1 ст. 855 ГК). Этот переход права страхователя (выгодоприобретателя) к страховщику, выплатившему страховое возмещение, именуется суброгацией.

Суброгация - основанный на законе переход к страховщику права требования, которое страхователь (выгодоприобретатель) имеет к лицу, ответственному за убытки, возмещенные в результате страхования, осуществляемый путем передачи этого права в объеме выплаченного страховщиком страхового возмещения.

Суброгационное требование характеризуется рядом существенных особенностей:

во-первых, страховщик получает не право на возмещение убытков, а право требования, которое страхователь (выгодоприобретатель) имеет к лицу, ответственному за убытки, возмещенные в результате страхования. Следовательно, страховщик получает право на замещение (замену) страхователя (выгодоприобретателя) в его притязании к третьему лицу (фактическому причинителю вреда), что позволяет рассматривать суброгацию как частный случай перемены лиц в обязательстве посредством перехода прав кредитора к другому лицу на основании закона.

во-вторых, право на суброгацию предоставлено особой нормой закона и при этом не требуется какого-либо специального (отдельного) оформления передачи этого права страхователем (выгодоприобретателем) страховщику (например, передаточной надписи).

в-третьих, страховщик освобождается от выплаты страхового возмещения (полностью или в соответствующей части) в двух случаях: при отказе страхователя (выгодоприобретателя) от своих прав требования к лицу,

ответственному за убытки, или если осуществление этого права окажется невозможным по их вине. При наступлении таких обстоятельств страховщик приобретает право на возврат излишне выплаченной суммы возмещения (п. 4 ст. 855 ГК).

в-четвертых, право на суброгацию урегулировано диспозитивно и потому может быть исключено условиями договора, кроме случаев умышленного причинения вреда (п. 1 ст. 855 ГК).

в-пятых, при суброгации страхователь (выгодоприобретатель) обязан передать страховщику все документы и доказательства и сообщить ему все сведения, необходимые для осуществления страховщиком перешедшего к нему права требования (п. 3 ст. 855 ГК).

Осуществление права на суброгацию дает возможность:

- страховщику предъявить требование о возмещении ущерба непосредственно к причинителю вреда;
- не допустить обогащения страхователя;
- не допустить освобождения от ответственности непосредственного причинителя вреда.

Исполнение обязательства по личному страхованию. Исполнение обязательства по личному страхованию заключается в выплате страховщиком единовременно или периодически обусловленной договором суммы (страховой суммы) страхователю (выгодоприобретателю). Страховая сумма выплачивается независимо от сумм по другим договорам страхования, а также по социальному страхованию, социальному обеспечению и в порядке возмещения вреда, что обуславливается обеспечительной сущностью (природой) личного страхования. Данное правило исключает возможность применения суброгации в обязательствах по личному страхованию.

Освобождение страховщика от обязанности предоставления страховых выплат.

Основания освобождения страховщика от выплаты страхового возмещения или страховой суммы связываются, с одной стороны, с поведением заинтересованных участников страхового обязательства – страхователя, выгодоприобретателя или застрахованного лица, а с другой – с определенными обстоятельствами или принудительными действиями органов государственной власти:

страховщик освобождается от выплаты страхового возмещения или страхового обеспечения, если страховой случай наступил вследствие умысла страхователя, выгодоприобретателя или застрахованного лица (например, когда страхователь сам поджигает застрахованное здание или проезжая на красный сигнал светофора водитель становится виновником дорожно-транспортного происшествия), за исключением случаев, предусмотренных п.п. 2 и 3 ст. 853 ГК. Законодательством могут быть предусмотрены случаи освобождения страховщика от выплаты страхового возмещения по договорам имущественного страхования при наступлении страхового случая вследствие грубой неосторожности страхователя или выгодоприобретателя (п. 1 ст. 853 ГК).

(например, страхователь проводит сварочные работы без соблюдения соответствующих правил безопасности).

страховщик обязан произвести страховое возмещение по договору страхования гражданской ответственности за причинение вреда жизни или здоровью и при причинении вреда кому-либо по вине ответственного за него лица (п. 2 ст. 853 ГК), что обусловлено самим характером ответственности в деликтных обязательствах и целью данного договора (обеспечение имущественных интересов потерпевшего – выгодоприобретателя).

не допускается освобождение страховщика от выплаты страховой суммы по договору личного страхования в случаях смерти застрахованного лица вследствие его самоубийства при условии действия договора страхования к этому времени не менее двух лет (п. 3 ст. 853 ГК), так как за этот срок данное лицо частично внесло страховщику плату за страхование.

страховщик обязан произвести страховую выплату и в случаях нарушения страхователем своей основной обязанности по периодической уплате страховых взносов, если такой порядок внесения страховой премии предусмотрен в договоре страхования и в период просрочки наступил страховой случай, производя зачет соответствующих сумм (п. 3 и 4 ст. 844 ГК).

Согласно ст. 854 ГК основаниями освобождения страховщика от исполнения обязанности по производству страховых выплат являются (если международными договорами Республики Беларусь, актами законодательства или договором страхования не предусмотрено иное):

1) наступление страхового случая вследствие воздействия ядерного взрыва, радиации или радиоактивного загрязнения; военных действий; гражданской войны.

2) причинение убытков, возникших вследствие изъятия, конфискации, реквизиции, национализации, ареста или уничтожения застрахованного имущества по распоряжению государственных органов (если в договоре не предусмотрено иное).

Тем не менее, в обоих случаях ГК допускает принятие такого рода рисков на страхование по специальному закону или договору, тем самым позволяя удовлетворить любой связанный со страхованием имущественный интерес.

Ответственность сторон в обязательстве по страхованию наступает в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения ими установленных законодательством или договором обязанностей.

Ответственность страховщика возникает при нарушении им своих обязанностей перед страхователем (выгодоприобретателем). Однако ответственностью страховщика нередко именуют (как в теории, так и особенно в страховой практике) и саму обязанность по страховой выплате. Предоставление страховой выплаты – действие страховщика по исполнению им своей обязанности перед страхователем (выгодоприобретателем), никаким образом не связанное с нарушением страхового обязательства. Такое отождествление допустимо лишь при условии, если под ответственностью страховщика понимать не ответственность в собственном смысле, а ответственность как обязанность страховщика по производству страховых выплат, выражающую характер

отношений страховщика и страхователя (выгодоприобретателя) в связи с наступившим страховым случаем.

Конкретные формы ответственности страховщика предусматриваются в законодательстве, регулирующем отдельные виды страхования, устанавливаются в правилах страхования либо определяются в условиях того или иного договора страхования.

В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь «О страховой деятельности» от 25 августа 2006 г. № 530 (в ред. от 22 июля 2010 г. № 384) в случае нарушения страхователем срока регистрации (перерегистрации) у страховщика страхователь уплачивает страховые взносы за весь период уклонения от регистрации (перерегистрации) и штраф в размере 10 процентов от причитающейся к уплате за это время суммы страховых взносов.

При нарушении страхователем срока уплаты страховых взносов страхователь уплачивает страховщику пеню в размере $1/360$ ставки рефинансирования Национального банка от суммы страхового взноса за каждый день просрочки после окончания периода, за который должен быть уплачен страховой взнос (пункт 245 данного Указа).

В случае сокрытия или занижения размера начисленной общей суммы всех видов выплат (дохода, вознаграждений) застрахованным, на которые в соответствии с законодательством начисляются страховые взносы, страхователь уплачивает страховщику всю сумму страхового взноса от сокрытой или заниженной части начисленной общей суммы всех видов выплат (дохода, вознаграждений) застрахованным и штраф в двойном размере этой суммы.

За несвоевременное представление отчетности страхователь уплачивает страховщику штраф в размере 10 процентов от суммы страховых взносов, начисленных за отчетный квартал (п. 246 данного Указа).

Ответственность страхователя (выгодоприобретателя, застрахованного лица) выражается в неполучении полностью или частично страхового возмещения (страховой суммы). Решение об отказе в предоставлении страховой выплаты принимается страховщиком и сообщается в установленный срок страхователю (выгодоприобретателю, застрахованному лицу) в письменной форме с обязательным мотивированным обоснованием причин отказа. Основания отказа страховщика произвести страховую выплату как предусмотрены непосредственно в гл. 48 ГК (ст. 851, 853, 854), так и могут быть установлены специальным законодательством, а также закреплены в конкретном договоре страхования.

ГК возлагает на страхователя (выгодоприобретателя) ответственность в виде возмещения убытков, причиненных страховщику, в случаях:

если завышение страховой суммы (лимита ответственности) в договоре страхования явилось следствием обмана со стороны страхователя, страховщик вправе требовать признания договора недействительным и возмещения причиненных ему в связи с этим убытков в размере, превышающем сумму полученного им от страхователя страхового взноса (страховой премии) (п. 3 ст. 841);

расторжения договора страхования ввиду неисполнения страхователем (выгодоприобретателем) в период действия договора обязанности по незамедлительному уведомлению страховщика об обстоятельствах, влекущих увеличение страхового риска (п. 3 ст. 849).

Договор страхования – рисковый договор. В течение срока договора страховщик несет риск. Истечение срока договора означает исполнение страховщиком своих обязанностей и прекращение договора.

В случае наступления страхового события страховщик обязан исполнить договор, выплатив страховое возмещение. Исполнение этой обязанности влечет прекращение договора досрочно. В тех случаях, когда страховщик при наступлении страхового события обязан производить периодические выплаты, договор страхования прекращается после последней выплаты в пределах страховой суммы.

Договор страхования прекращается досрочно и при отсутствии наступления страхового случая, если возможность наступления последнего отпала и страхование страхового риска прекратилось по обстоятельствам, иным, чем страховой случай.

К таким обстоятельствам, в частности, относятся (п. 1 ст. 848 ГК):

1) утрата (гибель) застрахованного имущества по причинам, иным, чем наступление страхового случая (например, договор страхования станции технического обслуживания автомобилей прекращается с закрытием станции, договор страхования домашнего имущества прекращается с его распродажей);

2) прекращение в установленном порядке предпринимательской деятельности лицом, застраховавшим предпринимательский риск или иной риск, связанный с этой деятельностью.

Этот перечень не является исчерпывающим.

При досрочном прекращении договора по одному из этих обстоятельств страховщик имеет право на часть страховой премии пропорционально времени, в течение которого действовало страхование.

Договор страхования прекращается и по следующим основаниям:

страхователь (выгодоприобретатель) вправе отказаться от договора страхования в любое время, если к моменту отказа возможность страхового случая не отпала по обстоятельствам, указанным в п. 1 ст. 848 ГК. В этом случае уплаченная страховщику страховая премия не подлежит возврату, если договором не предусмотрено иное (ч. 2 п. 3 ст. 848 ГК);

страховщик вправе потребовать расторжения договора в связи с отказом страхователя (выгодоприобретателя) изменить договор либо доплатить страховую премию в связи с увеличением страхового риска (ст. 849 ГК);

по инициативе страховщика в случае, если после заключения договора будет установлено, что страхователь сообщил страховщику заведомо ложные сведения об обстоятельствах, имеющих существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая и размера возможных убытков от его наступления (ст. 834 ГК). Страховщик вправе в этом случае потребовать признания договора страхования недействительным и применения последствий по правилам п. 2 ст. 180 ГК, предусматривающим одностороннюю реституцию;

страховщик вправе потребовать расторжения договора имущественного страхования на том основании, что страхователь (выгодоприобретатель) возражает против изменений условий договора страхования или доплаты страховой премии в связи со значительными изменениями в обстоятельствах, которые могут повлиять существенно на увеличение страхового риска (п. 2 ст. 849 ГК). При личном страховании право расторгнуть договор страхования страховщик имеет только в случае, если это прямо предусмотрено в договоре (п. 5 ст. 849 ГК). В этом случае договор страхования может быть расторгнут только по решению суда;

при ликвидации страховщика;

при ликвидации страхователя (юридического лица) или смерти физического лица. В случае смерти страхователя (физического лица) при страховании имущества его права и обязанности переходят к лицу, к которому перешли права на застрахованное имущество, за исключением случаев принудительного изъятия имущества по основаниям, указанным в п.2 ст. 236 ГК, и отказа от права собственности (ст. 237 ГК). Лицо, к которому перешли права на застрахованное имущество, должно незамедлительно письменно уведомить об этом страховщика (ч. 2 ст. 850 ГК). При ином имущественном страховании права и обязанности страхователя могут перейти к наследникам только с согласия страховщика при условии, что законодательством или договором не предусмотрено иное. Если страховщик не дает на это согласия, договор страхования прекращается. В случае прекращения договора страхования при смерти страхователя или ликвидации юридического лица страховщик должен возвратить полученную страховую премию (взносы) наследникам или в имущественную массу ликвидируемого юридического лица;

при смерти застрахованного лица по договору личного страхования, если в договоре не названо выгодоприобретателем иное лицо, выгодоприобретателями признаются наследники застрахованного лица, а договор страхования прекращается (п. 2 ст. 820 ГК).

Для признания договора страхования недействительным ГК устанавливает особые основания, учитывающие специфическую сущность (природу) обязательства по страхованию и обусловленный ею характер отношений его субъектов (участников):

по договору страхования ответственности за нарушение договора может быть застрахована только ответственность самого страхователя. Договор страхования, не соответствующий этому требованию, ничтожен (п. 2 ст. 824 ГК);

сообщение страхователем при заключении договора страхования заведомо ложных сведений об обстоятельствах, имеющих существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая и размера возможных убытков. При установлении обмана страхователя страховщик вправе потребовать признания договора недействительным (п. 3 ст. 834 ГК);

завышение страховой суммы (лимита ответственности) в договоре страхования явилось следствием обмана со стороны страхователя, страховщик вправе требовать признания договора недействительным и возмещения причиненных ему в связи с этим убытков в размере, превышающем сумму

полученного им от страхователя страхового взноса (страховой премии) (п. 3 ст. 841).

Контрольные вопросы

- 1) Понятие и источники правового регулирования страхования.
- 2) Понятие, стороны и форма договора страхования.
- 3) Правила страхования.
- 4) Содержание страхового правоотношения. Основные термины законодательства о страховании.
- 5) Виды договора страхования.
- 6) Страхование гражданско-правовой ответственности владельцев автотранспортных средств.
- 7) Договорное (добровольное) имущественное страхование.
- 8) Особенности страхования имущества граждан.
- 9) Страхование ответственности и рисков.
- 10) Договоры имущественного страхования в сфере предпринимательской деятельности.
- 11) Договоры личного страхования, их содержание и виды.
- 12) Обязательное государственное страхование и его признаки

Рекомендуемая литература

- 1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г. №218-З: (в ред. 30 декабря 2015 г. № 343-З) / Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2016. – 2/2343.
- 2) Указ Президента Республики Беларусь от 25 августа 2006 г. № 530 «О страховой деятельности»
- 3) Постановление Пленума 28 декабря 2009 г. № 72 «О некоторых вопросах применения законодательства о страховании»
- 4) Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 2. 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева. – М.: Изд-во [Велби](#), 2014. – 848 с.
- 5) Глинская, Я. Страхование // Налоговый вестник. – 2005. – № 5. – С. 50-63
- 6) Кветко, Д.В. Условия договора страхования грузов/ Д. В. Кветко, В. Г. Тихиня // Юридический журнал. – 2005. – № 1. – С. 62-64.
- 7) Рудковский, В. Использование договора страхования финансовых рисков в хозяйственной деятельности // Юрист. – 2004. – № 12. – С. 31-35.
- 8) Шаринская А.Н., Дубовик Э.Г. Обязательное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний (судебная практика) // Вестник Высшего хозяйственного суда. – 2008. – № 15. – С. 85-91.
- 9) Белых, В.С. Страхование право / В.С. Белых, И.В. Кривошеев. - М.: Норма, 2004. - 195 с.
- 10) Брагинский, М.И. Договорное право. Книга третья: Договоры о выполнении работ и оказании услуг / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. - М.: Статут, 2003. - 1055 с.

11) Граве, К.А. Страхование / К.А. Граве, Л.А. Лунц. - М.: Госюриздат, 1960. - 176 с.

12) Рахмилович, В.А. Новые виды страхования в Гражданском кодексе / В.А. Рахмилович // Юридический мир. - 1997. - № 12. - С. 19-24.

13) Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017.

14) Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 463 с.

15) Анисимов, А. П. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2 : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 204 с

16) Зенин, И. А. Гражданское право. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 17-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 268 с.

17) Иванова, Е. В. Договорное право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 393 с.

Тема 13 Кредитные и расчетные обязательства

1.1. Договор займа: стороны, предмет, форма, содержание, виды и ответственность договора.

1.2. Кредитный договор: понятие, стороны, предмет, форма, содержание, права и обязанности сторон.

1.3. Договор банковского вклада: понятие и элементы.

1.4. Договор банковского счета: понятие договора, предмет, стороны.

По договору займа одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить заимодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества (п.1 ст. 760 ГК).

Договор займа – договор без материального эквивалента, порождающий долг. Виды договора займа: целевой заём (заём для определённой цели) ст.767 ГК; заём, оформленный векселем или облигацией (ст. 768 ГК); договор государственного займа (внутренний государственный долг → облигация) ст. 769 ГК и коммерческий заём (ст.770 ГК).

Признаки договора:

реальный (считается заключенным с момента передачи денег или других вещей)

односторонний (так как обязанность по договору возвратить вещь (деньги) несет только заемщик, а займодавцу принадлежит право требовать возврата денег(вещей))

безвозмездным (возмездным)

Согласно пункту 1 статьи 762 ГК РБ договор займа предполагается возмездным. Это означает, что если в договоре займа не указано обратное, на сумму займа начисляются проценты, даже если это не прописано в договоре.

Из данного правила есть исключения, когда договор займа признается беспроцентным (безвозмездным):

договор займа заключен между физическими лицами на сумму не превышающую 50 БВ, и данные отношения не связаны с осуществлением предпринимательской деятельности хотя бы одной стороной договора.

в качестве предмета займа передаются не денежные средства, а вещи, обладающие родовыми признаками.

в качестве займа используется иностранная валюта, а стороны не оговорили процент, т.к. ставка рефинансирования Национального банка РБ устанавливается только в отношении белорусского рубля.

Предмет договора: деньги и вещи, определённые родовыми признаками (то есть вернуты должны быть не именно эти вещи и (или) деньги, а такого же рода или такая же сумма).

Это отличает договор займа от договора аренды и договора безвозмездного пользования.

В Республике Беларусь в качестве предмета займа может выступать как белорусский рубль так и иностранная валюта (доллары, евро, российский рубль и т.д.) при условии соблюдения требований статей 141, 142, 298 ГК РБ. Данные нормы отсылают к специальному законодательству о валютном регулировании, в частности [Закону РБ от 22.07.2003 № 226-3 \(ред. от 05.01.2016\) «О валютном регулировании и валютном контроле»](#), который при решении вопроса о правомерности предоставления займов в иностранной валюте разграничивает особенности правового регулирования по субъектному признаку:

займы между физическими лицами, которые не являются индивидуальными предпринимателями;

займы с участием юридических лиц.

Особое внимание следует обратить на [«Правила проведения валютных операций» утверждённые Постановлением Правления Национального Банка РБ от 30.04.2004 №72](#).

Таким образом, правовое регулирования отношений по использованию иностранной валюты в качестве займа может различаться в зависимости от сложившейся ситуации, субъектного состава участников договора займа денежных средств в иностранной валюте.

Например, для физических лиц, которые не выступают в качестве индивидуальных предпринимателей абзацем 3 части 3 статьи 11 Закона «О валютном регулировании и валютном контроле» прямо предусмотрена возможность использовать иностранную валюту (доллары США, евро) в договоре займа включая выплату процентов между физическими лицами.

Форма договора: письменная (если на сумму более 10 б/в или если одна из сторон – ЮЛ).

Если в качестве предмета займа выступает иностранная валюта, заем в российских рублях, долларах США, евро и т.д., письменно оформить договор займа следует в том случае, если в пересчете по курсу Национального банка РФ сумма займа превысит 10 БВ.

Законом в данном случае предусматривается простая письменная форма договора займа. Из этого следует, что договор займа не обязательно заверять нотариально и достаточно оформить условия договора займа на бумаге и подписать сторонам.

Несоблюдение требований пункта 1 ст. 761 ГК РФ в части оформления договора займа в простой письменной форме влечет невозможность заемщика и займодавца в случае спора ссылаться на свидетельские показания при доказывании факта заключения договора и его условий на показания свидетелей. При этом стороны вправе приводить письменные и другие доказательства, не являющиеся свидетельскими показаниями.

В повседневном обиходе широко распространено составление расписки о получении денег в долг. Данная практика основана на п. 2 ст. 761 ГК РФ в соответствии с которой, в подтверждение заключения договора займа и его условий, займодавец вправе предъявить расписку заемщика или иной документ, удостоверяющий передачу денег, вещей.

В законодательстве нет четких требований к содержанию и форме расписки, в то же время в ней должны быть оговорены все существенные условия договора займа.

В расписке должны содержаться:

сведения о заемщике (фамилия, собственное имя, отчество, паспортные данные – серия, номер паспорта, идентификационный номер, когда и где выдан, место регистрации);

сведения о займодателе;

денежная сумма, которую получил заемщик (прописью), валюта обязательства;

условия возвращения денежных средств (частями или единовременно, дата возврата);

иные сведения, которые желают указать стороны (например, процент за пользование денежными средствами);

дата составления расписки, подпись заемщика.

Желательно, чтобы расписка была составлена собственноручно заемщиком (на случай, если должник будет оспаривать её составление), а также в расписке содержалась формулировка о том, что «заёмщик получил денежные средства от займодателя» (но не «заемщик обязуется вернуть»). В первом случае, при назначении графологической экспертизы при наличии одной только подписи в расписки, эксперт не всегда сможет дать заключение о том, конкретным ли лицом она учинена. Во втором, формулировка «обязуюсь вернуть» дает больше возможностей должнику оспаривать в последующем договор займа по безденежности.

Стороны договора: заёмщик и займодавец. Любые субъекты гражданского права при соблюдении общих норм гражданского законодательства о право- и дееспособности. Ими могут быть как ЮЛ, так и ФЛ.

Как известно, существенными условиями договора признаются условия:
о предмете договора,

условия, которые названы в законе как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также

все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (ст.432 ГК).

Срок договора: может быть определён, а может и нет.

Срок не является существенным условием договора. Однако в том случае, если договор заключен на неопределенный срок либо срок исполнения определен моментом его востребования, закон предусматривает такое правило: когда срок возврата договором не установлен или определен моментом востребования, сумма займа должна быть возвращена заемщиком в течение 30 дней со дня предъявления займодавцем требования об этом, если иное не предусмотрено договором.

Заемщик обязан возвратить займодавцу сумму займа в срок и в порядке, предусмотренном договором; уплатить проценты, когда возвращение предусмотрено по частям или в рассрочку.

Следует помнить, что в силу п. 1 ст. 764 ГК, если иное не предусмотрено законодательством или договором займа, в случаях, когда заемщик не возвращает в срок сумму займа, на эту сумму подлежат уплате проценты в размере, предусмотренном п. 1 ст. 366 ГК.

Место возврата задолженности по договору займа определяется по правилам статьи 297 ГК РБ.

Должник, просрочивший возврат долга по займу несет ответственность предусмотренную законодательством и договором. При этом не считается просрочкой задержка исполнения по вине займодавца:

в момент возврата долга займодавец не предоставил документ подтверждающий возврат займа либо отказался вернуть расписку (статья 377, пункт 2 статьи 379 ГК РБ).

отсутствия займодавца или лица, уполномоченного им принять исполнение, в месте, где обязательство должно быть исполнено либо его недееспособности и отсутствия у него представителя.

иного уклонения от принятия исполнения или иной просрочки с его стороны.

Заемщик имеет право оспорить договор займа по его безденежью, доказывая, что деньги (вещи) либо не получены, либо получены в меньшем объеме.

В судебной практике встречаются случаи, когда между сторонами подписан договор либо составлена расписка, в которой отражен факт передачи денег по договору займа, однако в действительности денежные средства не передавались. В таких случаях заемщик может оспорить договор займа по безденежности в порядке и на условиях, предусмотренных в статье 765 ГК РБ.

Ответственность носит односторонний характер. В случае нарушения своих обязательств, возврату подлежат: сумма займа; проценты за пользование заёмными средствами;

Кредитный договор – это соглашение, в силу которого банк или иная кредитно-финансовая организация (кредитодатель) обязуется предоставить денежные средства (кредит) другому лицу (кредитополучателю) в размере и на условиях, предусмотренных договором, а кредитополучатель обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее (п. 1 ст. 771 ГК). Досрочное погашение кредита допускается с согласия банка.

Характеристики договора:

консенсуальный (вступает в силу с момента, когда стороны достигнут соглашения по всем существенным его условиям).

Поскольку договор консенсуальный, то обуславливает обязанность банка, заключившего кредитный договор, предоставить кредит, в то время как по договору займа, например, заимодавец не несет такой обязанности.

двусторонний (взаимным)

Кредитодатель обязан предоставить кредит, в силу чего кредитополучатель вправе требовать исполнения этой обязанности кредитодателем. В свою очередь кредитополучатель обязан вернуть кредит в установленный договором срок и уплатить проценты, а кредитодатель вправе требовать выполнения этой обязанности.

возмездный

Проценты за пользование кредитом являются существенным условием данного вида договора (ст. 142 Банковского кодекса Республики Беларусь)

Форма договора: кредитный договор заключается в письменной форме, в том числе посредством использования систем дистанционного банковского обслуживания.

В случае несоблюдения письменной формы кредитного договора такой договор является ничтожным.

кредитная линия (предоставление кредита частями для определённых целей) – письменная форма.

межбанковский кредитный договор (устанавливает отношения между банками) – письменная форма.

Стороны договора: кредитодатель (банки и небанковские кредитные организации с лицензией Национального банка) кредитополучатель (ЮЛ, ФЛ, ИП).

Кредитополучателями могут выступать кредитоспособные юридические лица, индивидуальные предприниматели и физические лица.

Под кредитоспособностью следует понимать способность кредитополучателя возвратить сумму кредита и проценты по нему. Составляющими кредитоспособности являются: юридическое право дееспособности (способность иметь права и нести обязанности), финансовая кредитоспособность.

Предмет договора: только денежные средства. Причем это могут быть денежные средства как в национальной валюте Республики Беларусь, так и в иностранной валюте.

Согласно статье 140 БК РБ существенными условиями кредитного договора являются условия:

о сумме кредита с указанием валюты кредита (для кредитной линии – о максимальном размере (лимите) общей суммы предоставляемых кредитополучателю денежных средств (кредите) и (или) предельном размере единовременной задолженности кредитополучателя);

о сроке и порядке предоставления и возврата (погашения) кредита;

о размере процентов за пользование кредитом и порядке их уплаты, за исключением случаев предоставления кредита на льготных условиях на основании решений, принятых Президентом Республики Беларусь или в установленном порядке Правительством Республики Беларусь;

о целях, на которые кредитополучатель обязуется использовать или не использовать предоставленные денежные средства (целевое использование кредита);

об ответственности кредитодателя и кредитополучателя за неисполнение (ненадлежащее исполнение) ими обязательств по кредитному договору;

иные условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (например, способ обеспечения исполнения обязательств. Стороны могут предусмотреть способы обеспечения как прямо закрепленные Банковским кодексом Республики Беларусь (гарантия, поручительство, залог, перевод правового титула, гарантийный депозит.

Права и обязанности банка и кредитополучателя вытекают из действующего законодательства и определяются особенностями кредитной сделки, ситуацией на кредитном рынке, кредитоспособностью кредитополучателя.

Банк обязуется:

– выдать кредит в согласованной между сторонами сумме и на оговоренные сроки, указанные в кредитном договоре;

– соблюдать правильность начисления и взыскания процентов за пользование кредитом и производить перерасчет начисленных и взысканных процентов, обеспечивая своевременный возврат излишне взысканных сумм или довыскаание процентов;

– информировать кредитополучателя о досрочном взыскании кредита.

- вправе отказаться от заключения кредитного договора при наличии сведений о том, что предоставленная кредитополучателю сумма кредита не будет возвращена (погашена) в срок, при непредоставлении кредитополучателем обеспечения исполнения обязательств по кредитному договору, при наличии иных оснований, способных повлиять на выполнение кредитополучателем обязательств по кредитному договору или предусмотренных законодательством Республики Беларусь.

Кредитополучатель:

– в обеспечение обязательств по возврату кредита представить банку залог (или иной вид обеспечения), оформленный в соответствии с требованиями действующего законодательства, при этом не отчуждать материальное обеспечение на протяжении всего периода кредитования;

– своевременно уплачивать банку проценты за пользование кредитом;

– обеспечить достоверность представляемых банку сведений о наличии материального обеспечения, балансов, отчетов и других документов;

– своевременно вернуть кредит и проценты;

- вправе потребовать предоставить документ, подтверждающий факт заключения кредитного договора, содержащий сведения о его существенных условиях, а также иные сведения, касающиеся этого договора, – в случае заключения кредитного договора посредством использования систем дистанционного банковского обслуживания.

- после заключения кредитного договора кредитополучатель вправе, если иное не предусмотрено законодательством Республики Беларусь или кредитным договором, отказаться от получения кредита в полной сумме или ее части, уведомив об этом кредитодателя до установленного в договоре срока предоставления кредита.

- произвести досрочное погашение кредита с уплатой начисленных процентов;

- просить пролонгации срока договора при наличии объективных причин.

Ответственность кредитополучателя наступает за несвоевременный возврат кредита. В этом случае как правило повышается процентная ставка с момента просрочки до полного погашения кредита.

По договору банковского вклада (депозита) одна сторона (вкладополучатель) принимает от другой стороны (вкладчика) денежную сумму (вклад, депозит) и обязуется возвратить вкладчику вклад, а также начисленные на вклад проценты на условиях и в порядке, предусмотренных договором (ст. 773 ГК).

Характеристики договора: реальный, возмездный, односторонний.

Стороны договора:

1) вкладополучатель (банк и небанковские кредитные организации, имеющие лицензию Национального Банка на привлечение денежных средств(вкладов));

2) вкладчик (любые ФЛ и ЮЛ). Договор банковского вклада может быть заключен в пользу третьего лица (бенефициара).

Предмет договора: только деньги (вклад).

Существенные условия договора:

сумма и валюта вклада;

проценты по вкладу;

вид договора;

срок и условия возврата вклада.

Форма договора: письменная, путём выдачи сберегательной книжки (именной или на предъявителя) или банковского сертификата – депозита (именного или на предъявителя).

Срок договора: без указания срока – вклад до востребования; или на определённый срок.

Права вкладчика (им соответствуют обязанности банка):

на возврат вклада;

на получение дохода (процентов);

на тайну вклада;

определить судьбу вклада на случай смерти;

осуществлять безналичные расчёты через свой депозитный счёт.

Ответственность наступает при нарушении существенных условий договора: банк несёт убытки.

По договору текущего банковского счета одна сторона (банк) обязуется открыть второй стороне (владельцу счета) текущий счет для хранения ее денежных средств, зачисления на этот счет денежных средств, поступающих в пользу владельца счета, а также обязуется выполнять поручения владельца счета о перечислении и выдаче соответствующих денежных средств со счета, а владелец счета предоставляет банку право использовать временно свободные денежные средства, находящиеся на счете, с уплатой процентов, определенных законодательством или договором, а также уплачивает банку вознаграждение за оказываемые банком услуги (ст. 774 ГК).

Характеристики договора: консенсуальный; двусторонний; возмездный.

Стороны договора: 1) банк; 2) владелец счёта (ЮЛ, ИП – в силу закона, ФЛ – по их желанию).

Предмет договора: денежные средства на расчётном счёте (бел. рубли или иностранная валюта).

Существенные условия: о предмете + условия, по которым должна быть достигнута договорённость.

Срок договора: заключается, как правило, без указания срока.

Форма договора: простая письменная или составление и подписание единого документа или обмен документами.

Договор банковского счета – это два соглашения:

- предварительный договор об открытии счета;

- договор, определяющий условия работы по счету

Прекращение договора банковского счёта: возможно по требованию одной из сторон: владельца – без мотивации решения и банка – в случае отсутствия денежных средств на счёте в течение 3 месяцев со дня последнего списания средств.

Контрольные вопросы

1) Договор займа: понятие, стороны, предмет, срок, форма. Виды договора займа.

2) Последствия несоблюдения формы договора.

- 3) Оспаривание договора займа по безденежности.
- 4) Кредитный договор: понятие, источники правового регулирования, особенности, существенные условия.
- 5) Договор банковского вклада (депозита): понятие, стороны, предмет, форма, источники правового регулирования.
- 6) Виды и условия депозитного договора.
- 7) Договор банковского счета: понятие, стороны, предмет, форма, источники правового регулирования.
- 8) Содержание договора банковского счета.

Рекомендуемая литература

- 1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г. №218-З: (в ред. 30 декабря 2015 г. № 343-З) / Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2016. – 2/2343.
- 2) Банковский кодекс Республики Беларусь: принят Палатой представителей 3 окт. 2000 г.: одобр. Советом Респ. 12 окт. 2000 г.: текст Кодекса по состоянию на 14 июня 2010 г. // Консультант Плюс: Беларусь. Технология Проф [Электрон. ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2010.
- 3) О правовом регулировании заключения физическими лицами договоров займа в иностранной валюте: Решение Конституц. Суда Респ. Беларусь, 19 июля 2002 г., № Р-145/2002 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология Проф [Электрон. ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2010.
- 4) Об утверждении Инструкции о порядке предоставления (размещения) банками денежных средств в форме кредита и их возврата: постановление Правления Национального банка Респ. Беларусь, 30 дек. 2003 г., № 226: в ред. постановления Правления Нац. банка Респ. Беларусь от 14.07.2009 г., № 105 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология Проф [Электрон. ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2010.
- 5) Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 2. 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева. – М.: Изд-во [Велби](#), 2014. – 848 с.
- 6) Агарков, М.М. Основы банковского права: курс лекций. Учение о ценных бумагах: научное исследование / М.М. Агарков. - М.: Волтерс Клувер, 2007. - 327 с
- 7) Довнар, Ю.П. Банковское право. Особенная часть / Ю.П. Довнар. - Минск: Амалфея.2007. - 340 с.
- 8) Калимов, Д.А. Кредиты и займы: приобретение, строительство, реконструкция жилья /Д.А. Калимов. - Минск: Амалфея, 2003. - 304 с.
- 9) Прищепа, В. Особенности национального факторинга: из судебной практики // Вестник Ассоциации белорусских банков. – 2004. – № 33. – С. 25-28.
- 10) Чаленко, А. Финансирование под уступку денежного требования (факторинг) // Юрист. – 2004. – № 11. – С. 36-39.

- 11) Томкович, Р.Р. Договор об ипотеке жилья // Юстиция Беларуси. – 2009. – № 8. – С. 47-51.
- 12) Исайчев, В.Н. / Интервью с заместителем Председателя Высшего Арбитражного Суда РФ // Вестник ВХС. – 2009. – № 17. – С. 6-21.
- 13) Марчук, С.И. Соотношение норм о залоге как обеспечении обязательств по кредиту и удержании // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь – 2009. – № 7. – С. 119-129.
- 14) Томкович, Р. Договор банковского счета // Библиотечка журнала «Юрист». – 2005. – № 4. – С. 17-20.
- 15) Томкович, Р.Р. Кредитный договор: права, обязанности и ответственность сторон / Р.Р. Томкович // Право Беларуси. – 2004. – № 46. – С. 69–75.
- 16) Томкович, Р. Особенности товарного и коммерческого займа / Р. Томкович // Право Беларуси. – 2004. – № 45. – С. 60–65
- 17) Хлабородов, В. Расчеты по обязательствам: запреты и ограничения // Юрист . – 2005. – № 9. – С. 19-21.
- 18) Саскевич Е. Г. Правовой режим имущества, переданного банку по договору банковского вклада (депозита) // Вестник Высшего хозяйственного суда. – 2008. – № 15. – С. 92-102.
- 19) Томкович Р.Р. Регулирование банковской деятельности и надзор за ее осуществлением: правовые аспекты // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь – 2009. – № 22. – С. 66-87.
- 20) Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017.
- 21) Ефимова, Л.Г. Банковские сделки: право и практика / Л.Г. Ефимова. - М.: НИМГ1, 2001. - 654 с.
- 22) Калимов, Д.А. Банковские операции: правовое регулирование и практика обслуживания клиентов / Д.А. Калимов, Р.Р. Томкович. - Минск: Амалфея, 2003. - 752 с.
- 23) Научно-практический комментарий к Банковскому кодексу Республики Беларусь: В 2-х кн. Кн. 2 / Д.А. Калимов, А.М Ковалева, С.В. Овсейко [и др.]. - Минск: Дикта, 2002. -704 с.
- 24) Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 463 с.
- 25) Анисимов, А. П. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2 : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 204 с
- 26) Зенин, И. А. Гражданское право. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 17-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 268 с.
- 27) Иванова, Е. В. Договорное право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 393 с.

Тема 14 Договор поручения. Договор комиссии

1.1. Понятие, признаки, элементы, стороны, предмет и форма и срок договора.

1.2. Права и обязанности сторон.

1.3. Прекращение договора поручения

1.4. Понятие, виды, элементы права и обязанности договора комиссии

1.5. Основания прекращения договора комиссии

По **договору поручения** одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя (ст 861 ГК).

Договор поручения – это договор о представительстве (об оказании услуг).

Договор поручения является договором, направленным на предоставление услуг.

В этом смысле он имеет определенное сходство с договором комиссии.

Но по договору поручения одна сторона может совершать в интересах другой стороны различные **юридические действия** (п. 1 ст. 861 ГК), а по договору комиссии могут лишь заключаться **сделки**.

Характеристики договора: консенсуальный, безвозмездным (возмездный ст. 862), двусторонний.

Элементы договора

1) Стороны договора:

1) поверенный;

2) доверитель.

Ими могут быть любые субъекты гражданского права (как полностью дееспособные, так и ограничено дееспособные – до 14 лет от 14 до 18 лет)

2) Предмет договора (единственное существенное условие): совершение поверенным **юридических действий**, влекущих возникновение, изменение и прекращение субъективных прав у доверителя. Это могут быть: заключение договоров, осуществление приемки выполненных работ, подписания акта, поиск и заключение трудового договора. Фактические действия также могут иметь место при исполнении договора поручения, но они не составляют предмет договора, а носят вспомогательный характер.

3) Форма договора: по общим условиям о сделках. Кроме того обязательно быть доверенность. При коммерческом представительстве - договор.

4) Срок договора: определяется сторонами в договоре (или до момента исполнения).

Цена договора хоть и не является существенным условием, состоит в вознаграждении, которое доверитель обязуется уплатить поверенному за исполнение поручения, а также суммы издержек, связанных с исполнением поручения (ст. 862)

5) Содержание договора

Доверитель обязан:

а) выдать поверенному доверенность (доверенности) на совершение юридических действий (ст.865).

Договор поручения регламентирует отношения между доверителем и поверенным (*внутреннее правоотношение*).

Однако поверенный вступает от имени доверителя в отношения с третьими лицами (*внешние правоотношения*).

И эти лица должны иметь четкое представление о правах, предоставленных поверенному.

В связи с изложенным п. 1 ст. 865 ГК за доверителем закреплена обязанность выдать поверенному доверенность на совершение юридических действий, предусмотренных договором поручения, за исключением случая, когда полномочие следует из обстановки, в которой действует представитель.

Поверенный должен действовать в рамках полномочий, которые ему предоставил доверитель. В противном случае возможно наступление для него неблагоприятных последствий. Так, сделка, совершенная от имени другого лица лицом, не уполномоченным на это или с превышением полномочий, считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица.

Кроме того, указания, которые доверитель дает поверенному, должны быть: *правомерными, осуществимыми, конкретными*.

б) возмещать поверенному понесенные издержки, а также обеспечивать поверенного средствами, необходимыми для исполнения поручения.

в) без промедления принять от поверенного все исполненное им в соответствии с договором поручения.

г) уплатить поверенному вознаграждение за исполнение поручения, если договор поручения является возмездным (ст.862).

Доверитель вправе:

а) требовать от поверенного личного исполнения возложенного на него поручения, с неукоснительным соблюдением указаний доверителя;

б) требовать от поверенного немедленной передачи всего полученного в результате исполнения с предоставлением отчета и документов, подтверждающих расходы поверенного, связанные с выполнением обязательств;

в) на получение полной и своевременной информации о ходе исполнения поручения, а также на согласование повременным необходимыми отступления от закрепленных в договоре указаний (если это было коммерческое представительство он вправе разрешить отступление без предварительного уведомления);

г) вправе в любое время отметить данное поручение.

Поверенный обязан:

а) лично исполнять поручение (передоверие возможно, если это предусмотрено доверенностью);

б) совершать юридически значимые действия от имени доверителя;

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

г) по исполнении поручения или при прекращении договора поручения до его исполнения без промедления возвратить доверителю доверенность, срок действия которой не истек, и представить отчет с приложением оправдательных документов, если это требуется по условиям договора или характеру поручения.

Действия в чужом интересе имеют целью предотвращение вреда личности и имуществу заинтересованного лица. Действующий в чужом интересе может потребовать от лица, в интересах которого он действовал, возмещения убытков и выплаты вознаграждения.

Поверенный вправе:

- а) требовать выдачи доверенности;
- б) на возмещение расходов, связанных с исполнением;
- в) на предоставлении средств на исполнение;
- г) отступать от указаний (часть ст.863);

Поверенный вправе отступить от указаний доверителя, если по обстоятельствам дела это необходимо в интересах доверителя и поверенный не мог предварительно запросить доверителя либо не получил в разумный срок ответа на свой запрос. Поверенный обязан уведомить доверителя о допущенных отступлениях, как только уведомление стало возможным.

д) отказаться от исполнения (или передать исполнение заместителю (ст. 866).

Поверенный вправе передать исполнение поручения другому лицу (заместителю). Доверитель вправе отвести заместителя, избранного поверенным.

Договор поручения прекращается вследствие (ст. 867):

- 1) отмены поручения доверителем;
- 2) отказа поверенного;
- 3) смерти доверителя или поверенного, объявления кого-либо из них умершим, признания недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

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

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

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

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

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

По договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента (ст.880).

В силу договора комиссии возникают правоотношения между комитентом и комиссионером (*внутренние отношения*) и отношения между комиссионером и третьим лицом (*внешние отношения*).

Договор комиссии является договором, направленным на предоставление услуг. В этом смысле он имеет определенное сходство с договором поручения: как комиссионер, так и поверенный выполняют поручение другого лица, выступают за счет и в интересах этого лица, обязаны совершать юридические действия.

Однако между указанными видами договоров имеются существенные отличия, которые и определяют их самостоятельность:

1) по договору поручения одна сторона может совершать в интересах другой стороны различные юридические действия (п. 1 ст. 861 ГК), а по договору комиссии могут лишь заключаться сделки.

2) комиссионер действует от своего имени, а поверенный обязан совершать юридические действия от имени доверителя.

Признаки договора: возмездный; двусторонний и консенсуальный

В силу договора комиссии возникают правоотношения между комитентом и комиссионером (*внутренние отношения*) и отношения между комиссионером и третьим лицом (*внешние отношения*).

Стороны договора: комитент – гражданин Республики Беларусь, иностранный гражданин, лицо без гражданства, сдающий товар на комиссию для осуществления комиссионером розничной продажи этого товара, в чьих интересах заключаются сделки с 3-ми лицами (дееспособные) и комиссионер – юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, принимающий от комитента товары на комиссию и реализующий эти товары по договору розничной купли-продажи, лицо, совершающее указанные сделки.

Деятельность осуществляемая посредством заключения и исполнения договоров комиссии, может носить исключительно предпринимательский характер, а может осуществляться и разово, без цели систематического получения прибыли.

Исключительно предпринимательской является деятельность субъекта, осуществляющего комиссионную торговлю товарами непродовольственных товаров. (Постановление № 744 от 01.06.2007)

Предмет договора: действия комиссионера по заключению сделок в интересах комитента (деятельность комиссионера по совершению сделок (любых)) – *это единственное существенное условие договора.*

Действия комиссионера можно подразделить на:

- а) заключение сделки;*
- б) исполнение собственных обязанностей по сделке;*
- в) принятие исполнения от третьего лица;*
- г) передачу полученного по сделке комитенту.*

Законодательством при этом не определено, какие конкретно сделки вправе совершать комиссионер. Наибольшее распространение получило заключение комиссионером договоров купли-продажи (поставки), что порождает ошибочное представление об ограниченной сфере использования договора комиссии

При осуществлении комиссионной торговли организация ограничена в приеме на комиссию отдельных видов имущества (п.14 Правил комиссионной торговли), **а именно:**

- ✓ лекарственные средства и изделия медицинского назначения, за исключением технических средств социальной реабилитации для передвижения (костыли, трости, инвалидные кресла-коляски, ходунки специальные для передвижения больных с нарушениями функций нижних конечностей и другие);
- ✓ предметы личной гигиены;
- ✓ парфюмерно-косметические товары;
- ✓ товары бытовой химии;
- ✓ белье нательное швейное и трикотажное;
- ✓ чулочно-носочные изделия;
- ✓ предметы женского туалета;
- ✓ постельное белье;
- ✓ товары для новорожденных (белье, погремушки, жевательные кольца, бутылочки, соски);
- ✓ игрушки для детей до трех лет, мягкие игрушки;
- ✓ посуда разового использования;
- ✓ шкуры зверей без соответствующей маркировки изготовителя;
- ✓ изделия из драгоценных металлов производственно-технического назначения (лабораторная посуда, проволока, контакты и т.д.);
- ✓ ордена, медали Республики Беларусь и бывшего СССР, изготовленные из драгоценных металлов;
- ✓ телефонные аппараты сотовой подвижной электросвязи, в которых определение идентификационного номера телефона сотовой подвижной электросвязи (IMEI) затруднено или невозможно;
- ✓ транспортные средства с поддельными регистрационными документами, с явными признаками изменения номеров агрегатов, кроме зарегистрированных в установленном законодательством порядке;
- ✓ газовая аппаратура без освидетельствования соответствующими службами газового хозяйства на пригодность к дальнейшему использованию;
- ✓ табачные изделия;

- ✓ товары в соответствии с законодательством, запрещенные или ограниченные к розничной продаже (оружие);
- ✓ товары от несовершеннолетних в возрасте до 18 лет без согласия их законных представителей.

Срок договора: может быть с указанием срока и без.

В случае заключения договора со специализированной организацией, осуществляющей комиссионную торговлю, в договоре должны быть указаны сроки продажи товара после уценки, следовательно, сроки продажи будут являться существенным условием договора.

Форма договора: общие правила о форме сделок.

Если комиссионером является магазин – форма договора будет всегда письменной (п.17 Правил комиссионной торговли)

Цена договора (ст. 881) – выплачивается за оказанные услуги – **вознаграждение**, способ определения которого определяется сторонами:

1) *проценты от цены совершаемой сделки* (при реализации имущества) в этом случае комиссионер имеет право до перечисления комитенту вырученной от продажи суммы удержать из нее свое вознаграждение (ст.887).

При указанном способе – данная денежная сумма является частью цены, а не увеличивает её.

2) *в твердой денежной сумме*, которую комитент выплачивает комиссионеру после совершения им соответствующей сделки сверх денежных сумм, предоставленных на приобретение имущества, что не запрещено правовыми нормами.

В этом случае ценой договора нужно считать не только цен подлежащей совершению сделки, но и денежную сумму, составляющую вознаграждения.

Согласно ст. 891 на комитента возлагается обязанность по возмещению комиссионеру его издержек связанных с выполнением поручения. Поэтому в сумму включают все расходы комиссионера на совершение сделок:

- суммы издержек комиссионера, включая подлежащие уплате налоги и иные обязательные платежи;
- суммы планируемой прибыли комиссионера.

Если размер комиссионного вознаграждения либо порядок его определения не согласованы сторонами и не могут быть определены на основе анализа условий договора, комитент обязан уплатить комиссионеру вознаграждение, размер которого определяется в соответствии с п. 3 ст 394 ГК (которая взимается при аналогичном случае).

Исключение составляет комиссионная организация, которая обязана указать размер вознаграждения – и для неё существенным условием договора будет и размер вознаграждения и цена передаваемого на реализацию товара

Права и обязанности сторон:

комиссионер обязан:

1) *исполнить принятое на себя поручение (совершить одну или несколько сделок) на наиболее выгодных для комитента условиях.*

2) *обязан учесть все указания комитента, а при отсутствии таковых в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями.*

Ст. 882 Принятое на себя поручение комиссионер обязан исполнить на наиболее выгодных для комитента условиях в соответствии с указаниями комитента, а при отсутствии в договоре комиссии таких указаний – в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями.

В случае, когда комиссионер совершил сделку на условиях, более выгодных, чем те, которые были указаны комитентом, дополнительная выгода делится между комитентом и комиссионером поровну, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

3) *обязан не только совершить сделку, но и передать ее результат комитенту.*

4) *согласно п. 1 ст. 883 ГК комиссионер не несет ответственности за неисполнение третьим лицом сделки, заключенной им за счет комитента. Однако комиссионер обязан немедленно сообщить комитенту о неисполнении третьим лицом сделки, заключенной с ним комиссионером, при этом комиссионер должен собрать необходимые доказательства, а также по требованию комитента передать ему права по такой сделке с соблюдением правил об уступке требования.*

5) *обязан провести наружный осмотр имущества, при приемке его от комитента с целью обнаружения недостатков или его недостачи (за скрытые ответственности не несет). При обнаружении незамедлительно сообщить и собрать все необходимые документы.*

6) *хранить находящееся у него имущество комитента безвозмездно и соответственно несет ответственность за утрату, порчу, недостачу и повреждение имущества.*

7) *возместить разницу в цене, если имущество продано по цене меньшей, чем согласованной с комитентом; если не докажет что у него не было возможности продать имущество по согласованной цене, и продажа по более низкой цене предупредила еще большие убытки комитента.*

8) *принимать меры к охране имущественных прав комитента;*

9) *по исполнении поручения представить комитенту отчет и передать ему все полученное по договору комиссии (ст. 889 ГК).*

Если комиссионер заключал сделки о продаже имущества, предоставленного комитентом, комиссионер должен передать (перечислить) вырученные от продажи денежные средства. В случае, когда комиссионер согласно договору приобретал имущество, он обязан передать его комитенту в целости и сохранности. В договоре целесообразно предусмотреть срок перечисления полученных комиссионером денежных средств (передачи имущества), полученных комиссионером, а также закрепить право комитента знакомиться с документацией комиссионера, касающейся исполнения договора комиссии.

10) *обязан страховать находящееся у него во владении имущество комитента если это было предусмотрено договором.*

комиссионер вправе:

1) *на получение вознаграждения;*

2) если поручение было выполнено на более выгодных для комитента условиях он вправе претендовать на половину дополнительной выгоды, полученной от совершения сделки.

3) удерживать причитающиеся ему сумму из всех сумм поступивших нему на счет комитента.

4) требовать от комитента возмещения убытков, вызванных отменой последним комиссионного поручения.

5) вправе в целях исполнения договора заключить договор субкомиссии с другим лицом, оставаясь ответственным за действия субкомиссионера перед комитентом.

комитент обязан:

1) *принять от комиссионера всё исполненное по договору комиссии.*

2) *уплатить комиссионное вознаграждение.*

В том случае, когда комиссионер принял на себя ручательство за исполнение сделки **третьим лицом (делькредере)**, - также **дополнительное вознаграждение** в размере и порядке, установленных в договоре комиссии. Суть делькредере состоит в том, что комиссионер выступает поручителем того лица, с которым он заключает сделку по поручению комитента. В такой ситуации, в случае неисполнения этим лицом соответствующей сделки комиссионер будет нести за это ответственность перед комитентом (чтобы эти условия применялись, это должно быть четко оговорено в договоре комиссии).

Если размер вознаграждения или порядок его уплаты договором не предусмотрен и размер вознаграждения не может быть определен исходя из условий договора, вознаграждение уплачивается после исполнения договора комиссии в размере, определяемом в соответствии с пунктом 3 статьи 394 ГК (исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги).

3) *возместить комиссионеру израсходованные им на исполнение поручения суммы* (ст. 891 ГК). В том случае, когда отсутствуют четкие критерии для разграничения расходов, связанных со сбытом (приобретением) товара комитента, и расходов, связанных с оказанием комиссионером услуг по договору комиссии (собственно расходов комиссионера - то что они имеют место не вызывает сомнений), целесообразно четко определить в договоре, какие расходы комитент возмещает комиссионеру.

4) *осмотреть имущество, приобретенное для него комиссионером, и известить последнего без промедления об обнаруженных в этом имуществе недостатках.*

5) *освободить комиссионера от обязательств по исполнению комиссионного поручения, принятых им на себя перед третьим лицом.*

6) *при наличии возражений по отчету комиссионера сообщить о них последнему в течение тридцати дней со дня получения отчета, если соглашением сторон не установлен иной срок.*

7) *уведомить об одностороннем расторжении договора не менее чем за 30 дней*

комитент вправе:

1) требовать от комиссионера совершение определенных договором сделок с учетом требований комитента.

2) предоставить возможность отступать от своих указаний без предварительного согласования.

3) в любое время отказаться от исполнения договора комиссии, отменив данное комиссионеру поручение.

Договор комиссии прекращается вследствие:

1) отказа комитента от исполнения договора (ст.893);

2) отказа комиссионера от исполнения договора в случаях, предусмотренных законодательством или договором;

Комитент обязан распорядиться своим имуществом в течение 15 дней со дня получения уведомления.

3) смерти комиссионера, объявления его умершим, признания недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;

4) признания индивидуального предпринимателя, являющегося комиссионером, экономически несостоятельным (банкротом) (ст.892 ГК).

Контрольные вопросы

- 1) Понятие, стороны, форма договора поручения.
- 2) Соотношение договора поручения и доверенности.
- 3) Вознаграждение поверенного.
- 4) Коммерческое представительство.
- 5) Обязанности сторон договора поручения.
- 6) Прекращение договора поручения.
- 7) Действие в чужом интересе без поручения.
- 8) Договор комиссии.

Рекомендуемая литература

1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г. №218-З: (в ред. 30 декабря 2015 г. № 343-З) / Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2016. – 2/2343.

2) Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 2. 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева. – М.: Изд-во [Велби](#), 2014. – 848 с.

3) Ананич, С.М. Договор комиссии в хозяйственной деятельности / С.М. Ананич, С.П. Протасовицкий // Право Беларуси. - 2002. - №10. - С. 74-79.

4) Брагинский, М.И. Договорное право. Книга третья: Договоры о выполнении работ и оказании услуг / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. - М.: Статут, 2003. - 1055 с.

5) Пустозерова, В.П. Посреднические сделки / В.П. Пустозерова. - М.: Приор, 1996. - 77 с.

6) Томкович, Р.Р. Некоторые проблемы применения договора комиссии / Р.Р. Томкович // Право Беларуси. - 2005. - № 2. - С. 53-57.

7) Зайцева, С.П. Договор комиссии: правовые аспекты применения // Консультант. – 2005. – № 4. – С. 92-104.

- 8) Заяц, А. Договор комиссии // Индивидуальный предприниматель. – 2004. – № 8. – С. 92-104.
- 9) Зубов, С. Договор поручения // Библиотечка журнала «Юрист». – 2005. – № 4. – С. 39-43.
- 10) Мартынов, А. Договор комиссии: суммы, возмещаемые комитентом // Главный бухгалтер. – 2004. – № 22. – С. 70-73.
- 11) Томкович, Р.Р. Договор поручения в хозяйственной деятельности// Право Беларуси. – 2005. – № 4. – С. 39-43.
- 12) Шкода, В. Договор поручения по патентованию изобретений: особенности его заключения и права сторон // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. – 2005. – № 3. – С. 65-72.
- 13) Калиновский, С.М. О некоторых аспектах определения в договоре комиссии условий о вознаграждении комиссионера и распределении дополнительной выгоды // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь – 2009. – № 16. – С. 80-84, № 19. – С. 98-103.
- 14) Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгалю. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017.
- 15) Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 463 с.
- 16) Анисимов, А. П. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2 : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 204 с
- 17) Зенин, И. А. Гражданское право. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 17-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 268 с.
- 18) Иванова, Е. В. Договорное право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 393 с.

Тема 15 Хранение

- 1.1. Понятие, предмет, стороны, форма и срок договора хранения.**
- 1.2. Изменение условий хранения и обязанности сторон по договору хранения.**
- 1.3. Ответственность по договору хранения и прекращение обязательства хранения.**
- 1.4. Специальные виды хранения.**

По договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности (п.1 ст. 776 ГК).

Договор хранения является самостоятельным договором, но обязательства по хранению часто встречаются в виде составных частей иных соглашений -

договоров купли-продажи, перевозки, экспедиции и др. В таких случаях взаимоотношения сторон по хранению регулируются нормами, относящимися к основному договору, поскольку хранение носит вспомогательный характер и призвано обеспечить исполнение основного обязательства.

Характеристика договора: реальный/консенсуальный, двусторонний, возмездный/безвозмездный.

Реальный договор направлен на обеспечение сохранности уже переданных вещей. Для его заключения необходима передача вещи на хранение, и правоотношение возникает с момента передачи вещи на хранение. *Консенсуальный договор хранения* используется в сфере предпринимательства и его отличительной чертой является обязанность хранителя принять на хранение вещь, которая будет передана поклажедателем в обусловленный договором срок. Как следует из п. 2 ст. 776, в качестве хранителя по консенсуальному договору хранения может выступать юридическое лицо, предоставляющее услуги по хранению на профессиональной основе, т.е. профессиональный хранитель.

Виды договора хранения: складское хранение, хранение в ломбарде, хранение ценностей в банке и в индивидуальном банковском сейфе, хранение в камерах хранения транспортных организаций, хранение в гардеробах организаций, хранение в гостинице и хранение вещей, являющихся предметом спора (секвестр).

Стороны договора:

1) **поклажедатель** - могут выступать любые лица, как юридические, так и физические, также ГК не требует, чтобы поклажедателем выступал собственник имущества. На хранение могут передаваться вещи, находящиеся во владении или в пользовании поклажедателя.

2) **хранитель** - может выступать как гражданин, так и юридическое лицо.

профессиональный – коммерческие и некоммерческие организации, для которых хранение – вид деятельности;

непрофессиональный - гражданин, некоммерческая организация для которой хранение – не вид деятельности.

Для коммерческих организаций хранение может выступать как в качестве сопутствующей функции (например, гостиница), так и в качестве основного вида деятельности, ради которого они созданы (например, элеваторы, овощехранилища, товарные склады и т.п.). В роли профессионального хранителя может выступать также некоммерческая организация, осуществляющая хранение в качестве одной из целей своей профессиональной деятельности.

Предмет договора: движимые вещи. Предметом хранения могут быть любые вещи, в том числе деньги, ценные бумаги, документы. При этом следует иметь в виду, что деньги не могут быть предметом хранения, если они обезличиваются. В таком случае отношения сторон ближе к договору займа или договору банковского вклада. Поскольку договор хранения предполагает передачу вещи хранителю и ее последующий возврат поклажедателю, можно утверждать, что предметом хранения могут быть только движимые вещи. На хранение могут быть переданы вещи как *индивидуально-определенные, так и определенные родовыми признаками*. По смыслу ст. 780 ГК индивидуально-

определенные вещи должны храниться только с обособлением их от других вещей. В случаях же, прямо предусмотренных договором хранения, принятые на хранение вещи одного поклажедателя могут смешиваться с вещами такого же рода и качества других поклажедателей (*хранение с обезличением*).

Способ хранения вещей с обезличением называют еще *иррегулярным* (необычным, неправильным) хранением. Хранение вещей с обезличением на практике чаще всего имеет место на элеваторах, холодильниках, овощехранилищах общего пользования, нефтебазах, складах и т.п. (см. соответствующий комментарий). При хранении с обезличением возвращению подлежит разное количество вещей того же рода и качества. Если поклажедатель хочет получить, например, меньшее количество вещей, чем было сдано на хранение, это обстоятельство должно быть согласовано сторонами.

При решении вопроса о праве собственности на переданные на обезличенное хранение вещи, определенные родовыми признаками, следует исходить из положений гл. 16 ГК об общей долевой собственности, где доля каждого сособственника обезличена, но может быть определена согласно договорам на передачу вещей на хранение. То же время не исключены случаи, когда хранение с обезличением в силу соглашения сторон может осуществляться на условиях, когда распоряжаться сданными ему на хранение вещами может хранитель, который в таком случае становится собственником (ст. 808 ГК).

Не могут выступать в качестве предмета хранения животные. Такой вывод можно сделать исходя из анализа ст. 228 и 232 ГК. Нашедший вещь может хранить ее у себя либо сдать на хранение соответствующим органам или лицам, тогда как безнадзорные животные могут быть оставлены либо сданы на условиях содержания и пользования.

Срок договора: договор хранения всегда срочный. Если срок договором не предусмотрен и не может быть определен исходя из его условий, хранитель обязан хранить вещь до востребования ее поклажедателем. Таким образом, исходя из содержания ст. 779 ГК можно признать, что поклажедатель вправе расторгнуть договор досрочно и переданные хранителю вещи должны быть возвращены немедленно. Хранитель не вправе требовать досрочного исполнения обязательства. Однако если срок хранения определен моментом востребования вещи поклажедателем, хранитель вправе по истечении обычного при данных обстоятельствах срока хранения вещи потребовать от поклажедателя взять обратно вещь, предоставив ему для этого разумный срок. Неисполнение поклажедателем этой обязанности влечет последствия, предусмотренные ст. 789 ГК.

Форма договора: зависит от вида договора хранения (является он консенсуальным или реальным), других обстоятельств, имеющих существенное значение для заключения договора. *По реальному договору хранения* (часть первая п. 1 ст. 777 ГК) он должен быть заключен в письменной форме в случаях, указанных в ст. 162, т.е. когда речь идет о сделках юридических лиц между собой и с гражданами, а также когда заключается договор хранения между гражданами, если стоимость передаваемой на хранение вещи превышает 10 базовых величин. Обязательность соблюдения письменной формы предусмотрена для *консенсуальных договоров хранения*. Согласно части второй

п. 1 ст. 777 ГК, договор хранения, предусматривающий обязанность хранителя принять вещь на хранение, должен быть заключен в письменной форме независимо от состава участников этого договора и стоимости вещи, передаваемой на хранение.

Простая письменная форма договора хранения считается соблюденной, если хранитель выдал поклажедателю сохранную расписку, свидетельство, иной документ со своей подписью либо номерной жетон (номер), иной знак, удостоверяющий прием вещей на хранение. Выдача номерного жетона либо иного знака как форма подтверждения приема вещей на хранение допускается в случаях, если такая форма прямо предусмотрена законодательством либо она является обычной для данного вида хранения (например, номерные жетоны в гардеробах).

Несоблюдение простой письменной формы договора хранения по общему правилу не влечет его недействительности. Однако в таком случае стороны лишаются права ссылаться в случае спора на свидетельские показания. Данное ограничение не распространяется на случаи, предусмотренные п. 3 ст. 777, когда при споре о тождестве вещи, принятой на хранение, и вещи, возвращенной хранителем, ссылка на свидетельские показания допускается даже при несоблюдении простой письменной формы договора.

Статья 777 ГК устанавливает также *исключение* из общего правила о недопустимости свидетельских показаний при несоблюдении формы договора, если передача вещи на хранение осуществлялась при чрезвычайных обстоятельствах (пожар, стихийное бедствие, внезапная болезнь, угроза нападения и т.п.). Передача вещей на хранение при указанных обстоятельствах может быть доказываема свидетельскими показаниями. Такой подход законодателя вполне объясним, поскольку указанные чрезвычайные обстоятельства по своей сути исключают или затрудняют составление договора в письменной форме.

Права и обязанности сторон по договору хранения

1) ***хранитель обязан принять вещь на хранение*** (п. 2 ст. 776 ГК), ***но он не вправе требовать передачи ему этой вещи на хранение***. Если иное не предусмотрено договором, хранитель освобождается от обязанности принять вещь на хранение в случаях, когда в обусловленный договором срок вещь не будет передана ему на хранение.

2) ***хранитель обязуется хранить вещь в течение обусловленного договором хранения срока*** (п. 1 ст. 779 ГК). Если срок хранения договором не был предусмотрен и не может быть определен исходя из его условий, то, согласно п. 2 ст. 779 ГК, хранитель обязан хранить вещь до востребования ее поклажедателем. Если срок хранения вещи определен моментом востребования, то обязанность по хранению присутствует в течение срока, обычного при данных обстоятельствах хранения.

3) ***обеспечить сохранность вещей, принятых на хранение*** (ст. 781 ГК). Хранитель обязан принять все предусмотренные договором меры для того, чтобы обеспечить сохранность принятой на хранение вещи. Объем необходимых мер, их характер должны быть прежде всего определены в договоре, что позволит наилучшим образом решить все вопросы обеспечения сохранности

вещи в каждом конкретном случае, исходя из характеристик вещи, особенностей хранения и т.п. с максимальным учетом пожеланий поклажедателя.

Если хранение осуществляется безвозмездно, хранитель обязан заботиться о принятой на хранение вещи не менее, чем о своих вещах. Отсюда следует вывод, что хранитель не будет нести ответственность за повреждение или порчу вещи, принятой на хранение по безвозмездному договору хранения, если он проявлял по отношению к ней должную меру заботливости, как и к своим собственным вещам, тогда как для обеспечения ее сохранности требовались какие-то дополнительные меры, как-то: недопустимость температурных колебаний, определенный уровень влажности, специальная обработка и т.п., но эти особые меры предосторожности в договоре не были оговорены. Однако если в результате пожара, возникшего из-за несоблюдения пожарной безопасности, наряду с принадлежащим хранителю собственным имуществом погибли или повреждены вещи, принятые на хранение, хранитель будет отвечать за их гибель или повреждение независимо от того, были ли условия хранения оговорены в договоре и являлся договор возмездным или безвозмездным.

4) ***хранитель не вправе без согласия поклажедателя пользоваться переданной ему на хранение вещью, а равно предоставлять возможность пользования ею третьим лицам*** (ст. 782 ГК). Однако этот запрет не действует, если поклажедатель дал согласие на такое пользование, а также если пользование хранимой вещью необходимо для обеспечения ее сохранности и это не противоречит договору. В последнем случае как раз неиспользование хранимой вещи может явиться причиной ее порчи или повреждения, за что хранитель будет нести ответственность.

5) на хранителе лежит ***обязанность личного исполнения принятых им на себя обязательств по хранению вещей поклажедателя***. По общему правилу, закрепленному в ст. 785 ГК, если договором хранения не предусмотрено иное, хранитель ***не вправе без согласия поклажедателя передавать вещь на хранение третьему лицу***. Из данного правила закон делает одно исключение: *хранитель может передать вещь на хранение третьему лицу, когда он был вынужден к этому силою обстоятельств в интересах поклажедателя, не имея возможности получить на это его согласие*. Только соблюдение этих условий делает передачу вещи на хранение третьему лицу правомерной. Закон также требует, чтобы о передаче вещи на хранение третьему лицу хранитель незамедлительно уведомил поклажедателя. На этом обязательства прежнего хранителя не прекращаются, поскольку при отсутствии специального согласия поклажедателя на замену стороны в обязательстве при передаче вещи на хранение третьему лицу условия договора между поклажедателем и первоначальным хранителем сохраняют силу и последний отвечает за действия третьего лица, которому он передал вещь на хранение, как за свои собственные.

6) на хранителе лежит (ст. 790 ГК) - ***обязанность возвратить лицу, указанному им в качестве получателя, ту самую вещь, которая была передана на хранение, если только договором не было предусмотрено хранение с обезличением***.

7) вещь должна быть **возвращена хранителем в том состоянии, в каком она была принята на хранение**, с учетом ее естественного ухудшения, естественной убыли или иного изменения вследствие ее естественных свойств. Одновременно с возвратом вещи хранитель обязан также передать поклажедателю (получателю) плоды и доходы, полученные за время ее хранения, если иное не предусмотрено договором (п. 2 и 3 ст. 790 ГК).

Приведенный выше перечень обязанностей хранителя не является исчерпывающим, поскольку в зависимости от конкретных условий, характеристики вещи и других обстоятельств договором хранения могут быть предусмотрены и иные обязательства (например, по страхованию принятых на хранение вещей и т.п.).

Основными обязанностями поклажедателя:

1) обязанность уплатить хранителю вознаграждение за хранение (ст. 786 ПС)

Обязанность по уплате вознаграждения за хранение имеет место в возмездных договорах, заключенных, как правило, с профессиональным хранителем. По общему правилу вознаграждение за хранение должно быть уплачено хранителю по окончании хранения. Но если оплата хранения предусмотрена по периодам, вознаграждение должно выплачиваться соответствующими частями по истечении каждого периода (п. 1 ст. 786 ГК). В случае просрочки уплаты вознаграждения за хранение более чем на половину периода, за который оно должно быть уплачено, хранитель вправе отказаться от исполнения договора и потребовать от поклажедателя немедленно забрать сданную на хранение вещь (п. 2 ст. 786 ГК).

Хранитель имеет право на соразмерную часть вознаграждения, если хранение прекращается до истечения обусловленного срока по обстоятельствам, за которые он не отвечает. Более того, если это произошло в случае сдачи на хранение вещи, обладающей опасными свойствами, о чем поклажедатель умолчал, хранитель вправе требовать уплаты ему всей суммы вознаграждения.

Если по истечении срока хранения поклажедатель не забрал вещь, отданную на хранение, он обязан уплатить хранителю соразмерное вознаграждение за дальнейшее ее хранение.

2) возместить расходы по хранению (ст. 787, 788 ГК)

3) взять вещь обратно по истечении установленного срока (ст. 789 ГК).

По истечении обусловленного срока хранения или разумного срока, предоставляемого поклажедателю хранителем для получения вещи, сданной на хранение без указания срока, поклажедатель обязан немедленно забрать переданную им на хранение вещь. Последствия неисполнения поклажедателем своей обязанности немедленно забрать сданную на хранение вещь зависят от условий, определенных в договоре. В нем стороны могли предусмотреть, что прекращение срока действия договора не влечет прекращения обязательств по договору, если хранитель продолжает осуществлять меры по обеспечению сохранности вещи и не требует от поклажедателя, чтобы тот ее забрал, а поклажедатель, в свою очередь, регулярно выполняет свои обязанности,

например по выплате вознаграждения, оплате дополнительных расходов и т.п. В таком случае налицо преобразование договора из срочного в договор хранения до востребования вещи поклажедателем.

В ст. 791 и 792 ГК сформулированы **основания ответственности хранителя** и определен размер такой ответственности.

По общему правилу **хранитель отвечает** за утрату, недостачу или повреждение принятых на хранение вещей при наличии вины (умысла или неосторожности).

Поскольку по гражданско-правовому законодательству наличие вины предполагается, то в случае утраты, недостачи или повреждения вещи отсутствие вины должно доказываться хранителем.

Значительно более жесткие требования установлены для профессионального хранителя. Последний отвечает за утрату, недостачу или повреждение имущества, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение произошли вследствие непреодолимой силы либо из-за свойств вещи, о которых хранитель, принимая ее на хранение, не знал и не должен был знать, либо в результате умысла или грубой неосторожности поклажедателя.

Ограниченная ответственность хранителя наступает за утрату, недостачу или повреждение вещей, принятых на хранение, если таковые произошли после наступления обязанности поклажедателя взять эти вещи обратно. В данном случае хранитель, даже и профессиональный, отвечает только при наличии с его стороны умысла или грубой неосторожности.

Особенности определения размеров ответственности по безвозмездному договору хранения сформулированы в п. 2 ст. 792: убытки, причиненные поклажедателю утратой и недостачей вещей, возмещаются хранителем в размере *стоимости утраченных или недостающих вещей*, а за повреждение вещей - в размере суммы, на которую *понижилась их стоимость*.

Таким образом, ответственность хранителя по безвозмездному договору хранения ограничена только реальным ущербом и это правило не может быть изменено соглашением сторон.

Контрольные вопросы

- 1) Договор хранения: понятие, стороны, предмет.
- 2) Форма договора хранения и последствия ее несоблюдения. Сохранные документы.
- 3) Виды договора хранения. Профессиональное хранение.
- 4) Обязанности и ответственность сторон договора хранения.
- 5) Характеристика отдельных видов договора хранения (складское хранение, хранение в

Рекомендуемая литература

- 1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г. №218-3: (в ред. 30 декабря 2015 г. № 343-3) / Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2016. – 2/2343.
- 2) Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 2. 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева. – М.: Изд-во [Велби](#), 2014. – 848 с.

- 3) Брагинский, М.И. Договор хранения / М.И. Брагинский. - М.: Статут, 1999. - 157 с.
- 4) Цыбуленко, З.И. Обязательства хранения в советском гражданском праве / З.И.Цыбуленко. - Саратов: Изд-во Сарат. юрид. инст-та, 1980. - 141 с.
- 5) Подгруша, В. Договор хранения: хозяйственные договоры от «А» до «Я» // Юрист. – 2004. – № 12. – С. 38-41.
- 6) Панкратов, П.А. Договор хранения ценностей в индивидуальном банковском сейфе (ячейке) (без контроля со стороны банка за помещением и изъятием содержимого) // Банковское право. – 2008. – № 1. – С. 18-21.
- 7) Томкович, Р.Р. Применение договора хранения в предпринимательской деятельности // Право Беларуси. – 2009. – № 37. – С. 66-73.
- 8) Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгалю. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017.
- 9) Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 463 с.
- 10) Анисимов, А. П. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2 : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 204 с
- 11) Зенин, И. А. Гражданское право. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 17-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 268 с.
- 12) Иванова, Е. В. Договорное право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 393 с.

Тема 16 Интеллектуальная собственность

1.1. Понятие, объекты интеллектуальной собственности.

1.2. Основания возникновения прав на объекты интеллектуальной собственности.

1.3. Исключительные права на объекты интеллектуальной собственности.

1.4. Договор о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности.

Обязательства по реализации результатов творческой деятельности: договорные обязательства в сфере создания и использования произведений науки и техники, на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ, авторские и лицензионные договоры.

Интеллектуальная собственность – совокупность исключительных прав как личного, так и имущественного характера на результаты интеллектуальной и творческой деятельности, а также на некоторые приравненные к ним объекты.

Законодательство об интеллектуальной собственности весьма обширно. Республика Беларусь является участником многих конвенций по авторскому праву и по праву промышленной собственности.

Наиболее полный перечень объектов интеллектуальной собственности дан в п.8 ст.2 Конвенции, учреждающей Всемирную конвенцию интеллектуальной собственности, подписанной в Стокгольме в 1967 г. Ст.980 ГК РБ уточняет этот перечень. Она предусматривает **три группы объектов интеллектуальной собственности:**

- 1) результаты интеллектуальной деятельности –
 - объекты авторского права (произведения науки, литературы и искусства),
 - объекты смежных прав (исполнения, фонограммы, передачи организаций вещания),
 - объекты права промышленной собственности (изобретения, промышленные образцы, селекционные достижения, топологии интегральных микросхем, нераскрытая информация, в том числе секреты производства (ноу-хау).
- 2) объекты промышленной собственности, относящиеся к средствам индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ, услуг:
 - фирменные наименования,
 - товарные знаки (знаки обслуживания),
 - наименования мест происхождения товаров.
- 3) другие результаты интеллектуальной деятельности и средства - индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ, услуг.

Перечень объектов интеллектуальной собственности содержится в ст. 980 ГК Республики Беларусь. К ним относятся в частности:

- 1) результаты интеллектуальной деятельности:
 - произведения науки, литературы и искусства;
 - исполнения, фонограммы и передачи организаций вещания;
 - изобретения, полезные модели, промышленные образцы;
 - селекционные достижения;
 - топологии интегральных микросхем;
 - нераскрытая информация, в том числе секреты производства (ноу-хау);
- 2) средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг: фирменные наименования; товарные знаки и знаки обслуживания; географические указания.
- 3) другие результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг.

Изложенный перечень объектов носит примерный характер и может быть дополнен иными результатами интеллектуальной деятельности,

Нормами института авторского права и смежных прав регулируются отношения, возникающие в связи созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства (авторское право), фонограмм, исполнений, постановок, передач организаций эфирного и кабельного вещания (смежные права),

В качестве основных задач авторского права в литературе чаще всего выделяют:

1) всемерную охрану имущественных, личных неимущественных прав и законных интересов авторов;

2) стимулирование деятельности по созданию произведений науки, литературы и искусства;

Нормами института патентного права регулируются имущественные, а также связанные с ними личные неимущественные отношения, возникающие в связи с созданием, правовой охраной и использованием изобретений, полезных моделей и промышленных образцов.

В качестве промышленного права в литературе выделяют:

1) признание за патентообладателем исключительного права на использование запатентованного объекта;

2) соблюдение разумного баланса интересов патентообладателя, с одной стороны, и интересов общества, с другой;

3) предоставление охраны лишь тем разработкам, которые в официальном порядке признаны патентоспособными изобретениями, полезными моделями и промышленными образцами;

4) признание и охрана прав и интересов не только патентообладателей, но и действительных создателей изобретения полезной модели, промышленного образца.

Нормы института охраны нетрадиционных объектов интеллектуальной собственности регулируют имущественные и личные неимущественные отношения, связанные с созданием, правовой охраной и использованием типологий интегральных микросхем, селекционных достижений, рационализаторских предложений, нераскрытой информации.

Введение в гражданский оборот ОИС осуществляется посредством их использования. При этом способы использования зависят от вида ОИС.

Так, в частности, в отношении объектов авторского права и смежных прав использованием признаются изготовление, продажа, импорт, распространение оригинала или экземпляров произведения посредством продажи или иной передачи права собственности или иное предусмотренное законодательством использование.

Использованием изобретения (полезной модели) признается введение в гражданский оборот продукта, изготовленного с применением запатентованного изобретения, а также способа, охраняемого патентом (запатентованной полезной модели). В данном случае, продукт признается изготовленным с применением запатентованного изобретения (полезной модели), а способ, охраняемый патентом, примененным, если в нем использован каждый признак изобретения, включенный в независимый пункт формулы, или признак, эквивалентный ему.

Использованием промышленного образца признается введение в гражданский оборот изделия, содержащего запатентованный промышленный образец. Изделие признается содержащим запатентованный промышленный образец, если в нем содержатся все существенные признаки запатентованного промышленного образца и оно зрительно не отличается от него.

Введением в гражданский оборот продукта, содержащего ОПС, является передача его заказчику, продажа лицензий, продажа в качестве товарной

продукции, аренда, введение в эксплуатацию во внутрипроизводственном процессе.

Использованием **товарного знака (знака обслуживания)** признаются его использование владельцем товарного знака либо лицом, которому такое право предоставлено путем применения товарного знака на товарах, для которых он зарегистрирован, а также на этикетках, упаковках, в глобальной компьютерной сети Интернет (в том числе в доменном имени), на документации, связанной с введением товара в гражданский оборот, при выполнении работ, оказании услуг либо использование товарного знака с изменением его отдельных элементов, не влияющим на его различительную способность и не ограничивающим правовую охрану, предоставленную товарному знаку. Использованием может быть признано также применение товарного знака в рекламе, печатных изданиях, на вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, проводимых в Республике Беларусь, при наличии уважительных причин неиспользования товарного знака на товарах или их упаковке.

Лица, осуществляющие посредническую деятельность, могут на основе договора использовать свой знак на реализуемых ими товарах наряду с товарным знаком изготовителя товаров, а также помещать его вместо товарного знака изготовителя.

Юридические лица, имеющие право использовать коллективный знак, наряду с коллективным знаком могут использовать свои товарные знаки на выпускаемых ими товарах.

Регистрация товарного знака не дает права его владельцу запретить другим лицам использование этого товарного знака в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот в Республике Беларусь непосредственно владельцем товарного знака или с его согласия.

Владелец исключительных прав (правообладатель), анализируя конкретную ситуацию, сам выбирает наиболее перспективный вариант использования ОИС: создать свое дело на базе ОИС; передать права на использование ОИС на определенный срок; уступить права на ОИС и т. д.

Наиболее традиционными для отечественного рынка формами коммерческого использования ОИС являются передача прав на его использование по лицензионному договору (лицензирование) и уступка исключительных прав.

По договору уступки исключительные права переходят другому лицу, то есть меняется правообладатель. Данная сделка, в отличие от лицензионного договора, позволяет получить лишь разовую выгоду. При заключении же лицензионного договора исключительные права остаются у лицензиара.

По оценкам европейских экспертов, лицензирование как метод коммерциализации используют большинство компаний. Его успешность в ряду иных методов оценивается несколько выше, чем продажа (уступка) интеллектуальной собственности, но, тем не менее, находится в конце «рейтинга эффективности». В Республике Беларусь это договор комплексной предпринимательской лицензии — договор франчайзинга.

В соответствии со ст. 910 ГК по договору комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга) одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на определенный в договоре франчайзинга срок либо без указания срока комплекс исключительных прав (лицензионный комплекс), включающий право использования фирменного наименования правообладателя и нераскрытой информации, в том числе секретов производства (ноу-хау), а также других объектов интеллектуальной собственности (товарного знака, знака обслуживания и т.п.), предусмотренных договором франчайзинга, для использования в предпринимательской деятельности пользователя.

Эффективным способом коммерциализации является создание бизнес-структуры на основе соответствующего интеллектуального капитала.

Следующим не менее эффективным способом коммерческого использования исключительных прав является формирование коммерческих альянсов, при которых субъекты хозяйствования методом перекрестного лицензирования на взаимовыгодной основе (один субъект передает по лицензии важные для контрагента ОИС взамен на ОИС, принадлежащие данному контрагенту) либо посредством оформления совместных прав на определенный ОИС (например, созданный в результате совместных исследований) оптимизируют свои экономические связи, тем самым укрепляя позиции на рынке.

Выделяют также договор о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности. Так автор может принять на себя по договору обязательство создать в будущем произведение, изобретение или иной результат интеллектуальной деятельности и предоставить заказчику, не являющемуся его работодателем, исключительные права на использование этого результата. Этот договор должен определять характер подлежащего созданию результата интеллектуальной деятельности, а также цели либо способы его использования.

При этом необходимо отметить, что не могут уступаться права на использование произведения, которое в момент заключения договора не было известно.

Договоры, обязывающие автора предоставлять какому-либо лицу исключительные права на использование любых результатов интеллектуальной деятельности, которые этот автор создаст в будущем, ничтожны. Условия договора, ограничивающие автора в создании в будущем результатов интеллектуальной деятельности определенного рода либо в определенной области, признаются недействительными.

Лицензионные договор: понятие, виды, содержание, порядок регистрации

Любое физическое или юридическое лицо, желающее использовать изобретение, полезную модель, промышленный образец, обязано заключить с патентообладателем договор о передаче права на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца (далее - лицензионный договор).

Исключение составляют использование ОПС в рамках «права преждепользования» и «права послепользования».

1. Любое физическое или юридическое лицо, которое до даты приоритета изобретения, полезной модели, промышленного образца, защищенных патентом, и независимо от их автора создало и добросовестно использовало на территории Республики Беларусь тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема такого использования (право преждепользования). Право преждепользования может быть передано другому физическому или юридическому лицу только совместно с предприятием, на котором имело место использование тождественного решения или были сделаны необходимые к этому приготовления.

2 Любое физическое или юридическое лицо, которое с момента прекращения действия патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец до даты его восстановления в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи использовало на территории Республики Беларусь тождественное решение или сделало необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема такого использования (право послепользования).

Лицензионный договор - соглашение о передаче правообладателем (лицензиаром) права на использование ОИС в объеме, предусмотренном договором, другому лицу (лицензиату), причем последний принимает на себя обязанность вносить лицензиару обусловленные договором платежи (лицензионное вознаграждение) и осуществлять другие действия, предусмотренные договором.

По лицензионному договору сторона, обладающая исключительным правом на использование результата интеллектуальной деятельности или на средства индивидуализации (лицензиар), предоставляет другой стороне (лицензиату) разрешение использовать соответствующий объект интеллектуальной собственности. Лицензионный договор предполагается возмездным.

Лицензионный договор может предусматривать предоставление лицензиату:

1) права использования объекта интеллектуальной собственности с сохранением за лицензиаром права его использования и права выдачи лицензии другим лицам (простая, неисключительная лицензия) Если в лицензионном договоре не предусмотрено иное, лицензия предполагается простой (неисключительной);.

2) права использования объекта интеллектуальной собственности с сохранением за лицензиаром права его использования в части, не передаваемой лицензиату, но без права выдачи лицензии другим лицам (исключительная лицензия);

3) других видов лицензий, допускаемых законодательными актами.

В Государственном реестре лицензионных договоров, договоров уступки и договоров залога прав на объекты интеллектуальной собственности Республики Беларусь подлежат регистрации:

1.1. лицензионные договоры о предоставлении права использования следующих объектов права промышленной собственности, охраняемых в Республике Беларусь:

изобретений;
полезных моделей;
промышленных образцов;
сортов растений;
топологий интегральных микросхем;

1.2. лицензионные договоры о предоставлении права использования секретов производства (ноу-хау), относящихся к продукту или способу в любой области техники;

1.3. договоры уступки прав на охраняемые в Республике Беларусь объекты права промышленной собственности;

1.4. договоры залога имущественных прав, удостоверяемых патентом, свидетельством, на охраняемые в Республике Беларусь объекты права промышленной собственности;

1.5. иные договоры, которые по своему содержанию соответствуют указанным договорам;

1.6. изменения и дополнения в зарегистрированные договоры.

В Государственном реестре договоров комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга) Республики Беларусь подлежат регистрации договоры комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга), внесенные в них изменения и дополнения, а также расторжение этих договоров.

Если по договору комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга) передаются права в отношении изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, сортов растений, топологий интегральных микросхем, товарных знаков и знаков обслуживания, секретов производства (ноу-хау), относящихся к продукту или способу в любой области техники, договоры, также подлежат регистрации в Государственном реестре лицензионных договоров, договоров уступки и договоров залога прав на объекты интеллектуальной собственности Республики Беларусь;

Сведения о зарегистрированных договорах, включая номер государственной регистрации договора, вид договора, наименование сторон договора, вид лицензии (при регистрации лицензионного договора), срок действия договора, номер патента либо свидетельства, а также о внесенных в них изменениях и дополнениях, об их расторжении публикуются в официальном бюллетене патентного орган.

Передача прав на охраняемые в Республике Беларусь товарные знаки и знаки обслуживания, зарегистрированные по процедуре Мадридского соглашения о международной регистрации знаков от 14 апреля 1891 года (далее - Мадридское соглашение) и (или) Протокола к Мадридскому соглашению о международной регистрации знаков от 28 июня 1989 года (далее - Протокол), по лицензионным договорам и договорам уступки регистрируется в соответствии с Общей инструкцией к Мадридскому соглашению и Протоколу (далее - Общая

инструкция) Международным бюро Всемирной организации интеллектуальной собственности (далее - ВОИС). При выявлении причин, препятствующих действию в Республике Беларусь регистрации в отношении указанных договоров патентный орган в соответствии с Общей инструкцией до истечения 18 месяцев с даты получения уведомления Международного бюро ВОИС о произведенной регистрации направляет в Международное бюро ВОИС мотивированное заявление о том, что данная регистрация в отношении Республики Беларусь недействительна.

Контрольные вопросы

- 1) Понятие прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности).
- 2) Понятие и виды объектов интеллектуальной собственности.
- 3) Источники правового регулирования интеллектуальной собственности: международный и национальный уровни.
- 4) Правовая охрана средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимых ими товаров, работ, услуг.
- 5) Товарный знак и знак обслуживания.
- 6) Лицензионные договоры.
- 7) Договор франчайзинга: понятие, стороны, форма, содержание, сфера применения.

Рекомендуемая литература

- 1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г. №218-З: (в ред. 30 декабря 2015 г. № 343-З) / Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2016. – 2/2343.
- 2) Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 2. 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева. – М.: Изд-во [Велби](#), 2014. – 848 с.
- 3) О внесении изменений и дополнений в некоторые законы Республики Беларусь по вопросам правовой охраны товарных знаков и знаков обслуживания Закон Республики Беларусь 5 января 2016 г. № 352-З // Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 14.01.2016, 2/2350
- 4) Права на товарный знак: Монография / Отв. ред. Новоселова Л.А. - М.:Юр.Норма, НИЦ ИНФРА-М, 2016. - 144 с.
- 5) Лосев, С.С. Проблемы правового регулирования оборота исключительных прав в Республике Беларусь / С.С. Лосев. - Минск: Белорусская наука, 2006. - 245 с.
- 6) Сергеев, А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник / А.П. Сергеев. - М.: Проспект, 2006. - 752 с.
- 7) Бентли, Л. Право интеллектуальной собственности: Авторское право / Л. Бентли, Б. Шерман; пер. с англ. В.Л. Вольфсона. - СПб.: Юрид Центр Пресс, 2004. - 535 с.
- 8) Попова, И.В. Правовая охрана географических указаний / И.В. Попова // Интеллектуальная собственность в Беларуси. - 2001. - № 3 (12). - С. 11-13.

9) Попова, И.В. Понятие фирмы (фирменного наименования) и особенности ее согласования в Республике Беларусь / И.В. Попова // Право Беларуси. - 2003. - № 28 (52). - С. 47-55.

10) Попова, И.В. Понятие недобросовестной конкуренции и ее формы / И.В. Попова // Интеллектуальная собственность в Беларуси. - 2003. - № 5 (22). - С. 3-23; № 6 (23). - С. 3-17.

11) Чигир, В.Ф. Право промышленной собственности / В.Ф. Чигир // Промышленноторговое право. - 2002. - № 5. - С. 3-96.

12) Левченко, Н. Актуальные вопросы интеллектуальной собственности // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. - 2004. - № 9-10. - С. 177-178.

13) Лосев, С. Кто должен рассматривать споры субъектов хозяйствования, связанные с объектами права интеллектуальной собственности // Юрист. - 2007. - № 8, 9. - С. 74-77.

14) Лосев, С. Дело «MARTINI»: импорт продукции без согласия владельца товарного знака // Юрист. - 2007. - № 8. - С. 47-48.

15) Лосев, С. Часть четвертая Гражданского Кодекса Российской Федерации: основные положения // Юрист. - 2007. - № 8. - С. 75-77.

16) Чайков, М.Ю. О сущности понятия «интеллектуальная собственность» // Биржа интеллектуальной собственности (БИС). - 2005. - № 6. - С. 15-16.

17) Кондакова, О.В. Современный взгляд на определение аудиовизуального произведения // Вестник ВХС. - 2009. - № 22. - С. 141-147.

18) Глуховская, Г., Цисик, И. Недобросовестная конкуренция в сфере интеллектуальной собственности // Судовы вестник. - 2009. - № 4. - С. 41-48.

19) Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгалов. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017.

20) Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 463 с.

21) Анисимов, А. П. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2 : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 204 с.

22) Зенин, И. А. Гражданское право. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 17-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 268 с.

23) Иванова, Е. В. Договорное право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 393 с.

Тема 17 Авторское право и смежные права

1.1. Понятие, объекты, субъекты авторского права.

1.2. Договоры в авторском праве, их понятие и содержание.

1.3. Понятие, объекты, субъекты смежных прав.

1.4.Защита авторских и смежных прав. Ответственность за нарушение авторских и смежных прав.

Зачатки авторского права появились еще в античные времена как борьба с литературным плагиатом. Первые литературные произведения появились в Египте, высокого уровня развития литературное творчество достигло в Древней Греции. Плагиат рассматривался как проступок, позорящий честь гражданина, и зачастую наказывался изгнанием из полиса.

Авторское право можно рассматривать в объективном и субъективном смысле. В объективном смысле АП – совокупность правовых норм, регулирующих отношения по поводу создания и использования произведений науки, литературы и искусства. В субъективном смысле – те личные неимущественные и имущественные права, которые принадлежат лицам, создавшим произведения литературы, науки и искусства.

Предмет АП – совокупность имущественных и неимущественных отношений, связанных с созданием и использованием произведений литературы, науки и искусства.

Принципы АП:

1) Свободы творчества – позволяет автору выбирать интересующую его тему, форму будущего произведения, метод создания, использовать свое произведение всеми дозволенными способами.

2) моральной и материальной заинтересованности автора в создании и использовании произведений – на практике реализуется в различных формах. Формы морального поощрения – присуждение почетных званий, переиздание произведений, снискавших признание общественности и т.д. Материальное поощрение – установление авторского вознаграждения. Сочетание 1 и 2 – присуждение государственных и именных премий.

3) всемерной охраны прав и законных интересов авторов – отражен в нормах права, которые устанавливают права и обязанности участников авторских правоотношений, определяют компетенцию государственных органов, но и в нормах, обеспечивающих защиту нарушенных авторских прав.

4) неотчуждаемости личных неимущественных прав авторов – личные неимущественные права (право на имя, право авторства и пр.) не могут перейти к другим лицам.

5) свободы авторского договора – в законодательстве лишь закрепляются возможные типы АДД, существенные условия. В остальном стороны свободны в определении содержания авторского договора.

АП на произведение науки, литературы и искусства возникает в силу факта его создания. Для возникновения и осуществления АП не требуется регистрация произведения, иного специального оформления произведения или соблюдения каких-либо формальностей.

В соответствии со ст.5 Закона об АП и смежных правах АП распространяется на произведения науки, литературы и искусства, как обнародованные, так и необнародованные, выраженные в любой объективной форме, независимо от назначения и достоинства произведения.

Сфера действия АП т.о. определяется законодательством РБ на основе двух критериев – места первого опубликования произведения и гражданства автора. Для предоставления произведению охраны достаточно одного из двух критериев. Обладатель исключительных АПП для оповещения о своих правах вправе использовать знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения:

латинская буква С в окружности - ©

имя (наименование) обладателя исключительных авторских прав

год первого опубликования произведения

Применение знака охраны авторского права полностью зависит от усмотрения обладателя исключительных имущественных авторских прав; использование или не использование знака охраны не влечет каких-либо правовых последствий. Поэтому единственное назначение знака охраны авторского права при использовании произведения на территории Беларуси и практически всех зарубежных государств состоит в предоставлении информации о том, кому принадлежат исключительные права на использование данного произведения.

Авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства — об этом говорит как ГК, так и закон "Об авторском праве и смежных правах". Все нормативные акты, являющиеся источниками авторского права, оперируют одним понятием — "произведение".

При этом само законодательство не раскрывает содержание этого понятия. Любая попытка дать легальное определение понятию "произведение", не даст желаемого результата - исчерпывающим образом определить данный объект правовой охраны (результат творческой деятельности, направленный на создание нового; комплекс идей и образов, получивших свое выражение в готовом труде).

Поэтому законодатель ограничивается тем, что указывает на ряд признаков, которыми произведение должно обладать для того, чтобы признаваться объектом авторского права.

В соответствии со ст. 992 ГК авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения, достоинства произведения, а также способа его выражения. При этом авторское право распространяется как на обнародованные, так и необнародованные произведения, существующие в какой-либо объективной форме.

1) признак - произведение как результат творческой деятельности. Законодательные акты, регулирующие авторские правоотношения, не дают определения не только понятию "произведение", но и понятию "творческая деятельность". Возможные ответы на вопрос о том, что такое творческая деятельность, предлагает теория авторского права.

интеллектуальная деятельность, завершающаяся производящим актом, в результате которого появляются новые понятия, образы и (или) формы их воплощения, представляющие собой идеальное отражение объективной действительности;

интеллектуальная работа, направленная на создание нового;
деятельность человека, порождающая нечто качественно новое и отличающееся неповторимостью, оригинальностью и уникальностью.

Попытка дать косвенное определение творческой деятельности была предпринята на уровне обобщения сложившейся судебной практики по решению споров, вытекающих из авторского права. Однако эта попытка состояла не в том, что Пленум Верховного Суда СССР предложил свое определение творческой деятельности, а в том, что он определил, что техническая помощь, оказываемая автору (подбор материалов, вычерчивание графиков, схем, диаграмм), не влечет возникновения соавторства, поскольку не является творческой деятельностью.

Особое значение все исследователи обращают на то, что правовое значение имеет не характер деятельности по созданию произведения — творческий либо нет (ибо авторское право не регулирует сам процесс создания произведения), а соответствующий признак созданного в результате этой деятельности произведения.

Признаком того, что произведение является результатом творческой деятельности, большинство исследователей считают его новизну; некоторые ученые используют термин "оригинальность". Новизна (оригинальность) произведения выражается в новом содержании, новой форме произведения. При этом новизна идеи, положенной в основу произведения, не влияет на новизну самого произведения с точки зрения авторского права. Одна и та же идея, один и тот же сюжет могут быть использованы разными авторами. Всякое творческое произведение характеризуется оригинальностью, новизной, неповторимостью и уникальностью. Если попытаться выделить общее во всех существующих определениях творческой деятельности, то можно с уверенностью говорить о том, что творческая деятельность является деятельностью интеллектуальной, творческая деятельность является деятельностью самостоятельной, а созданное в результате творческой деятельности произведение отличается оригинальностью.

2) объективная форма существования произведения. Вторым обязательным условием охраноспособности произведения является его существование в какой-либо объективной форме. Мы сказали, что произведение — это нематериальный объект. Изначально произведение возникает в сознании автора как комплекс идей, мыслей и образов, то есть в виде творческого замысла. И до того момента, как произведение не станет существовать вне сознания автора, не станет самостоятельным объектом, нет необходимости законодательно устанавливать правовую связь между автором и его произведением. Иными словами, произведение должно существовать в форме, которая отделена от личности автора и приобрела самостоятельное бытие.

Законодатель приводит перечень возможных объективных форм существования произведения. Статья 992 ГК определяет формы, в которых может существовать произведение:

письменная (рукопись, машинопись, нотная запись и т.п.),
устная (публичное произнесение, публичное исполнение и т.д.),
звуко- или видеозапись (механическая, магнитная, цифровая, оптическая и т.п.),

изображение (рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео" или фотокадр и т.д.),

объемно-пространственная (скульптура, модель, макет, сооружение и т.д.) и другие.

Отдельные исследователи называют в качестве обязательного условия охраноспособности произведения наряду с объективной формой существования и возможность его воспроизведения. Данное мнение было абсолютно правильным в рамках советского авторского права, которое прямо увязывало объективную форму существования произведения с возможностью его воспроизведения (ст. 472 ГК 1964 г.). Действующее законодательство более не дает оснований для таких утверждений.

Зачастую объективной формой существования произведения является вещь, в которой это произведение воплощено. При этом вещь является объектом права собственности, а воплощенное в ней произведение — объектом авторского права. Вопрос о соотношении авторского права и права собственности представляется существенным, поскольку их обладателями могут быть разные лица. Статья 987 ГК устанавливает, что исключительное право на результат интеллектуальной деятельности существует независимо от права собственности на материальный объект, в котором такой результат воплощен. Статья 6 закона "Об авторском праве и смежных правах" предусматривает, что авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором произведение выражено; а передача права собственности или права владения каким-либо материальным объектом сама по себе не влечет передачи авторского права на произведение, выраженное в этом объекте.

Вопрос о соотношении авторского права и права собственности имеет и другую сторону. Реализация авторских правомочий во многих случаях может быть ограничена правом собственности или иным вещным правом в отношении вещи, содержащей произведение. Это в наибольшей степени характерно для произведений изобразительного искусства, существующих в единственном экземпляре — продав подлинник картины, скульптуры и т.п., автор рискует его больше никогда не увидеть. Автор не сможет реализовать свои исключительные права на публичный показ, распространение и т.п., поскольку объектом этих прав является произведение, т.е. объект нематериальный. В качестве некоего компромиссного решения подобного столкновения интересов автора и собственника оригинала его произведения закон "Об авторском праве и смежных правах" 1996 г. предусматривал право автора произведения изобразительного искусства требовать от собственника произведения предоставления возможности делать копии со своего произведения (право доступа). При придании закону новой редакции право доступа было исключено.

Следует отметить, что объектом авторского права в равной степени могут быть и охраняются и шедевры, и низкопробные работы, независимо от общественной полезности, художественного уровня. И дело даже не в том, что иное решение вопроса открыло бы широкое поле для субъективизма, ибо невозможно выявить какие-либо объективные показатели "правильного" назначения и высокого художественного или иного достоинства. Назначение

авторского права в целом состоит не в том, чтобы отбирать достойные произведения, а в том, чтобы обеспечить интересы создателя произведения в тех случаях, когда его произведение может быть использовано другими лицами. Ведь у самого неудавшегося произведения могут быть свои читатели, зрители или слушатели, - поэтому ему нельзя отказывать в охране авторским правом.

Форма и содержание произведения. Произведения науки, литературы и искусства состоят из отдельных структурных элементов. При этом новизна авторского произведения может заключаться как в новизне содержания, так и в новизне формы.

В ст. 992 ГК сделана оговорка о том, что авторское право не распространяется на собственно идеи, методы, процессы, системы, способы, концепции, принципы, открытия, факты. Закон "Об авторском праве и смежных правах" содержит аналогичную норму, правда вместо фактов закон ведет речь об "информации как таковой". Более того, закон содержит существенную оговорку о том, что авторское право не распространяется на эти объекты даже в том случае, если они выражены, отображены, объяснены или воплощены в произведении.

Информация как таковая не пользуется охраной авторским правом, поскольку, являясь лишь точным отражением события, не создается творческой деятельностью автора. Информация, однако не любая, а только технического, организационного или коммерческого характера, может охраняться в рамках специального правового института (ст. ст. 140 и 1010 ГК).

При этом под субъектами авторского права традиционно понимаются лица, которым принадлежит какое-либо субъективное авторское правомочие в отношении произведения. Исходя из этого к числу субъектов авторского права традиционно относят авторов, их наследников, иных правопреемников авторов и других обладателей первоначального авторского права.

1) основным субъектом авторского права является автор - физическое лицо, творческим трудом которого создано произведение.

Анализ текста закона "Об авторском праве и смежных правах" позволяет говорить о том, что термин "автор" относится к создателям всех видов объектов авторского права, в том числе к производным и составным произведениям.

Автор является субъектом авторского права во всех случаях, когда созданное им произведение охраняется авторским правом. По общему правилу именно у автора в силу факта создания произведения возникает весь комплекс субъективных авторских прав. Однако в некоторых случаях объем прав автора может быть ограничен, как это происходит в том случае, когда созданное автором произведение принадлежит к категории служебных, поэтому, в силу установленной законом презумпции (если иное не предусмотрено договором между автором и лицом, являющимся нанимателем автора), у автора в отношении его произведения возникают только личные неимущественные права, а имущественные права возникают у нанимателя.

Поскольку автор является физическим лицом, существенным является вопрос о его право- и дееспособности.

Правоспособность — возможность иметь гражданские права и обязанности - в соответствии со ст. 16 ГК признается в равной мере за всеми гражданами Республики Беларусь. За иностранными гражданами и лицами без гражданства также признается гражданская правоспособность и они могут быть субъектами авторского права.

Дееспособность — способность лица своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Если правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами с момента рождения и до смерти, то дееспособность возникает с определенного возраста; в отличие от правоспособности, дееспособность связана с совершением лицом волевых действий, что предполагает необходимость достижения определенного уровня психической зрелости. С критерием психической зрелости связана и предусмотренная законодательством возможность ограничения дееспособности граждан, которые вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими веществами ставят свою семью в тяжелое материальное положение (ст. 30 ГК), а также возможность признания полностью недееспособным гражданина, который вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия) не может понимать значения своих действий или руководить ими (ст. 29 ГК).

В соответствии со ст. 20 ГК гражданская дееспособность возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т.е. по достижении 18 лет. В отношении авторских прав законодательство предусматривает исключение — осуществлять права автора произведений, науки, литературы или искусства могут и несовершеннолетние начиная с 14 лет. При этом несовершеннолетние самостоятельно несут имущественную ответственность по сделкам, связанным с осуществлением авторских прав.

За несовершеннолетних, не достигших 14 лет (законодатель называет их малолетними), авторские права могут осуществлять от их имени только их законные представители — родители, усыновители или опекуны. Это не означает, что авторские права малолетнего автора переходят его родителям и т.п. Эти лица выступают в качестве представителей малолетнего автора и от его имени заключают договоры об использовании его произведений, получают причитающееся малолетнему авторское вознаграждение, защищают авторские права малолетнего в случае их нарушения. Особенностью данного вида представительства, однако, является то, что не малолетний автор, а его законные представители несут имущественную ответственность по заключаемым от его имени сделкам.

2) соавторство и его виды. Творческая деятельность может осуществляться не только единолично, но и совместными усилиями нескольких лиц. Закон "Об авторском праве и смежных правах" устанавливает, что авторское право на произведение, созданное совместным творческим трудом двух и более лиц (соавторство), принадлежит соавторам совместно независимо от того, образует ли такое произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение (ст. 10 закона).

Как видим, основными условиями возникновения соавторства являются, во-первых, совместный труд двух и более лиц и, во-вторых, труд всех этих лиц должен носить творческий характер. Для обозначения произведения, созданного в соавторстве, используется достаточно распространенный термин "коллективное произведение".

Для возникновения соавторства имеет значение совместный труд, понимаемый как деятельность нескольких лиц, направленная на достижение согласованного результата — создание произведения. Вторым обязательным условием возникновения отношений соавторства является творческий характер труда всех лиц.

В жизни бывает немало случаев, когда произведение дополняется новым материалом или уточняется после смерти автора одним из его учеников или коллег и в таком виде издается. Но при таком дополнении или доработке произведения нет совместного творческого труда. Поэтому абсолютно правомерным представляется мнение о том, что лицо, дополнившее произведение новым текстом, нужно считать не соавтором, а просто автором той части произведения, которую оно написало, либо автором производного произведения, если внесенные изменения и дополнения привели к появлению нового произведения.

Бесспорно, что отношения соавторства могут возникнуть тогда, когда еще одно лицо включается в процесс создания произведения на любой стадии, и когда автор предлагает другому лицу доработать его произведение, участвуя в процессе доработки. Более важным представляется то, что основанием возникновения соавторства являются фактические, а не договорные отношения лиц и любое соглашение, в том числе оформленное в письменной форме, не имеет юридического значения, если соавторами в действительности не была проделана совместная творческая работа.

Зачастую встречаются случаи, когда в числе соавторов произведения указываются лица, которые либо вообще не принимали участия в работе по созданию произведения, либо их вклад в произведение не является творческим. Такое фиктивное соавторство может быть обусловлено различными причинами — служебная или иная зависимость создателей произведения от лица, требующего включить себя в число соавторов, желание создателей произведения оказать "добрую услугу", включив в число соавторов родственника, знакомого и т.п. Следует помнить, что понуждение к соавторству является уголовно наказуемым деянием, предусмотренным УК. Кроме того, реально создававшие произведение, вправе требовать исключения из числа лиц, указываемых в качестве соавторов, любого, кто не принимал участия в творческом труде по созданию произведения.

Создание произведения в соавторстве влечет возникновение нескольких субъектов, наделенных авторскими правами в отношении одного произведения.

Как уже говорилось, авторское право на коллективное произведение закон признает за всеми соавторами совместно. Использование законодателем термина "авторское право" означает, что всем соавторам принадлежат как личные неимущественные, так и имущественные права.

Кроме того, закон подчеркивает, что право на использование произведения в целом принадлежит соавторам совместно. Это означает, что вопрос о порядке и условиях использования произведения решается всеми соавторами на основе единогласия. Однако принцип единогласия в отношении осуществления имущественных прав имеет и обратную сторону. Фактически каждый из соавторов имеет своего рода "право вето", ибо его возражения против использования произведения не дают другим соавторам возможности использовать коллективное произведение. Поэтому законодатель, пытаясь обеспечить интересы всех соавторов, устанавливает, что в том случае, если произведение соавторов образует одно неразрывное целое, то ни один из соавторов не вправе без достаточных на то оснований запретить использование произведения. Закон дает возможность соавторам в случае возникновения спора об использовании коллективного произведения передать этот спор на рассмотрение суда, который должен решить его, исходя из общих принципов разумности и справедливости. Однако это правило применимо только к произведениям, созданным в неделимом соавторстве.

Принцип совместного распоряжения произведением не препятствует авторам заключить между собой соглашение, определяющее порядок осуществления прав в отношении коллективного произведения. Соавторы могут своим соглашением поручить осуществление действий, направленных на использование коллективного произведения, одному из соавторов и определиться в отношении условий такого использования, договориться о порядке обозначения имен соавторов на произведении, долевом распределении авторского вознаграждения и т.д. Законодательство об авторском праве не устанавливает в отношении соглашения соавторов каких-либо обязательных условий, отдавая тем самым этот вопрос на усмотрение самих соавторов. Закон также не устанавливает форму такого соглашения, однако, по всей видимости, оно должно быть совершено в письменной форме, поскольку для договоров, вытекающих из этого соглашения, закон устанавливает обязательную письменную форму.

Соглашение соавторов может заключаться как в виде отдельного договора, так и существовать в неявной форме и вытекать из условий заключенного соавторами договора об использовании коллективного произведения.

Закон выделяет два вида коллективных произведений и, соответственно, два вида соавторства — раздельное и нераздельное.

Раздельное соавторство имеет место тогда, когда коллективное произведение состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение и при этом известно, кем из соавторов эти части созданы. В этом случае каждый из соавторов вправе использовать созданную им часть произведения по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением между соавторами (п. 1 ст. 10 закона "Об авторском праве и смежных правах"). Классическим примером раздельного соавторства может быть учебник гражданского права, написанный коллективом соавторов, отдельная глава которого "Авторское право" может быть издана ее автором в виде отдельной монографии. Закон требует, чтобы часть произведения имела самостоятельное

значение — часть произведения является таковой, если может быть использована независимо от других частей произведения.

Наследники автора. Наряду с создателями произведений науки, литературы и искусства одним из основных субъектов авторского права являются их наследники. Признание и законодательное закрепление передаваемости авторских прав по наследству произошло еще на заре авторского права. Это было обусловлено тем, что признаваемое и закрепляемое законом авторское право стало способно приносить доход, а поэтому наряду с прочим имуществом и иными правами на получение разного рода доходов включалось в состав наследства. Однако объем прав, признаваемых за наследниками, меньше, чем признаваемых за самим автором. Закон "Об авторском праве и смежных правах" в ст. 24 устанавливает, что авторское право переходит по наследству.

Закон "Об авторском праве и смежных правах" устанавливает, что не переходят по наследству право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора. На первый взгляд, закон достаточно полно определяет объем прав, переходящих по наследству, — из всего комплекса субъективных авторских прав исключаются права авторства, право на имя и право на защиту репутации автора.

Остальные права по логике закона должны переходить по наследству. Такой вывод обычно и делается в литературе. Однако, в число личных неимущественных прав автора закон включает, помимо указанных выше, право на обнародование произведения и право на отзыв. Если исходить из нормы Гражданского кодекса о непередаваемости личных неимущественных прав и из того, что право на обнародование произведения и право на его отзыв отнесены законодателем к разряду личных неимущественных, то на вопрос о том, переходят ли к наследникам право на обнародование и право на отзыв произведения, следует ответить отрицательно.

Говорить о том, что наследники автора, не будучи обладателями личных неимущественных прав, тем не менее получают возможность эти права осуществлять (например, разрешить обнародование произведения покойного автора), также нет оснований, поскольку норма ст. 151 ГК допускает осуществление личных неимущественных прав другими лицами только в случаях и порядке, предусмотренных законодательством. Закон же "Об авторском праве и смежных правах" такой возможности не предусматривает. Тем самым, если следовать букве закона, необходимо сделать вывод о том, что наследники автора не вправе осуществлять личные неимущественные права умершего автора — изменять способ обозначения имени автора под произведением; разрешать обнародование произведений, в отношении которых автор при жизни не выразил явным образом волю их обнародовать; вносить или давать разрешение на внесение в произведение каких-либо правок, уточнений и т.п. при их использовании; отзывать произведение.

Данный вывод полностью противоречит существующей практике, когда с согласия наследников впервые публикуются рукописи умерших писателей, именно с наследниками согласуются вносимые в произведение редакционные правки, уточнения и т.п., именно с согласия наследников издают произведения

под подлинным именем автора, в то время как сам автор при жизни выпускал в свет произведения только под псевдонимом и т.п. Иными словами, налицо очевидная недоработанность законодательства, выражающаяся в том, что формальные положения закона и сложившаяся многолетняя практика находятся в полном противоречии. Ситуация не приводит к коллизиям только лишь потому, что кроме наследников не существует иных субъектов, которые пользовались бы правом пресекать действия, ведущие к нарушению личных неимущественных прав. В отличие от возможности осуществлять личные неимущественные права автора возможность наследников защищать эти права прямо предусмотрена законом.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что по наследству переходят только имущественные авторские права. Закон "Об авторском праве и смежных правах" не предусматривает специальных правил в отношении порядка наследования этих прав. Поэтому оно осуществляется в общем порядке, предусмотренном разделом VI ГК "Наследственное право". Тем не менее, учитывая, что имущественные авторские права являются наследством особого рода, необходимо остановиться на некоторых вопросах их наследования более подробно.

Особенностью наследования имущественных авторских прав является то, что они переходят наследникам автора на определенный период времени — срок охраны авторского права, по истечении которого эти права прекращаются.

В юридической литературе подчеркивается и такая особенность наследования авторского права, как его бездолевой характер. Распоряжение произведением наследодателя осуществляется всеми наследниками совместно и только по взаимному согласию. Взаимоотношения наследников в вопросах использования произведения аналогичны взаимоотношениям соавторов при нераздельном соавторстве, за тем, однако, исключением, что закон не предусматривает механизма решения возникающих между ними споров.

Сказанное не относится к праву наследников на получение авторского вознаграждения, которое является долевым. Доли каждого из наследников определяются на основании завещания; при отсутствии завещания и специального соглашения между наследниками о размерах долей их доли определяются равными.

Правопреемники автора. Одной из существенных особенностей законодательства об авторском праве, существующего в Беларуси с 1996 г., является признание имущественных авторских прав объектом гражданского оборота. В соответствии со ст. 984 ГК имущественные права, принадлежащие обладателю исключительных прав на объект интеллектуальной собственности, если иное не предусмотрено настоящим кодексом или иным законом, могут быть переданы правообладателем полностью или частично другому лицу по договору. Подобная норма содержится и в ст. 25 закона "Об авторском праве и смежных правах", в соответствии с которой имущественные права автора могут быть уступлены полностью или в части и могут быть переданы для использования по авторскому договору.

Автор может, заключив договор, уступить или передать пользователю любое из своих имущественных авторских прав на исключительной основе, как на определенный период времени, так и на весь срок охраны авторского права. Пользователь, получив на основании заключенного с автором договора определенные имущественные авторские права исключительного характера, становится их обладателем на время действия договора, и, соответственно, субъектом авторского права.

Авторское право на служебные произведения. Значительное число произведений создается авторами постольку, поскольку это обусловлено выполнением ими служебных обязанностей, и удельный вес таких произведений в рамках существующей тенденции индустриализации авторско-правовой сферы год из года увеличивается. Создание произведений и их эксплуатация уже давно стали самостоятельной отраслью общественного производства.

Индустриализация сферы творчества влечет за собой необходимость решения вопроса о присвоении его результатов. Созданная рабочим из материалов работодателя и на оборудовании работодателя продукция является собственностью работодателя, рабочий же получает за свою работу обусловленное трудовым договором вознаграждение. Подобный стереотип пытаются распространить и на результаты интеллектуального труда наемного работника. Поэтому произведения, созданные наемными работниками в рамках трудовых отношений, в авторском праве традиционно имеют отличный от иных произведений правовой режим.

В новой редакции закона "Об авторском праве и смежных правах" правовой статус служебных произведений определяется по иному. В соответствии со ст. 14 закона "Об авторском праве и смежных правах" личные неимущественные права на произведение, созданное в порядке выполнения служебного задания или служебных обязанностей (служебное произведение), принадлежат автору. Имущественные права на служебное произведение принадлежат нанимателю, если договором между ним и автором не предусмотрено иное.

Законодатель признает за автором служебного произведения личные неимущественные права, однако в несколько ограниченном объеме. Автор служебного произведения не вправе препятствовать его обнародованию нанимателем. Кроме того, в отношении служебного произведения автор не может реализовать право на отзыв (ст. 16 закона).

Законодатель устанавливает презумпцию принадлежности всех имущественных прав на служебное произведение нанимателю, если иное не будет предусмотрено договором между ним и автором. Белорусские законодатели не изобрели чего-либо принципиально нового — подобные нормы в том или ином виде содержатся в законодательстве некоторых зарубежных государств. Тем не менее хотелось бы сказать, что в авторском законодательстве промышленно развитых государств нет единообразия в определении правового режима служебных произведений. Более того, подходы к этому вопросу законодателя в различных государствах прямо противоположные.

Контрольные вопросы

- 1) Понятие авторского права, его объекты и субъекты.
- 2) Права авторов (имущественные и неимущественные), срок их охраны.
- 3) Авторский договор.
- 4) Смежные права.
- 5) Защита авторских и смежных прав.

Рекомендуемая литература

1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г. №218-З: (в ред. 30 декабря 2015 г. № 343-З) / Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2016. – 2/2343.

2) О новой редакции модельного закона "Об авторском праве и смежных правах: Постановление Межпарламентской Ассамблеи государств - участников Содружества Независимых Государств от 18 ноября 2005 г., № 26-13 // Информационный бюллетень Межпарламентской Ассамблеи СНГ. – 2006. – № 37

3) Об авторском праве и смежных правах: Закон Республики Беларусь от 17 мая 2011 г., № 262-З // // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2011. - № 60. - 2/1813.

4) Об утверждении Инструкции о порядке регистрации лицензионных договоров, договоров уступки, договоров залога прав на объекты права промышленной собственности и договоров комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга) : постановление Государственного комитета по науке и технологиям Республики Беларусь от 15 апреля 2009 г., № 6 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2009. – № 131.– 8/20945.

5) Об утверждении Положения о Национальном центре интеллектуальной собственности : постановление Совета Министров Республики Беларусь от 31 мая 2004 г., № 641 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2004 – № 89 – 5/14319.

6) Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 2. 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева. – М.: Изд-во [Велби](#), 2014. – 848 с.

7) Липчик, Д. Авторское право и смежные права / Д. Липчик; пер с фр., предисл. М.А. Федотова. - М.: Ладомир; Изд-во ЮНЕСКО, 2002. - 788 с.

8) Лосев, С.С. Авторское право: национальное и международное законодательство / С.С. Лосев. - Минск: Ураджай, 2000. - 270 с.

9) Попова, И.В. Субъективные авторские права на произведения науки, литературы и искусства / И.В. Попова // Интеллектуальная собственность в Беларуси. - 2002. - № 4 (17). - С. 3-14; 2003. - № 1 (18). - С. 3-19; № 2 (19). - С. 26-32.

10) Попова, И.В. Смежные права: понятие и содержание / И.В. Попова // Интеллектуальная собственность в Беларуси. - 2002. - № 1 (14). - С. 31-40.

11) Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017.

12) Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 463 с.

13) Анисимов, А. П. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2 : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 204 с

14) Зенин, И. А. Гражданское право. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 17-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 268 с.

15) Иванова, Е. В. Договорное право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 393 с.

Тема 18 Обязательства из односторонних действий

1.1. Понятие обязательства, возникшего из публичного обещания награды

1.2. Понятие и юридическая природа объявления конкурса

1.3. Понятие и правовая природа проведения игр и пари

Согласно действующему Гражданскому кодексу Республики Беларусь, публичное обещание награды – это обращение к неопределенному кругу лиц с обещанием выплатить вознаграждение тому, кто достигнет требуемого результата. Если такое обещание было объявлено, то в силу предписания п. 1 ст. 925 гл. 55 ГК РБ, лицо, объявившее публично о выплате денежного вознаграждения или о выдаче иной награды (о выплате награды) тому, кто совершит указанное в объявлении действие в указанный в нем срок, обязано выплатить обещанную награду любому, кто совершил соответствующее действие, в частности отыскал утраченную вещь или сообщил лицу, объявившему о награде, необходимые сведения.

Можно выделить два фактора возникновения обязанности выплатить награду:

1. данная обязанность возникает независимо от факта совершения соответствующих действий в связи со сделанным объявлением.

2. данная обязанность возникает при условии возможности установления лица, сделавшего такое обещание.

Тем не менее, не все обещания награды, даже сделанные публично, подпадают под действие гл. 55 ГК РБ. В случае если вы действительно хотите законным образом оформить собственное обещание, примите к сведению, что оно должно отвечать **следующим признакам**:

– *обещание награды должно носить публичный характер* и быть обращено к неопределенной группе лиц. Если с предложением выплатить гонорар за находку или информацию вы обратитесь к конкретному лицу (группе лиц), то налицо будет желание заключить соответствующий договор, в то время

как передача награды лицу, ее заслужившему, не предполагает вступления в договорные отношения;

Публичное обещание награды - сделанное неопределенному кругу лиц предложение выплатить денежное вознаграждение или выдать иную награду в случае совершения определенного правомерного действия (найти и вернуть потерянную вещь, сообщить информацию и т.д.) в установленный срок.

- награда должна быть обещана за *правомерное действие*, которое может быть совершено не одним, а неограниченным числом лиц;

- *обещанная награда должна носить материальный, имущественный характер*. В этом случае достаточно обратиться к упомянутому выше п. 1 ст. 925 гл. 55 ГК РФ, где четко и ясно указано, что объявивший о награде «обязан выплатить обещанную награду». Обойтись дипломом, грамотой или простыми словами благодарности не получится, т. е. иметь стоимостное выражение, например денежное вознаграждение, предоставление вещи. Награда должна быть определена в обещании, ее размер устанавливается по соглашению сторон, а при отсутствии такого соглашения - по решению суда.

В случае совершения правомерных действий несколькими лицами право на награду имеет тот, кто совершил это действие первым. При невозможности определить первого награда делится между двумя или несколькими лицами поровну.

- *обязанность выплатить награду возникает только при условии, что обещание награды позволяет установить, кем она обещана*.

Согласно п. 2 ст. 925 ГК РФ, лицо, отозвавшееся на обещание, вправе потребовать письменного подтверждения обещания и несет риск последствий непредъявления этого требования, если окажется, что в действительности объявление о награде не было сделано указанным в нем лицом. Обязанность выплаты награды возникает независимо от того, совершено ли соответствующее действие в связи со сделанным объявлением или независимо от него.

- *форма публичного обещания* награды может быть любой (письменно, устно)

- обещание является *односторонней сделкой* и должно отвечать требованиям о форме совершения сделок.

- *предметом обещания* является совершение правомерного действия в указанный срок. Если указание срока отсутствует, то - совершение действия в разумный срок. Следовательно, срок, в течение которого должен быть достигнут результат, не является существенным условием публичного обещания награды. Но если он установлен, то действие, за которое обещана награда, должно быть совершено в пределах этого срока, а лицо, публично обещавшее награду, связано своим обещанием до его истечения.

- *субъектом*, сделавшим публичное обещание награды - может быть любое лицо, исполнителем, откликнувшийся на обещание награды, относятся как физические, так и юридические лица. Среди них могут быть и те, кто обязан по службе или закону совершать действия, указанные в публичном обещании награды.

Таким образом, публичное обещание награды — это публичное действие заинтересованного лица, обращенное к неопределенному кругу лиц, с обещанием имущественного вознаграждения за совершение обусловленного правомерного действия. Однако даже после того, как обещание вознаграждения было сделано, может возникать ситуация, когда это обещание необходимо отменить. Причин, почему это может происходить, можно назвать несколько: от неактуальности находки (информации) до их обнаружения (открытия) самим потерявшим. В этом случае действует предписание п. 1 ст. 926 ГК РБ, согласно которому, лицо, объявившее публично о выплате награды, вправе в такой же форме отказаться от данного обещания, кроме случаев, когда в самом объявлении предусмотрена или из него вытекает недопустимость отказа или дан определенный срок для совершения действия, за которое обещана награда, либо к моменту объявления об отказе одно или несколько отозвавшихся лиц уже выполнили указанное в объявлении действие.

Кроме этого, даже в случае отмены публичного обещания награды, лицо его сделавшее, не освобождается от ответственности по возмещению лицу, отозвавшемуся до отмены публичного обещания награды, расходов, понесенных им в связи с совершением указанного в объявлении действия, в пределах указанной в объявлении награды.

Публичный конкурс (англ. public competition) представляет собой публичное обещание награды со стороны "призвавшего" лица (выступающего в качестве организатора конкурса) для того из "отозвавшихся лиц", кто в соответствии с условиями проведения конкурса признан его победителем

Публичный конкурс - публичное объявление о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды за лучшее выполнение работы или достижение иных результатов и выплата объявленной награды победителю конкурса.

Предмет договора: правомерные действия, направленные на достижение общественно полезной цели, составляющие существо задания.

Признаки обязательства:

а) публичный конкурс может быть открытым или закрытым.

Открытый конкурс - предложение организатора принять в нем участие обращено ко всем желающим путем обращения в печати или иных средствах массовой информации. При этом организатор может проводить предварительный отбор лиц, желающих принять участие в конкурсе.

Закрытый конкурс - предложение организатора принять в нем участие направляется определенному кругу лиц по выбору организатора.

б) вознаграждение выплачивается не за совершение определенного действия, а за лучшее выполнение работы или достижение результатов.

в) должен быть направлен на достижение общественно-полезных целей.

г) участвовать в конкурсе могут все желающие, как граждане, так и юридические лица с соблюдением их уставных целей.

д) стороны: организатор (устроитель) - ими могут быть как граждане, так и юридические лица;

Участники конкурса - их круг зависит от его вида конкурса. Если публичный конкурс открытый, то предложение организатора принять в нем участие обращено ко всем желающим путем объявления в средствах массовой информации. При закрытом конкурсе участники составляют определенный круг лиц по выбору организатора конкурса. Иногда в конкурсных условиях устанавливается, что организатор вправе рекомендовать участникам, которым были направлены приглашения, привлекать конкретных специалистов этих организаций в состав творческих работников.

Организатор конкурса может использовать произведение, удостоенное награды, на основе договора с соответствующим участником. При уклонении организатора от заключения договора с победителем последний вправе требовать в судебном порядке заключения договора и возмещения причиненных таким уклонением убытков.

е) существенные условия публичного конкурса.

Объявление о публичном конкурсе должно содержать:

- существо задания;
- критерии и порядок оценки результатов и достижений - организатор вправе самостоятельно оценивать достижения, представленные на конкурс, либо привлекать третьих лиц. Иногда создаются специально образуемое жюри, конкурсная комиссия или комитет. Для объективности оценки обычно предусматривается запрет членам жюри участвовать в конкурсе. Оценивать результаты работ может какой-либо постоянный орган организатора конкурса. В свою очередь по условиям конкурса жюри вправе привлекать в необходимых случаях экспертов и получать рецензии.

- место предоставления - оговаривается путем указания на адрес организатора или его уполномоченного. В условиях конкурса может быть – установлено, что работа представляется в публичном месте, т.е. наряду с жюри обеспечивается и доступ зрителей, слушателей.

- срок - представления работы необходим для того, чтобы все участники находились в одинаковых по времени условиях для успешного выполнения заявленного в объявлении задания. Срок должен быть реальным. Для представления работы могут устанавливаться окончательный и промежуточный сроки. Для конкурса исполнителей организатор обычно утверждает календарный план конкурса с указанием дат регистрации, жеребьевки, каждого тура прослушивания (просмотра), церемонии вручения наград и закрытия.

- порядок их представления – зависит от ее характера. Работа может быть представлена в виде материального объекта (например, архитектурный проект) либо путем непосредственного исполнения на конкурсе исполнителей. размер и форму награды,

- порядок и сроки объявления результатов конкурса - устанавливается точная дата объявления результата конкурса или период, в течение которого результат объявляется после принятия решения о выборе победителя. Результат сообщается либо устно с приглашением всех участников, либо через средства массовой информации одновременно с извещением каждого победителя. Иногда

специально оговаривается об объявлении результатов в торжественной обстановке.

ж) награда может быть в форме денежного вознаграждения или в иной форме. Часто устанавливается несколько премий с учетом числа призовых мест. Если указанные в объявлении результаты достигнуты в работе, выполненной совместно двумя или более лицами, награда распределяется в соответствии с достигнутым между ними соглашением, а в случае спора - с решением суда. Организатор конкурса в таком случае не вмешивается в порядок распределения награды.

Решение о выплате награды должно быть доведено до сведения участников своевременно и в определенном заранее порядке. По завершении конкурса организатор обязан вернуть участникам конкурса представленные ими работы, не удостоенные награды, если иное не предусмотрено объявлением о конкурсе.

Изменять условия либо отменять конкурс организатор вправе только в первой половине установленного для представления работ срока. В этом случае организатор должен:

- ✓ известить об изменении или отмене конкурса тем же способом, что и объявление о нем;
- ✓ возместить расходы лицам, выполнившим предусмотренную работу до того как стало известно об изменении или отмене конкурса. Исключение - если работа выполнена не в связи с конкурсом (выполнена ранее либо не соответствовала условиям конкурса);
- ✓ выплатить награду тем, кто выполнил работу в соответствии с требованиями, в случае если не известил их в срок об отмене или изменении конкурса.

Организатор конкурса имеет преимущественное право на заключение договора с победителем конкурса, создавшего произведение науки, литературы или искусства, об использовании этого произведения, если иное не предусмотрено условиями конкурса.

Проведение игр и пари

По степени влияния участников на результат, все азартные игры и разделяют на:

а) пари - это основанное на риске и заключенное между двумя или несколькими лицами, как физическими, так и юридическими, соглашение о выигрыше, исход которого зависит от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет.

б) собственно азартные игры - это основанное на риске и заключенное между двумя или несколькими лицами, как физическими, так и юридическими, по правилам, установленным игорным заведением, соглашение о выигрыше, исход которого зависит от обстоятельства, на наступление которого стороны имеют возможность оказывать воздействие.

На территории Республики Беларусь разрешено осуществление следующих видов деятельности в сфере игорного бизнеса:

- содержание букмекерской конторы;

- содержание зала игровых автоматов;
- содержание казино;
- содержание тотализатора.

На территории Республики Беларусь разрешены организация и проведение следующих видов азартных игр:

- букмекерская игра;
- игра в карты;
- игра в кости;
- игра на игровых автоматах;
- игра тотализатора;
- цилиндрическая игра (рулетка).

В соответствии с указом Президента Республики Беларусь 10.01.2005 № 9 (в редакции Указа Президента Республики Беларусь 19.11.2010 № 599) «О некоторых мерах по совершенствованию порядка осуществления деятельности в сфере игорного бизнеса»:

азартная игра – основанное на риске соглашение о выигрыше, заключенное двумя или несколькими участниками азартной игры между собой либо с организатором азартной игры;

букмекерская игра – азартная игра, в которой ее участник делает ставку на результат события (заключает пари с организатором азартной игры), а размер выигрыша определяется до начала этой игры и зависит от частичного или полного совпадения прогноза с наступившими, документально подтвержденными фактами;

игра в карты – азартная игра, в которой ее участники раскладом карт определяют выигрыш и его размер;

игра в кости – азартная игра, в которой ее участники выбрасыванием числа кости определяют выигрыш и его размер;

игра на игровых автоматах – азартная игра, в которой ее участники с использованием игровых автоматов случайным образом определяют выигрыш и его размер;

игра тотализатора – азартная игра, в которой ее участник делает ставку на прогноз результата события (заключает пари с другим участником азартной игры), а размер выигрыша зависит от частичного или полного совпадения прогноза с наступившими, документально подтвержденными фактами, а также от общей суммы внесенных ставок;

Признаки обязательства:

а) договор об участии в играх и пари является *публичным договором* (ст.932 ГК);

б) договор об участии в играх и пари является **возмездным** (в основе лежит материальная выгода); Существуют точки зрения что азартная игра *возмездной или безвозмездной*, то на первый взгляд может показаться, что однозначного ответа на данный вопрос нет, так как если участник проигрывает, то он теряет свою ставку, то есть безвозмездно передает ее выигравшему, не получая ничего взамен. И наоборот, если выигравший участник получает сумму (имущество) в несколько раз превышающее его взнос (ставку), то есть он не

только возвращает себе свое имущество, но и по сути безвозмездно получают деньги, в то время как возмездность предполагает взаимное сопоставимое представление. Возмездность азартной игры проявляется в том, что встречным представлением к ставке является право на участие в игре и право на получение возможного выигрыша, то есть делая свою ставку, участник приобретает имущественное право.

в) договор об участии в играх и пари является **реальным** (предусматривает предварительное внесение платы).

г) данный договор *является реальным*. Это связано с тем, что данная сделка считается заключенной с того момента, как участник сделает свою ставку (денежная сумма, которую игрок вкладывает в игру), то есть с момента, когда участник исполнит свою обязанность по передаче имущества.

д) договор об участии в играх и пари является сделкой совершенной *под условием*. Причем это условие является одновременно и отлагательным и отменительным.

е) одной из особенностей данного договора является *его натуральный характер*, то есть, в соответствии со статьей 931 Гражданского кодекса Республики Беларусь, требования граждан и юридических лиц, связанные с организацией игр и пари или участием в них не подлежат судебной защите.

ж) в соответствии с пунктом 3 статьи 932 Гражданского кодекса Республики Беларусь, *предложение о заключении азартной игры должно включать условия*

– о сроке проведения игр - азартная игра (в узком смысле) начинается непосредственно после того, как участники сделают свои ставки. А в пари срок проведения игры связан с тем временем, когда должно наступить определенное событие. Именно в связи с этим, Гражданский кодекс Республики Беларусь установил, что, в случае отказа организатора игр от их проведения в установленный срок, участники игр имеют право требовать от организатора возмещения понесенного реального ущерба из-за отмены игр или переноса их срока. Однако, сразу же необходимо отметить, что данные требования не подлежат судебной защите. Информация о сроке проведения пари указывается на лотерейном билете или ином документе.

– порядке определения выигрыша - порядок зависит от конкретного вида азартной игры и устанавливается законодательством либо организатором. При этом правила определения выигрыша должны быть вывешены в игорном учреждении для того, чтобы участники могли с ними ознакомиться. А перед началом игры, организатор (крупье) обязан ознакомить участников с правилами игры, а следовательно и порядком определения выигрыша.

– размер он определяется в зависимости от ставки участника и порядка определения выигрыша.

з) *субъектами азартной игры* могут быть:

- физические лица (только участники);
- участник и организатор.

В соответствии с указом Президента Республики Беларусь 10.01.2005 № 9 (в редакции 19.11.2010 № 599) «О некоторых мерах по совершенствованию

порядка осуществления деятельности в сфере игорного бизнеса» с 1 января 2011 г. деятельность в сфере игорного бизнеса осуществляется исключительно юридическими лицами Республики Беларусь. Индивидуальные предприниматели, имеющие специальное разрешение (лицензию) на осуществление деятельности в сфере игорного бизнеса, обязаны до 1 марта 2011 г. сдать в лицензирующий орган оригинал такого разрешения (лицензии), его дубликат и копии, заверенные лицензирующим органом.

и) предмет договора об участии в играх и пари является возможный выигрыш (**выигрыш** – денежные средства (иное имущество, в том числе имущественные права), подлежащие выплате (передаче) участнику азартной игры при наступлении результата, предусмотренного правилами организации и проведения азартной игры);

Министерством по налогам и сборам Республики Беларусь 23.03.2011 принято постановление № 17 «О требованиях к правилам организации и проведения азартных игр, за исключением игр на игровых автоматах», которое вступает в силу с 08.07.2011, которым установлено, что в правилах организации и проведения азартных игр, за исключением игр на игровых автоматах, указываются:

- ✓ вид азартной игры;
- ✓ место проведения азартной игры и (или) приема ставок в азартной игре;
- ✓ цель азартной игры;
- ✓ основные термины и определения, используемые в азартной игре;
- ✓ минимальное и максимальное количество участников азартной игры (для казино);
- ✓ права и обязанности организатора азартной игры и участника азартной игры;
- ✓ условия участия в азартной игре;
- ✓ порядок проведения азартной игры (в том числе посредством глобальной компьютерной сети Интернет для проведения игр тотализатора и букмекерских игр);
- ✓ условия приема ставки в азартной игре (в том числе посредством глобальной компьютерной сети Интернет);
- ✓ результат, при наступлении которого участнику азартной игры подлежит выплате (передаче) выигрыш;
- ✓ размер изъятия (для игр тотализатора);
- ✓ порядок определения размера выигрышного фонда и условия распределения выигрышного фонда (для игр тотализатора);
- ✓ порядок выплаты выигрыша (возврата несывравших ставок);
- ✓ наименование игрового оборудования, используемого для организации и проведения азартной игры в казино;
- ✓ количество колод (костей) и (или) карт, используемых в азартной игре в казино и требования к ним;
- ✓ размер вознаграждения организатора азартной игры за организацию азартной игры (при наличии такого вознаграждения);
- ✓ порядок рассмотрения споров;

- ✓ дата вступления в силу правил организации и проведения азартных игр, за исключением игр на игровых автоматах;
- ✓ иные сведения (при необходимости).

Запрещается организовывать и проводить азартные игры, если:

правила организации и проведения азартной игры, за исключением игры на игровых автоматах, не согласованы с Министерством по налогам и сборам;

не обеспечена безопасность посетителей игорных заведений и участников азартных игр;

азартные игры организуются и проводятся с нарушением требований, установленных настоящим Положением;

соглашение о выигрыше в азартной игре и (или) получение выигрыша связаны с проведением референдума, выборов или их результатами, необходимостью приобретения алкогольных, слабоалкогольных напитков, пива, табачных изделий, совершением противоправных деяний или деяний, направленных на осуществление экстремистской деятельности либо представляющих угрозу жизни и здоровью, национальной безопасности, осуществлению прав и свобод, исполнению обязанностей.

Запрещается допускать в игорное заведение лиц, не достигших 18-летнего возраста. Организаторам азартных игр запрещается принимать на работу в игорное заведение лиц, не достигших 18-летнего возраста.

Права и обязанности участника азартной игры, устанавливаемые организатором азартной игры в правилах организации и проведения азартных игр, за исключением игр на игровых автоматах, не должны ухудшать положение игрока по сравнению с правами и обязанностями. В правилах организации и проведения азартных игр, за исключением игр на игровых автоматах, должен быть определен порядок выплаты выигрыша (возврата несыгравших ставок). Однако данный порядок выплаты выигрыша (возврата несыгравших ставок) не должен противоречить требованиям законодательства. Так, в соответствии с подпунктом 20.4 пункта 20 Положения № 9 организатор азартных игр обязан обеспечить выплату выигрыша (возврат несыгравших ставок) в соответствии с правилами организации и проведения азартной игры, а в случае отсутствия необходимой суммы наличных денежных средств в кассе игорного заведения - в течение 24 часов с момента обращения участника азартной игры за получением выигрыша (несыгравших ставок).

Организаторы азартных игр, осуществляющие деятельность по содержанию букмекерской конторы, тотализатора, вправе выплачивать выигрыш (возврат несыгравших ставок) только посредством наличных денежных средств. Так, пунктом 20 Положения о порядке содержания тотализатора, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 18.02.2011 № 211, закреплено, что юридические лица выплачивают выигрыш участнику азартной игры тотализатора наличными денежными средствами. Аналогичная норма содержится в пункте 19 Положения о порядке содержания букмекерской конторы, утвержденного постановлением № 211, согласно которому юридические лица выплачивают выигрыш участнику букмекерской игры наличными денежными средствами. Следует отметить, что пунктом 14

Положения о порядке содержания букмекерской конторы, утвержденной постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 18.02.2011 № 211, прием ставок и выплата выигрышей электронными деньгами осуществляются юридическим лицом в соответствии с Правилами осуществления операций с электронными деньгами и с учетом требований настоящего Положения.

При определении даты вступления в силу правил организации и проведения азартных игр, за исключением игр на игровых автоматах, организатору азартных игр необходимо учитывать срок их согласования Министерством по налогам и сборам Республики Беларусь (15 календарных дней) и срок, необходимый для получения организатором азартных игр уже согласованных правил.

Следует помнить, что пунктом 14 Положения № 9 запрещается организовывать и проводить азартные игры, если правила организации и проведения азартной игры, за исключением игры на игровых автоматах, не согласованы с Министерством по налогам и сборам.

Специфика регулирования отношений по проведению игр и пари состоит в том, что они не подлежат судебной защите, что, однако, не делает их неправовыми.

Исключение составляют требования:

- лиц, принявших участие в играх или пари под влиянием обмана, насилия, угрозы или злонамеренного соглашения их представителя с организатором;
- к организатору игр или пари о выплате выигрыша, возмещении убытков, причиненных нарушением договора о проведении лотереи, тотализатора и других игр, проводимых государством или по его разрешению.

Контрольные вопросы

- 1) Понятие и виды внедоговорных обязательств.
- 2) Обязательство, возникающее из публичного обещания награды.
- 3) Обязательство, возникающее из публичного конкурса.
- 4) Обязательство, возникающее из участия в играх и пари.

Рекомендуемая литература

1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г. №218-3: (в ред. 30 декабря 2015 г. № 343-3) / Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2016. – 2/2343.

2) Об утверждении положения об осуществлении деятельности в сфере игорного бизнеса в Республики Беларусь: Указ Президента Республики Беларусь, 10 января 2005 г., №9 (с изм. и доп., 25 августа 2016 г.) // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2005. - №5. -1/6157.

3) Лебедев, А.В. Понятие и признаки игры / А.В. Лебедев // Спорт: экономика, право, управление. – 2007. – № 1. – С.12 –17.

4) Запорощенко, В.А. Особенности правового регулирования алеаторных сделок в Российской Федерации: дисс. канд. юрид. наук. Запорощенко В.А – Екатеринбург, 2006. – 117 с.

5) Ковтун, Е.В. Правовое регулирование игорного бизнеса в зарубежных странах / Е. В. Ковтун, С. М. Ковалев. – Санкт-Петербург: Аллель – 2006. – 224 с.

6) Брагинский, М.И. Правовое регулирование игр и пари. / М.И. Брагинский // Хозяйство и право – 2004. – № 12. – С.13 – 20.

7) 36 Ковалев, С.М. Правовое регулирование игорного бизнеса в зарубежных странах / С.М. Ковалев // М.: Апрель, 2006. – С. 53 –56.

8) Об утверждении Положения о порядке ограничения доступа к информационным ресурсам (их составным частям), размещенным в глобальной компьютерной сети Интернет: постановление Оперативно-аналитического центра при Президенте Республики Беларусь и Министерства связи и информатизации Республики Беларусь, 19 февраля 2015 г. № 6/8 //Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2015. – 7/3059.

9) Заблоцкая, О.С. Игорный бизнес на территории Республики Беларусь // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». О.С. – Минск, 2017.

10) Романова, И.Н. Особенности правового регулирования деятельности по организации и проведению азартных игр и пари: историко-правовой анализ и новый правовой режим / И.Н. Романова. – Москва: Монолит. - 2008. – 102с.

11) Положение о порядке содержания казино: постановление Совета Министров Республики Беларусь, 18 февр. 2011 г. № 211 (с изм. и доп. 14 июня 2016 г.) // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2011. – № 24. – 5/33363.

12) Положение о порядке содержания зала игровых автоматов постановление Совета Министров Республики Беларусь, 18 февр. 2011 г. № 211 (с изм. и доп. 14 июня 2016 г.) // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2011. – № 24. – 5/33363.

13) Положение о порядке содержания тотализатора постановление Совета Министров Республики Беларусь, 18 февр. 2011 г. № 211 (с изм. и доп. 14 июня 2016 г.) // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2011. – № 24. – 5/33363.

14) Положение о порядке содержания букмекерской конторы: постановление Совета Министров Республики Беларусь, 18 февр. 2011 г. № 211 (с изм. и доп. 14 июня 2016 г.) // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, 2011. – № 24. – 5/33363.

15) Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 2. 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева. – М.: Изд-во Велби, 2014. – 848 с.

16) Каган, Е. Правовая природа конкурса / Е. Каган, Г. Суходольский // Хозяйство и право. - 2001. - № 2 . - С . 49-52.

17) Поваров, Ю.С. Обязательство из публичного обещания награды / Ю.С. Поваров //Вестник СамГУ. - 2006. - № 1 (41).-С. 174-178.

18) Смирнов, В.Н. Конкурс в советском гражданском праве / В.Н. Смирнов. - JL: -ЛГУ, 1964.- 7 6 с.

- 19) Эрделевский, А. Публичный конкурс / А. Эрделевский // Законность. - 2000. - № 8. - С.15-16.
- 20) Брагинский, М. Правовое регулирование игр и пари / М. Брагинский // Хозяйство и право. - 2004. - № 11, - С. 22-37; № 12. - С. 9-23.
- 21) Малеина, М.Н. Правовое регулирование организации и проведения лотерей / М.Н. Малеина // Государство и право. - 2003. - № 6. - С. 29-37
- 22) Ваулин, В.П. Аукцион, конкурс как способ заключения гражданско-правового договора / В. П. Ваулин, Р. Р. Томкович // Право Беларуси. – 2004. – № 2. – С. 48-57.
- 23) Иванова, Е.В. Разграничение игр и пари как институтов гражданского права // «Черные дыры» в российском законодательстве // 2004. – № 2. – С. 321-333.
- 24) Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017.
- 25) Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 463 с.
- 26) Анисимов, А. П. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2 : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 204 с
- 27) Зенин, И. А. Гражданское право. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 17-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 268 с.
- 28) Иванова, Е. В. Договорное право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 393 с.

Тема 19 Обязательства вследствие причинения вреда

1.1 Значение и понятие обязательств из причинения вреда.

1.2. Условия возникновения ответственности за причинение вреда.

1.3. Субъекты ответственности

1.4. Способы возмещения вреда. Объем, характер и порядок возмещения вреда.

1.5. Компенсация морального вреда. Основания, способ и размер компенсации.

Обязательство вследствие причинения вреда – внедоговорное обязательство, в силу которого лицо, причинившее вред, обязано этот вред возместить, а потерпевший вправе требовать возмещения вреда.

Обязательства вследствие причинения вреда – это самостоятельный тип гражданско-правовых обязательств. Им присущ ряд характерных **признаков**:

- объектом являются как имущественные, так и личные неимущественные отношения (честь, достоинство, личная тайна и т. д.);
- возникают вследствие нарушения прав, носящих абсолютный характер (право собственности, здоровье и др.);
- носят внедоговорный характер, поскольку возникают не в результате нарушения условий договора, а в результате нарушения норм закона.

Сторонами обязательства являются кредитор и должник. Кредитор – потерпевший, юридическое или физическое лицо, которому причинен вред, а должник – причинитель вреда.

Предметом обязательства являются действия должника, направленные на возмещение причиненного ущерба.

Обязательства вследствие причинения вреда **возникают при наличии следующих условий**:

- наличие вреда** у потерпевшего (вред возмещается в полном объеме). Вредом признается умаление принадлежащего юридическому лицу имущественного, а гражданину личного или имущественного блага. Вред может выражаться в порче (повреждении) или уничтожении имущества, полной или частичной утрате трудоспособности, потере кормильца, причинении личности нравственных или физических страданий (моральный вред), которые подлежат компенсации в денежной форме;

- противоправность поведения** причинителя вреда. Противоправным является действие, нарушающее нормы законодательства, а также субъективные права потерпевшего;

- причинная связь** между поведением причинителя вреда и наступившим вредом.

Причинная связь между действием (бездействием) причинителя и наступившими последствиями – взаимосвязь между причиной (противоправным поведением) и следствием (наступившим вредом);

- наличие вины** причинителя (требуется не во всех случаях). Вина – психическое отношение лица к совершенному им деянию и наступившему результату.

Некоторые действия, причиняющие вред, противоправными не являются: действия по выполнению возложенной обязанности или осуществлению права; действия, совершенные по просьбе или с согласия потерпевшего в отношении блага, которым тот вправе распоряжаться, если действия причинителя не нарушают нравственных принципов общества; действия, совершенные в состоянии необходимой обороны и крайней необходимости.

По общему правилу лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине, однако законом может быть предусмотрено возмещение вреда и при отсутствии вины

причинителя (например, владельца источника повышенной опасности). За вред, причиненный несовершеннолетним, не достигшим 14 лет (малолетним), отвечают его родители, усыновители или опекуны, а также воспитательные, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты населения и другие аналогичные учреждения, которые в силу акта законодательства могут являться опекуном малолетнего.

Данные лица и учреждения несут ответственность за вред, причиненный малолетним, если не докажут, что вред возник не по их вине. Под виной понимается неосуществление должного надзора за малолетним, безответственное отношение к их воспитанию, результатом чего и явилось неправомерное поведение детей.

Несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несет ответственность за причиненный вред. В этом случае возможно возложение обязанности возмещения вреда на родителей, усыновителей или попечителей субсидиарно, если у такого несовершеннолетнего нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, и установлена вина этих лиц в возникновении вреда. Обязанность родителей, опекунов, попечителей прекращается, когда причинитель вреда достигает совершеннолетия, а также в случае, если у него появляются доходы или иное имущество, достаточные для возмещения вреда, либо он приобрел дееспособность до достижения 18 лет.

При причинении вреда совместными действиями нескольких несовершеннолетних ответственность родителей, усыновителей и попечителей определяется по принципу долевой ответственности, а несовершеннолетние отвечают солидарно. Лицо, признанное в установленном порядке недееспособным, не несет ответственности за вред, причиненный его действиями. К ответственности привлекаются его опекун или организация, обязанная осуществлять за ним надзор, если не докажут, что вред возник не по их вине. Эта их обязанность не прекращается даже в случае признания впоследствии гражданина дееспособным.

Дееспособный гражданин, а также несовершеннолетний от 14 до 18 лет, причинившие вред в таком состоянии, когда они не могли понимать значения своих действий или руководить ими, не отвечают за причиненный вред (сильное душевное волнение, обморок, потеря сознания и т. п.).

Такое состояние по общему правилу исключает вину, а значит, гражданско-правовую ответственность, т. е. вред остается невозмещенным.

Однако законом предусмотрены исключения из этого правила:

- причинение вреда жизни и здоровью потерпевшего;
- если причинитель вреда сам привел себя в такое состояние (употреблял алкоголь, наркотические вещества);
- обязанность по возмещению вреда может быть возложена на совместно проживающих трудоспособных членов семьи, которые знали о психическом расстройстве причинителя, но не ставили вопрос о признании его недееспособным.

Юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих, обязаны возместить вред,

причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего. Источником повышенной опасности закон признает любую деятельность, осуществление которой создает повышенную вероятность причинения вреда из-за невозможности полного контроля над ней со стороны человека, а также деятельность по использованию, транспортировке, хранению предметов, веществ и иных объектов производственного, хозяйственного и иного назначения, обладающих такими же свойствами. Ответственность указанных лиц является повышенной, поэтому наступает при отсутствии вины за случайное причинение вреда. Обязанность возмещения вреда возлагается на владельца источника повышенной опасности.

Владельцем признаются организация или гражданин, осуществляющие эксплуатацию источника повышенной опасности в силу принадлежащего им права собственности, права хозяйственного ведения, оперативного управления либо по другим основаниям (по договору аренды, по доверенности на управление транспортным средством и т. п.). Владелец источника повышенной опасности не отвечает за причиненный вред, если докажет, что источник выбыл из его обладания в результате противоправных действий других лиц. Ответственность в этом случае несут лица, противоправно завладевшие им. Если владелец докажет, что вред произошел вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего, он будет освобожден от обязанности возместить вред. Не подлежит возмещению вред, причиненный с использованием источника повышенной опасности в состоянии необходимой обороны, если не были превышены ее пределы. В случае причинения вреда здоровью гражданина данный вред подлежит компенсации. В случае утраты трудоспособности вред, подлежащий возмещению, состоит из возмещения утраченного заработка, затрат на лечение и других расходов, связанных с повреждением здоровья. Если утрата трудоспособности не наступила, возмещению подлежат расходы на лечение. В обоих случаях компенсации подлежит моральный вред (физические и нравственные страдания).

В случае смерти гражданина право на возмещение вреда имеют следующие лица, названные в ст. 957 ГК:

- нетрудоспособные лица, состоящие на иждивении умершего или имеющие ко дню его смерти право на получение от него содержания;
- ребенок умершего, родившийся после его смерти;
- один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями, сестрами, не достигшими 14 лет, либо, хотя и достигшими указанного возраста, но по заключению медицинских органов признанными нуждающимися по состоянию здоровья в постороннем уходе;
- лица, состоявшие на иждивении и ставшие нетрудоспособными в течение 5 лет после его смерти.

Один из родителей, супруг либо другой член семьи, не работающий и занятый уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего и ставший

нетрудоспособным в период осуществления ухода, сохраняет право на возмещение вреда после окончания ухода за этими лицами. В случае смерти гражданина размер вреда лицам, имеющим право на его возмещение, состоит из той доли заработка (дохода) умершего, которую они получали бы на свое содержание при его жизни. В состав доходов умершего наряду с заработком включаются получаемые им при жизни пенсия, пожизненное содержание и другие подобные выплаты. Пенсии, назначенные в связи со смертью кормильца, подлежат зачету в счет возмещения вреда. Лица, ответственные за вред, вызванный смертью потерпевшего, обязаны возместить необходимые расходы на погребение лица, понесшему эти расходы. Лица, понесшие такие расходы, должны представить в суд справки, платежные и иные документы, подтверждающие факт оплаты конкретных услуг. С целью защиты интересов потерпевшего закон устанавливает правило, согласно которому лица, совместно причинившие вред, несут солидарную ответственность. Если гражданину причинен моральный вред (физические или нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага, а также в иных случаях, предусмотренных законодательством, гражданин вправе требовать от нарушителя денежную компенсацию указанного вреда. Наиболее важными из нематериальных благ являются жизнь и здоровье граждан.

В Гражданском кодексе содержится перечень оснований для компенсации морального вреда независимо от вины причинителя вреда:

- вред причинен жизни или здоровью гражданина источником повышенной опасности;

- вред причинен распространением сведений, которые порочат честь, достоинство или деловую репутацию гражданина;

- вред причинен гражданину результате его незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ;

- иные случаи, предусмотренные законодательными актами.

Компенсация морального вреда осуществляется в денежной или с согласия потерпевшего в иной материальной форме. Размер компенсации определяется судом, который учитывает следующие факторы: степень вины нарушителя (если речь не идет об ответственности без вины), степень физических и нравственных страданий потерпевшего, иные обстоятельства (возраст потерпевшего, состояние его здоровья, материальное положение и т. п.).

Контрольные вопросы

- 1) Понятие, субъекты и условия (основания) возникновения обязательств вследствие причинения вреда (деликтных обязательств).
- 2) Вина как условие возмещения вреда.
- 3) Объем и способы возмещения вреда.

4) Специальные случаи возмещения вреда (возмещение вреда, причиненного источником повышенной опасности, незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, лицом, не обладающим полной дееспособностью и др.).

5) Возмещение вреда, причиненного жизни (здоровью) гражданина.

6) Возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ, услуг.

7) Компенсация морального вреда.

Рекомендуемая литература

1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г. №218-З: (в ред. 30 декабря 2015 г. № 343-З) / Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2016. – 2/2343.

2) Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 2. 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева. – М.: Изд-во [Велби](#), 2014. – 848 с.

3) Мартыненко, И.Э. Правовой статус, охрана и восстановление историко-культурного наследия: монография / И.Э. Мартыненко. – Гродно, 2005. – 343 с.

4) Кузовлев, Е. В. Юридическая природа обязательств из причинения вреда // Право и политика. – 2004. – № 10. – С. 83-85.

5) Кабатова, Е. Модернизация коллизионного регулирования деликтов // Хозяйство и право. – 2004. – № 1. – С. 108-122.

6) Францифоров, А. Ю. Понятие общих условий возникновения обязательств вследствие причинения вреда // Юрист. – 2001. – № 5. – С. 10-13.

7) Красавчиков, О.А. Возмещение вреда, причиненного источником повышенной опасности / О.А. Красавчиков. - М.: Юрид. лит-ра, 1966. - 199 с.

8) Минец, И.Н. Возмещение вреда, причиненного жизни, здоровью или имуществу / И.Н. Минец, В.В. Подгруша. - Минск: Амалфея, 2005. - 252 с.

9) Смирнов, В.Т. Общее учение о деликтных обязательствах в советском гражданском праве: Учебное пособие / В.Т. Смирнов, А.А. Собчак. - JL: ЛГУ, 1983. - 152 с.

10) Шевченко, А.С. Возмещение вреда, причиненного правомерными действиями / А.С. Шевченко. - Владивосток: Изд-во Дальневост. ун-та, 1989. - 128 с.

11) Эрделевский, А.М. Компенсация морального вреда: анализ и комментарий законодательства и судебной практики / А.М. Эрделевский. - М.: Волтерс Клувер. 2004. - 320 с

12) Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017.

13) Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 463 с.

14) Анисимов, А. П. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2 : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 204 с

15) Зенин, И. А. Гражданское право. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 17-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 268 с.

16) Иванова, Е. В. Договорное право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 393 с.

Тема 20 Наследственное право

1.1. Понятие, состав, место, время открытия наследства, основания наследования.

1.2 Субъекты наследования (наследники, недостойные наследники, обязательные наследники).

1.3. Наследование по завещанию

1.4. Наследование по закону

1.5. Приобретение наследства

В Республике Беларусь право наследования относится к числу конституционных. Статья 44 Конституции Республики Беларусь говорит: «Государство гарантирует каждому право собственности и содействует его приобретению. Собственник имеет право владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом как единолично, так и совместно с другими лицами. Неприкосновенность собственности, право ее наследования охраняются законом...».

Таким образом, право наследования означает не только право гражданина быть призванным к наследованию и его полномочия в случае принятия наследства, но и право гражданина в пределах, установленных законодательством, распоряжаться принадлежащим ему имуществом на случай смерти.

Наследственное право в объективном смысле - это совокупность норм, регулирующих отношения по переходу имущественных прав и обязанностей, а также личных неимущественных прав умершего к другим лицам.

В этом смысле наследственное право является институтом гражданского права.

Наследственное право (право наследования) в субъективном смысле - это право призванного к наследованию наследника на принятие наследства.

Наследование обеспечивает стабильность обязательственных правоотношений, участником которых на момент смерти был наследодатель, так как его права и обязанности включаются в наследственную массу и в ее составе переходят к его наследникам. Наследование обеспечивает переход имущества наследодателя, как правило, к его родственникам либо к близким ему людям, способствуя тем самым укреплению семьи, отношений, основанных на родстве.

Под наследованием в гражданском праве понимается переход имущества (наследственной массы) умершего (наследодателя) к другим лицам (наследникам) в порядке универсального правопреемства, т.е. в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент.

Права и обязанности наследодателя переходят к наследникам как единое целое - все вместе и в один и тот же момент - **универсальное правопреемство**.

Наследование - это переход в установленном законодательством порядке имущественных и некоторых неимущественных прав и обязанностей умершего гражданина к другим лицам - гражданам, государству, юридическим лицам.

В соответствии с п. 1 ст. 1031 Гражданского кодекса Республики Беларусь наследство переходит к наследникам, если иное не вытекает из Гражданского кодекса Республики Беларусь и иных законов, в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент

Это означает:

во-первых, что к наследникам переходят все принадлежавшие наследодателю права и обязанности, исключая лишь те из них, переход которых по наследству не допускается в силу прямого указания закона либо переход которых невозможен в силу их юридической природы.

во-вторых, что в порядке наследственного правопреемства переходят права и обязанности вместе со способами их обеспечения и лежащими на них обременениями.

в-третьих, переход прав и обязанностей наследодателя к принявшим наследство наследникам осуществляется в момент совершения наследником действий, направленных на принятие наследства. Такой наследник считается принявшим все наследственное имущество, где бы оно ни находилось и в чем бы оно ни заключалось.

Характерной чертой этого правопреемства является и то, что приобретение прав и обязанностей происходит непосредственно, то есть наследство переходит к наследнику прямо от наследодателя, а не от других лиц.

Открытие наследства является юридическим фактом, с которым связано возникновение права на наследство.

Юридическим фактом является смерть человека или объявление его умершим, т. е. при наличии одного из этих фактов происходит открытие наследства для наследования.

С открытием наследства закон связывает многочисленные юридически значимые для участников наследования обстоятельства.

С момента открытия наследства:

- 1) Устанавливается круг наследников;
- 2) Определяется возможность перехода прав на принятие наследства к иным лицам;
- 3) Устанавливается наследственная масса;
- 4) Определяется законодательство, применяемое к наследованию;
- 5) Устанавливается необходимость принятия мер к охране наследства;
- 6) Совершаются фактические и нотариальные действия, связанные с принятием наследства либо отказом от него.

Вопрос о моменте открытия наследства особенно важен, поскольку:

- 1) Именно им определяются лица, которые выступят наследниками, а значит и потенциальные лица, участвующие в деле.

2) Не каждый из наследников сможет в силу определенных причин выступить сам при принятии наследства. То есть с этого момента определяется, будет ли наследник сам участвовать в процессе принятия наследства или его интересы будет представлять иное лицо - представитель (как правило, законный). С данным фактом связана проблема защиты наследственных прав несовершеннолетних лиц.

3) Именно этот момент определяет состав наследственного имущества. Только то имущество, которое принадлежало наследодателю, и возникающие из основания его принадлежности наследодателю права и обязанности, могут составлять наследство.

4) Определяет законодательство, применимое к наследственным правоотношениям, его временной фактор.

5) Именно момент открытия наследства является точкой отсчета течения срока для предъявления претензий кредиторов, срока для принятия наследниками наследства, срока для выдачи свидетельства о праве на наследство и, наконец, производного от него момента возникновения прав и обязанностей (в том числе права собственности) по наследству.

Таким образом, моментом открытия наследства, а на юридическом языке «временем открытия наследства», признается день смерти наследодателя, а при объявлении его умершим - день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим.

Время открытия наследства - день смерти наследодателя, а при объявлении его умершим - день вступления в силу решения суда или указанный в нем.

Если же смерть гражданина не была зарегистрирована в органах ЗАГС, факт смерти устанавливается в суде в порядке особого производства. Если неизвестно отсутствующий гражданин объявлен умершим, то днем открытия наследства является день вступления в законную силу соответствующего решения суда.

Граждане, умершие в один и тот же день, считаются умершими одновременно и не наследуют друг после друга. При этом наследование открывается после каждого из них. Граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после друга. При этом к наследованию призываются наследники каждого из них (ст. 1035)

Правильное определение места открытия наследства имеет важное практическое значение. Именно по месту открытия наследства наследники должны подать заявление. Так как по закону страны, на территории которой открылось наследство, будут решаться все вопросы, связанные с осуществлением права наследования.

Более того, именно по месту открытия наследства наследники должны подать заявление в нотариальную контору о принятии наследства или отказе от него.

Поэтому Гражданский кодекс Республики Беларусь четко определяет, что **местом открытия наследства** является последнее место жительства

наследодателя, а если оно неизвестно - место нахождения недвижимого имущества или основной его части, а при отсутствии недвижимого имущества - место нахождения основной части движимого имущества (ст. 1036).

Под последним местом жительства признаётся место, где гражданин постоянно или преимущественно проживал.

Местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей (родителей, усыновителей или опекуна).

Доказательством места жительства наследодателя может служить справка домоуправления, выписка из домовой книги, справка адресного бюро, копия актовой записи о смерти наследодателя, в которой имеются сведения о месте постоянного жительства, внесенные на основании паспортных данных о прописке умершего, и другие документы.

Например, если наследодатель умер в доме престарелых, то местом открытия наследства будет место нахождения этого дома.

В случае, если гражданин умер не в месте своего постоянного проживания, местом открытия наследства всё равно будет считаться место постоянного проживания, а не место фактической смерти.

Если же место постоянного жительства установить не представляется возможным, местом открытия наследства будет считаться место нахождения недвижимого имущества, а если оно отсутствует – место нахождения движимого имущества. Если же имеется несколько видов недвижимого или движимого имущества в разных населенных пунктах – по месту нахождения наиболее значимой его части.

Местом открытия наследства лица, умершего в заключении, признается последнее постоянное место жительства его до ареста. В случае неясности, в каком из нескольких мест находится основная часть наследственного имущества, место открытия наследства устанавливается судом в порядке особого производства. Заявление об установлении места открытия наследства подается в суд по месту жительства заявителя

В связи с увеличившейся миграцией, часто встречаются ситуации, когда гражданин живет в одной стране, а имеет движимое и недвижимое имущество в других странах.

Согласно ст. 45 ч.5 Конвенции «О правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам СНГ» 1993 г. Право наследования движимого имущества определяется по законодательству страны, на территории которой наследодатель имел последнее место жительства.

Право наследования недвижимого имущества определяется по законодательству страны, на территории которой находится имущество.

При неправильном определении места открытия наследства может возникнуть ситуация, при которой может быть заведено несколько наследственных дел разными нотариусами в отношении одной наследственной массы, что в дальнейшем породит спор.

Основаниями наследования в Республике Беларусь являются завещание и закон. При этом наследование по закону имеет место лишь тогда, когда

завещание отсутствует либо определяет судьбу не всего наследства, а также в иных случаях, установленных Гражданским кодексом Республики Беларусь и принятыми в соответствии с ним актами законодательства.

Наследодатель – лицо, после смерти которого возникает наследственное правопреемство им может быть только *физическое лицо*. **И распоряжаться своим имуществом путем составления завещания может лишь дееспособный гражданин.**

Это может быть гражданин Республики Беларусь, иностранный гражданин или лицо, не имеющее гражданства. При жизни гражданина все его имущество принадлежит только ему, и никакие другие лица (даже если они указаны в завещании или входят в круг наследников по закону) прав на его имущество не имеют. Наследодателями могут быть недееспособные или ограниченно дееспособные граждане, так как основанием наследования является не воля умершего, а такое событие, как смерть человека.

Недееспособный гражданин, в частности несовершеннолетний, получивший имущество при жизни в порядке наследования либо дарения, в случае смерти окажется наследодателем по поводу этого имущества. После смерти гражданина, призванного судом недееспособным вследствие душевной болезни или слабоумия, откроется наследство на принадлежащее ему имущество. Основанием для наследования в этом случае явится закон

Наследники – указанные в законе или завещании правопреемники наследодателя: *любые субъекты гражданского права* (однако юридические лица могут наследовать *только по завещанию*). Наследниками могут быть граждане, находящиеся в живых к моменту смерти наследодателя, а также дети, зачатые при его жизни и родившиеся после его смерти.

Наследниками по закону и по завещанию могут быть **граждане, находящиеся в живых в момент открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства.**

Наследниками по завещанию могут быть также юридические лица, которые являлись созданными в момент открытия наследства, Республика Беларусь и административно-территориальные единицы.

Наследниками также могут быть лица, находящиеся в местах лишения свободы, лица, признанные судом недееспособными вследствие душевной болезни или слабоумия.

Наряду с этим закон признает наследниками и лиц, еще не родившихся ко дню открытия наследства [ст. 1037]. Этими лицами при наследовании по закону являются дети наследодателя, зачатые при его жизни и родившиеся после его смерти. Ребенок становится наследником, если родился живым и не независимо от того, сколько он времени прожил. Если родившийся прожил непродолжительное время, умер до того, как от его имени оформлено принятие наследства, право на принятие этого наследства переходит к его наследникам по закону.

Право на наследство (либо право быть наследником) не зависит от гражданства наследника. Перенять права и обязанности по наследству могут граждане Республики Беларусь, иностранцы и лица без гражданства, поскольку

они пользуются в Республике Беларусь гражданской правоспособностью наравне с гражданами Республики Беларусь.

Если наследодатель объявлен в судебном порядке умершим, то к числу его наследников относятся только те лица, которые находились в живых на день его предполагаемой гибели, указанный в решении суда, или на день вступления решения суда в законную силу.

Однако, круг граждан, имеющих право быть наследниками, законодательно ограничен. Действующее гражданское законодательство содержит категорию лиц, которые не имеют права наследования в силу своего недостойного поведения.

Недостойные наследники - граждане, утратившие право наследовать или отстраненные от наследования судом вследствие своего противоправного поведения по отношению к наследодателю.

В частности, не имеют права наследовать по закону лица, которые умышленно лишили жизни наследодателя или совершили покушение на его жизнь. Так, не могут наследовать ни по закону, ни по завещанию граждане, которые умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления выраженной в завещании последней воли наследодателя способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке. Но если после утраты такими гражданами права наследовать наследодатель все же завещал им свое имущество, они вправе его наследовать.

Так, не могут наследовать по закону родители после детей, в отношении которых они были лишены родительских прав и не восстановлены в них на момент открытия наследства. Лишение родительских прав должно быть подтверждено ранее состоявшимся решением суда.

Если родители или усыновители злостно уклонялись от своих обязанностей по содержанию детей или усыновленных, они также лишаются права наследовать после их смерти.

Точно так же не имеют право наследовать после родителей или усыновителей совершеннолетние дети или усыновленные, злостно уклонявшиеся от выполнения обязанностей по их содержанию.

Злостное уклонение от исполнения обязанностей по содержанию наследодателя должно быть подтверждено приговором суда, или материалами гражданского дела о взыскании алиментов в его пользу, или другими доказательствами.

Граждане, лишённые права на наследство в порядке ст. 1038 ГК, не призываются и к наследованию обязательной доли, так как наследование обязательной доли относится к наследованию по закону.

Лишение права наследования, как правило, в судебном порядке. И только если основание к устранению от наследования установлено достоверно (например, решением суда о лишении родительских прав и т.п.) и отсутствует

спор о наследстве, гражданин может быть исключен из состава наследников нотариусом при выдаче свидетельства о праве на наследство.

Отстраняются от наследства также лица, которые способствовали призыванию их к наследованию противозаконными действиями против кого-либо из наследников или иными умышленными противозаконными действиями способствовали призыванию их самих или близких им лиц к наследованию либо увеличению причитающейся им доли наследства.

Гражданское законодательство требует, чтобы такого рода обстоятельства были подтверждены в судебном порядке.

Субъектом наследственных правоотношений («наследником») может быть и **государство**.

Статья 1039 Гражданского кодекса Республики Беларусь содержит перечень ситуаций, когда имущество полностью или частично переходит государству и называет имущество, переходящее к государству, выморочным.

Выморочное имущество - это наименование наследственной массы в том случае, если отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника.

Наследование всего имущества имеет место:

- когда нет наследников ни по закону, ни по завещанию;
- когда все наследники лишены завещателем права наследования либо не имеют такого права в силу установленных законом оснований;
- когда ни один из наследников не принял наследства, либо все отказались в пользу государства. Если при отсутствии наследников по закону завещана только часть имущества наследодателя, оставшая часть переходит к государству.

Порядок возбуждения и рассмотрения таких дел в судах регулируется ст. 381 и 382 Гражданского процессуального кодекса Республики Беларусь.

Наследственная масса (наследство) - это совокупность принадлежавших наследодателю на день открытия наследства вещей, а также иных видов имущества, в том числе имущественных прав и обязанностей.

В состав наследственного имущества входят все права и обязанности, принадлежавшие наследодателю на момент открытия наследства, существование которых не прекращается его смертью. Это значит, что по наследству переходят не только имущественные, но и некоторые неимущественные права, как связанные, так и не связанные с личностью наследодателя.

Не входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, к которым относятся:

- права членства (участия) в коммерческих и других организациях, являющихся юридическими лицами, если иное не установлено законом или учредительными документами (но паенакопления умершего наследуется).
- право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью наследодателя;

- права и обязанности по алиментным обязательствам;
- права на пенсии, пособия и другие выплаты на основании законодательства о труде и социальном обеспечении;
- личные неимущественные права, не связанные с имущественными.

Предметы обычной домашней обстановки и обихода составляют особую, отдельную часть наследства, т.к. здесь учитываются интересы тех наследников, которые проживали совместно с наследодателем, вели с ним общее хозяйство и пользовались этими предметами. Правило об особом порядке наследования указанной в части имущества применяется в случае, если наследодатель не сделал никаких распоряжений относительно ее. Они переходят к наследникам по закону, проживающим совместно с наследодателем до его смерти **не менее одного года**, не зависимо от их очередности и наследственной доли.

Данное положение, в общем является справедливым. Ведь для лиц не проживавших вместе с наследодателем предметы обычной домашней обстановки и обихода (куда не входят ценные вещи) не представляет большой ценности, чего нельзя сказать о людях, которые ежедневно пользовались этими вещами и привыкли к ним.

Установление годичного срока совместного проживания с наследодателем для получения предметов обычной домашней обстановки и обихода положили конец недобросовестным действиям наследников, которые ранее не поддерживали никакой связи с наследодателем и переезжали к нему незадолго до его смерти с целью получить сверх причитающейся им наследуемой доли его предметов домашней обстановки и обихода.

Однако, наследники должны не только проживать с умершим в одной квартире, но и пользоваться вместе с ним предметами домашней обстановки и обихода для удовлетворения повседневных бытовых нужд.

Поэтому если наследники проживали в одной квартире с наследодателем, но не вели с ним общего хозяйства, то они не вправе претендовать на наследование предметов домашнего обихода.

Если наследство состоит лишь из предметов домашней обстановки и обихода, то оно все переходит только к наследникам, проживающим совместно с наследодателем.

Если никто из наследников по закону не проживал совместно с умершим, предметы домашней обстановки и обихода наследуются в общем порядке, то есть переходят к наследникам той очереди, которая призывается к наследованию.

Факт совместного проживания наследника с наследодателем тщательно проверяется нотариусом.

Гражданское законодательство не дает перечня предметов обстановки и обихода. К вещам данной категории нотариальная практика относит такие предметы, которые необходимы людям для удовлетворения бытовых нужд (например, мебель, постельные принадлежности, кухонную утварь и др.).

Не относят к предметам обычной домашней обстановки и обихода:

а) вещи, применяемые для профессиональной деятельности (библиотека ученого, инструменты врача, пишущая машинка, инструменты музыканта и др.)

б) предметы роскоши (изделия из драгоценных металлов, драгоценные камни, дорогостоящая мебель, автомобиль, старинные золотые и серебряные монеты, дорогие ковры, картины и др.)

В гражданском законодательстве отсутствуют критерии понятия «предметы роскоши», поэтому не редко возникают затруднения, какое имущество следует отнести к предметам домашней обстановки, а какое к предметам роскоши.

Спор о том, является конкретная вещь ценностью или предметом домашней обстановки, решается судом с учетом характера вещи и обстоятельств дела и зависит от уровня благосостояния общества.

Для выяснения вопроса о художественной, исторической либо иной ценности предмета, по поводу которого возник спор, суд может назначить экспертизу.

Лицо, вступившее в наследство, становится субъектом прав и обязанностей имущества, к нему перешедшего. Поэтому наследник несет «бремя наследства», т.е. отвечает по долгам.

Это основная группа обязанностей, переходящих к наследникам. Прав без обязанностей не бывает, и одной из обязанностей наследника в случае принятия им наследства является оплата долгов наследодателя. Однако наследник отвечает по долгам наследодателя только в пределах действительной стоимости перешедшего к нему наследственного имущества (ст. 1086).

Обязанность наследников рассчитаться по долгам наследодателя вытекает из сущности универсального преемства. Наследники принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя не всем своим имуществом, а лишь в пределах действительной стоимости перешедшего к ним наследственного имущества.

При наличии нескольких наследников наступает долевая ответственность. Каждый из наследников отвечает в пределах полученной доли. Если предмет обязательства не делим, то наследники несут перед кредитором наследодателя солидарную ответственность [ст.ст. 304, 1086].

В состав долгов наследодателя могут входить долги, имевшиеся на день открытия наследства. К ним относятся, во-первых, обязанности наследодателя, вытекающие из различного рода договоров - займа, купли-продажи, жилищного или имущественного найма, а также внедоговорных обязательств - по возмещению причиненного вреда. Во-вторых, расходы, произведенные в связи с болезнью и со смертью наследодателя, на содержание граждан, находившихся на иждивении наследодателя, расходы по охране наследственного имущества, по управлению им.

До момента принятия наследниками наследства нотариусы могут давать распоряжение об оплате за счет наследственного имущества расходов, связанных с погребением наследодателя. Если в составе наследственного имущества отсутствуют денежные суммы, то нотариус может дать распоряжение о выдаче вещей, оставшихся после умершего, стоимость которых не должна превышать произведенных расходов. В подтверждение таких расходов нотариус истребует

счета магазинов, справки лечебных учреждений, акты комиссии по организации похорон и другие документы.

Кредиторы наследодателя (человек или организация, которым умерший должен деньги или имущество) должны заявить о своих требованиях в течение шести месяцев со дня открытия наследства путем подачи заявления, где необходимо указать, какую сумму и на каком основании должен умерший. Этот срок предусмотрен для всех кредиторов, независимо от того, наступил или еще не наступил срок исполнения их требований. Претензии предъявляются независимо от наступления срока соответствующих требований. Например, если срок уплаты долга истекает только через год после смерти должника, то независимо от этого обстоятельства кредитор вправе потребовать уплаты долга наследниками в течение шести месяцев после смерти должника.

Несоблюдение этих правил влечет за собой утрату кредиторами принадлежавших им прав требования. Поскольку закон содержит специальное указание о том, что не предъявление кредиторами наследодателя претензий по его долгам в течение шести месяцев со дня открытия наследства влечет за собой утрату права требования, в отношении указанного срока не подлежат применению правила о восстановлении, перерыве и приостановлении срока давности. О поступивших претензиях нотариус обязан известить наследников.

Кредитор наследодателя может предъявить иск в суде к наследственному имуществу. Ответчиками по таким искам выступают заинтересованные лица. Несоблюдение изложенных правил влечет за собой утрату кредиторами принадлежавших им прав требования.

По праву наследования может переходить ряд неимущественных прав, принадлежащих наследодателю. Так, к наследникам автора в составе перешедшего к ним авторского права помимо правомочия на получение вознаграждения за использование произведения входят и такие неимущественные права, как право на воспроизведение, опубликование и распространение произведения.

К наследникам авторов изобретений, открытий, рационализаторских предложений, промышленных образцов переходит право получить на имя умершего авторское свидетельство или патент об изобретении либо на промышленный образец, диплом об открытии, удостоверение о рационализаторском предложении.

Для приобретения наследства наследник должен его принять. Такое право возникает со дня открытия наследства, то есть со дня смерти наследодателя. С этого момента наследники имеют право принять наследство или отказаться от него. Принятие наследства наследниками является необходимой предпосылкой приобретения ими соответствующих прав и обязанностей.

Принятие наследства это волевое действие, выражающее согласие наследника принять принадлежащие наследодателю имущественные и неимущественные права и являющееся по своей природе односторонней сделкой. Иными словами, без согласия наследника и вопреки его воле он не может считаться принявшим наследство. Для этого лицо должно выразить намерение принять наследство.

Чтобы принятие наследства было действительным, влекло переход прав на имущество к наследникам, оно, как и любая сделка, должно отвечать требованиям законодательства.

Совершение наследником действий, свидетельствующих о принятии наследства, требует наличия у него дееспособности. Такие действия могут быть совершены только дееспособным лицом лично или по доверенности через представителя.

В случае если призываемый наследник является недееспособным вследствие душевной болезни или слабоумия, то от его имени волю на принятие наследства выражает его законный представитель- опекун. Если же наследником является лицо в возрасте до 14 лет, то волю от его имени выражают родители, усыновители.

Несовершеннолетние лица в возрасте от 14 до 18 лет могут принять наследство с согласия своих родителей, усыновителей или попечителей, лица признанные ограниченно дееспособными, - с согласия попечителей.

Согласие на принятие наследства наследником должно быть выражено сознательно и свободно, без какого – либо влияния (например, угрозы либо насилия). Не допускается принятие наследства с условием или оговорками.

Действующим гражданским законодательством установлено, что принятие части наследства означает принятие всего наследства причитающегося наследнику, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось [ст. 1069].

Если наследник пользуется оставшимся после смерти наследодателя имуществом, то он считается принявшим и другое наследственное имущество, например, дачу, находящуюся в другом населенном пункте, а также имущество, которое обнаружиться впоследствии.

Акт принятия наследства имеет обратную силу. Это означает, что принятое имущество считается принадлежащим наследнику не со дня принятия, а со дня открытия наследства. Именно в этот момент определяется состав наследственного имущества.

Если со времени открытия наследства и его принятия имущества принесло доходы, то они принадлежат наследнику.

Если после открытия наследства какое- либо имущество окажется в незаконном владении третьих лиц, наследник принявший наследство, имеет право на истребование этого имущества.

В соответствии с п. 3 ст. 1069 Гражданского кодекса Республики Беларусь принятие наследства одним или несколькими наследниками не означает принятие наследства остальными наследниками.

Наследство считается принадлежащим наследнику со времени открытия наследства независимо от момента государственной регистрации права наследника на это имущество, если это право подлежит регистрации.

Действия, свидетельствующие о принятии наследства, должны быть совершены в течение шести месяцев со дня открытия наследства.

Однако для ряда лиц - наследников второй и других очередей - право наследования возникает лишь в случае непринятия наследства соответственно наследниками первой и других очередей.

Гражданский закон устанавливает, что эти лица могут заявить о своем согласии принять наследство в течение оставшейся части срока для принятия наследства, а если эта часть менее трех месяцев, то она удлинится до трех месяцев [ст. 1071]. Однако, эти лица могут принять наследство до истечения трех месяцев со дня окончания срока для принятия наследства.

Пропуск указанных сроков влечет утрату наследниками права наследования. Однако наследник, пропустивший срок для принятия наследства, может все же вступить в права наследства при согласии на это всех остальных наследников, принявших наследство.

При их отказе он вправе обратиться в суд с иском о разделе наследства и продлении срока для принятия наследства.

После признания судом права на получение причитающейся наследнику доли ему должно быть возвращено имущество в натуре. Если же это сделать невозможно, то возвращается его действительная стоимость на момент приобретения, а также все то, что сбережено в результате пользования.

Возмещаются также неполученные доходы и затраты на сохранение и содержание этого имущества с того времени, с которого он обязан возвратить доходы с зачетом полученных выгод [ст. 1072].

Если лицо, осуждено к лишению свободы и не относится к категории недостойных наследников, оно может принять наследство в течение шести месяцев. Свои действия по принятию наследства такой наследник может осуществить путем пересылки заявления нотариусу или через представителя.

В ст. 1070 Гражданского кодекса Республики Беларусь предусмотрено, что принятие наследства может осуществляться двумя **способами**:

- 1) путем подачи в государственную нотариальную контору по месту открытия наследства заявления о принятии наследства;
- 2) путем фактического вступления во владение или управление наследственным имуществом.

Первый способ заключается в подаче нотариальному органу заявления о принятии наследства либо заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство.

Заявление подается в нотариальную контору не позднее шести месяцев со дня открытия наследства.

Заявления о принятии наследства может быть сделано и через представителя. Его полномочие на ведение наследственного дела должно быть специально предусмотрено в договоренности. Если заявление на принятие наследства подается нотариусу не самим наследником, а, например, направляется по почте, то подпись наследника должна быть засвидетельствована нотариусом или должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия. Подача нотариусу заявления о принятии наследства не обязательно должно сопровождаться представлением документов, подтверждающих право на наследство. Поэтому нотариус не вправе отказать наследникам в приеме заявления по мотивам отсутствия всех необходимых документов. Эти документы должны быть предоставлены нотариусу к моменту выдачи свидетельства о праве на наследство.

Такой же смысл придается предъявлению иска о выделе наследственной доли или продления срока на принятие наследства. Если по иску вынесено судебное решение о продлении срока на принятие наследства, то он считается принявшим таковое. Наследнику уже не нужно подавать заявление о принятии наследства в нотариальную контору.

Наследственное дело оформляется в нотариальной конторе того района или города (района в городе), где был зарегистрирован наследодатель на день смерти.

Если наследник желает получить причитающуюся ему долю наследства, то не позднее 6-ти месяцев со дня смерти наследодателя необходимо выслать в адрес нотариальной конторы, где заведено наследственное дело, т.е. по последнему месту жительства умершего, заявление о принятии наследства, подлинность подписи на котором должна быть удостоверена в нотариальном порядке, либо явиться лично в нотариальную контору. При личной явке необходимо при себе иметь паспорт и документы, подтверждающие родственную связь с наследодателем, либо завещание (если таковое имеется), предъявив свидетельство о смерти, домовую книгу или справку из домоуправления о регистрации умершего и о наследниках, зарегистрированных вместе с ним на день его смерти. Неявка в нотариальную контору в указанный срок может расцениваться как отказ от наследства. Для оформления отказа от наследства, наследники, прописанные совместно с наследодателем, обязаны явиться в нотариальную контору лично (в срок до 6-ти месяцев со дня смерти наследодателя). Неявка таких наследников в течение 6-ти месяцев со дня смерти наследодателя расценивается как принятие ими наследства. Для выдачи свидетельства о праве на наследство нотариус в установленном законодательством порядке истребует от государственных органов и иных организаций Республики Беларусь необходимые сведения и документы (принцип «одно окно»). Но для более точного установления наследственной массы, наследники при личной явке в нотариальную контору могут предъявлять нотариусу все имеющиеся у них документы на имя наследодателя.

Специального розыска наследников по открывшемуся наследству нотариус не осуществляет, но если ему известны сведения о месте жительства наследников или месте их работы, то он обязан известить их.

Второй способ - фактическое вступление во владение или управление наследством - может выражаться в различных действиях: если наследник хотя бы в течение непродолжительного времени проживал в доме наследодателя или в его квартире, вступил во владение вещами, принадлежащими наследодателю, то он считается принявшим наследство или:

- принял меры к сохранению имущества, к защите его от посягательства или притязаний третьих лиц; - произвел за свой счет расходы на содержание имущества;

- оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц, причитающуюся ему суммы.

Действия наследника по управлению имуществом, совершенные лично или через представителя (например, ремонт имущества наследодателя, ведение

приусадебного участка, оплата коммунальных услуг и др.), также означают принятие наследства.

Как уже отмечалось выше, принятие наследства предполагает принятие всего имущества, а не каких-либо отдельных прав наследодателя. Если наследник вступил во владение или управление частью наследственного имущества, он считается принявшим все наследство, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось [ст. 1069].

Если же наследник не осуществлял перечисленные выше действия и пропустил шестимесячный срок для вступления в наследственные права, то наследство может быть принято наследником, без обращения в суд при условии согласия на включение его в число наследников всех остальных наследников, принявших наследство.

Подтверждение своевременного вступления во владение и управление наследственным имуществом могут быть справки, подтверждающие оплату долга, налогов, коммунальных услуг и другие. Если же наследник не может предоставить соответствующие документы, то факт вступления во владение или управление наследством подтверждается судом.

Таким образом, фактическое вступление во владение или управление наследственным имуществом признается также, если наследник:

- произвел за свой счет расходы на содержание имущества;
- оплатил долги наследодателя;
- получил от третьих лиц причитающиеся наследодателю суммы;
- принял меры к сохранению имущества и защите его от посягательств или притязаний третьих лиц.

Для подтверждения права на принятое наследство нотариус или должностное лицо, которому предоставлено право совершения такого нотариального действия, по месту открытия наследства выдает по заявлению наследников документ, называемый свидетельством о праве на наследство.

Свидетельство о праве на наследство выдается наследникам как на все наследственное имущество, так и на его часть, то есть может быть выдано всем наследникам вместе или каждому наследнику в отдельности. Получение его, однако, составляет право, а не обязанность.

Свидетельство может быть выдано только на наследственное имущество, лично принадлежащее наследодателю. Поэтому нельзя, например, выдать свидетельство на все имущество, совместно нажитое супругами, если один из них жив. В данном случае свидетельство может быть выдано только на личное имущество умершего или на его долю в общем имуществе, нажитом во время брака.

Для выдачи свидетельства о праве на наследство по закону подлежат установлению и проверке: факт смерти наследодателя; время и место открытия наследства; наличие отношений, являющихся основанием для призвания к наследованию по закону лиц, подавших заявление о выдаче свидетельства о праве на наследство; состав и принадлежность наследственного имущества.

В случае отсутствия у наследников документов, подтверждающих место открытия наследства, нотариус разъясняет наследникам возможность установления данного факта в судебном порядке.

Доказательством родственных и иных отношений наследников с наследодателем являются свидетельства органов, осуществляющих государственную регистрацию актов гражданского состояния, копии записей актов гражданского состояния, записи в паспортах о супруге, копии вступивших в законную силу решений суда об установлении факта родственных отношений, справки, подтверждающие добрачную фамилию и иные отношения.

Когда один или несколько наследников по закону лишены возможности представить документы, являющиеся основанием для призвания к наследованию по закону, они могут быть включены в свидетельство о праве на наследство с согласия всех остальных наследников, принявших наследство и представивших документы.

Свидетельство о регистрации актов гражданского состояния выдается только гражданам, в отношении которых они составлялись. В связи с этим в случае смерти гражданина, в отношении которого совершена соответствующая запись акта гражданского состояния (для истребования сведений о заключении брака, который в последующем был расторгнут и др.), государственный нотариус направляет запрос в орган, совершающий государственную регистрацию актов гражданского состояния.

Для оперативного розыска соответствующей записи акта гражданского состояния государственный нотариус указывает в запросе все сведения, которыми он располагает, в отношении граждан и запрашиваемого акта гражданского состояния (фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, дата и место смерти, место жительства, время и место заключения (расторжения) брака, годы, за которые необходимо проверить записи актов гражданского состояния, и др.).

Если о выдаче свидетельства о праве на наследство просит лицо, считающее себя иждивенцем наследодателя, оно обязано представить нотариусу документы, подтверждающие его нетрудоспособность на момент смерти наследодателя и факт нахождения у него на иждивении. Нетрудоспособность иждивенца, связанная с возрастом, проверяется по паспорту или свидетельству о рождении; нетрудоспособность, связанная с состоянием здоровья, - по пенсионному удостоверению, свидетельству инвалида или справке МРЭК.

В доказательство факта нахождения на иждивении может быть представлена справка отдела социальной защиты населения местного исполнительного и распорядительного органа либо копия вступившего в законную силу решения суда об установлении факта нахождения на иждивении.

При определении доли, причитающейся нетрудоспособному иждивенцу наследодателя, нотариус должен руководствоваться требованиями статьи 1063 Гражданского кодекса Республики Беларусь.

Если после выдачи свидетельства о праве на наследство обнаружится, что на какое-то имущество свидетельство не было выдано, то выдается дополнительное свидетельство о праве на наследство.

По общему правилу свидетельство о праве на наследство выдается по истечении шести месяцев со дня открытия наследства. Но нотариус вправе выдать его до истечения этого срока, если есть данные, о том, что нет других наследников. Наследники вправе получить свидетельство в любое время, когда возникнет необходимость. Определенного срока для этого не существует.

Если на наследственное имущество органами следствия наложен арест, то свидетельство о праве на наследство не выдается до отмены ареста. В соответствии с нормами УПК арест в целях обеспечения гражданского иска или возможной конфискации имущества обвиняемого или подозреваемого либо лица, несущего по закону материальную ответственность за свои действия.

В некоторых случаях без свидетельства о праве на наследство нельзя осуществить такие наследственные права, как подарить, продать дом и др.

Если в период между открытием и принятием наследства умрет один из наследников, то принадлежавшее ему право наследования переходит к его наследникам по закону или по завещанию [ст. 1073]. Переход права на принятие наследства называется наследственной трансмиссией.

Право наследника принять часть наследства в качестве обязательной доли не переходит к его наследникам [ст. 1064].

Наследственной трансмиссией называется переход права на принятие наследства к наследникам того наследника, которому это право принадлежало и который умер, не успев его осуществить. Право принять наследство, принадлежащее умершему наследнику, может быть осуществлено его наследниками на общих основаниях.

Однако здесь есть свои особенности:

Во-первых, право на принятие наследства может быть осуществлено в срок, который не истек к моменту смерти наследодателя, в то время как для принятия остальной наследственной массы установлен шестимесячный срок, исчисляемый с момента смерти наследодателя. Может случиться, что срок на принятие наследства пропущен, а срок на принятие остальной части наследства не пропущен.

Если это произойдет, то наследственная доля, на которую распространяется право на принятие наследства (а срок его принятия пропущен), должна прирасти к долям наследников наследодателя, умершего первым, либо перейти к государству как выморочная.

Во-вторых, на эту долю могут обратить взыскание кредиторы первоначально умершего наследодателя, в то время как остальная часть наследства наследника, который умер, не успев принять наследство, ль взысканий со стороны этих кредиторов свободна. На него взыскание могут обратить только его кредиторы. Что же касается кредиторов последнего наследодателя, то они смогут обратить взыскание на эту долю лишь после удовлетворения кредиторов первоначального наследодателя.

Приведем пример наследственной трансмиссии (наследования права наследования):

После смерти гражданки Г., последовавшей 3 января 1996г., наследником по закону явился ее сын Андрей. Но он, не успев принять наследство, умер 13

апреля того года. Право на принятие наследства, оставшегося после смерти матери Андрея, переходит к его наследникам по закону – жене и дочери. Однако сроки на принятие имущества, принадлежащего умершему наследнику, и его права на долю в непринятом наследстве – не одинаковы. Имущество, лично принадлежащее Андрею, может быть принято его наследниками – женой и дочерью – в течение 6 месяцев со дня его смерти, а его доля в наследстве после матери – в течение 3 месяцев, т. е. до 14 июля 1996 г.

При наследственной трансмиссии имеет место два наследования:

- 1) сначала после наследодателя;
- 2) потом после умершего наследника.

Наследственную трансмиссию следует отличать от наследования по праву представления. Наследование внуков и правнуков имеет место только при наследовании по закону, когда их родитель умер до открытия наследства, а наследование в порядке наследственной трансмиссии возможно как по закону, так и по завещанию, когда наследник умер после открытия наследства.

Переход права на принятие наследства следует также отличать и от тех случаев, когда наследник, призванный к наследованию, успел принять наследство путем подачи заявления или фактического вступления во владение наследственным имуществом, но не оформил своих прав на наследство.

В этом случае принятое по наследству имущество уже считается принадлежащим наследнику на праве собственности и потому входит в состав наследства, открывшегося после его смерти. Поэтому и срок для принятия этого имущества наследниками умершего будет исчисляться со дня его смерти. Иными словами, в данном случае происходит наследование имущества, а не переход права на принятие наследства.

Наследник вправе отказаться от наследства как в целом, если он является единственным наследником, так и от своей доли.

Отказ от наследства – это волевое действие, которое представляет собой одностороннюю сделку, совершаемую путем подачи заявления нотариусу или в суде при рассмотрении наследственного дела.

Считается, что он не принял наследство, если в течение шести месяцев со дня открытия наследства, а также в случае, когда он уже принял наследство, отказался от него в пользу других лиц из числа наследников по закону, в том числе и тех, кто наследует по праву представления.

Наследник, отказываясь от наследства в пользу кого-либо из наследников по закону, не связан очередностью призвания их к наследованию.

Так, наследник первой очереди (например, сын наследодателя) может при наличии других наследников той же очереди (сестры, брата, матери) отказаться от наследства в пользу наследника второй очереди (например, своей тетки – сестры отца). Нельзя отказаться от наследства в пользу тех, кто не является наследником по закону. В частности, не может быть заявлен такой отказ в пользу внука или правнука наследодателя, если они не являются наследниками по закону. Согласно ст. 1057 Гражданского кодекса Республики Беларусь, внуки и правнуки наследодателя являются наследниками по закону только в том случае,

если ко времени открытия наследства нет в живых того из родителей, который был бы наследником. Только в этом случае и возможен отказ в их пользу.

Поэтому не может быть принят отказ, например, дочери умершего в пользу своего сына, т.е. внука наследодателя, а равно отказ другого наследника первой очереди в пользу внука наследодателя, если живы его родители.

Не может быть сделан отказ от наследства в пользу лица, которого наследодатель лишил наследства.

Также нельзя отказаться от наследства в пользу лица, лишенного права наследовать по закону. Однако возможен отказ в пользу нетрудоспособного наследника, лишенного по завещанию обязательной доли. Такие действия завещателя незаконны и такой наследник призывается к наследованию в пределах обязательной доли и, следовательно, входит в круг наследников по закону.

Наследник может отказаться от своей доли наследства в пользу нескольких наследников. При этом он вправе указать размер доли, которая должна перейти к каждому из них. В противном случае его доля распределяется между наследниками, в пользу которых сделан отказ, в равных долях.

Вместе с тем следует иметь в виду, что доля наследника, отказавшегося от наследства, должна в первую очередь идти на покрытие обязательной доли нетрудоспособного наследника, которому завещатель не выделил наследства либо выделил меньше, чем положено по закону.

В случае если заявление нотариусу не самим наследником, то подпись наследника должна быть удостоверена нотариусом или должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия. Если же отказ осуществляется через представителя, то в доверенности должно быть специально предусмотрено полномочие на такой отказ [ст. 1074].

Отказ от наследства с оговорками или под условием не допускается.

Последствием отказа от наследства единственного наследника по закону данной очереди является призвание к наследованию других наследников.

В тех же случаях, когда один из наследников, призванных к наследованию, отказывается от своей доли, она присоединяется (прирастает) в равных частях к долям других наследников по закону. Последствия здесь такие же, как при невступлении наследника в течение шести месяцев во владение наследственным имуществом или неподаче заявления нотариусу о принятии наследства, т.к. отказ от наследства есть один из видов непринятия наследства.

Приращение наследственных долей законных наследников произойдет не только в случае непринятия наследства наследником по закону, но и при лишении завещателем наследника права наследования.

Обязательному наследнику также предоставлено право отказаться от получения наследства, которое в последствии перейдет к другим наследникам. Однако родители, усыновители, опекуны недееспособного могут отказаться от обязательной доли за недееспособного только с предварительного разрешения органа опеки и попечительства. Отказ же за несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет от наследства происходит также с согласия родителей,

усыновителей и попечителей при получении предварительно разрешения органа опеки.

По общему правилу, не допускается отказ от части наследства

Отказ от наследства бесповоротен. Подав заявление в нотариальную контору об отказе от наследства, наследник не вправе затем претендовать на наследство.

Как и любая сделка, отказ от наследства предполагает свободное изъявление воли наследника без чьего-либо давления. По этим мотивам отказ от наследства может быть оспорен в судебном порядке. Отказ может быть признан судом недействительным, если будет установлено, что наследник действовал под влиянием угроз, обмана, насилия и т.д.

При наследовании по закону может сложиться такая ситуация, что имущество может быть оставлено двум или нескольким наследникам без указания конкретных вещей и прав, наследуемых каждым из них. В этом случае имущество поступает со дня открытия наследства в общую долевую собственность наследников и может быть разделено между ними.

Раздел производится по соглашению наследников в соответствии с причитающимися им долями. Имущество делится в натуре, если это возможно без ущерба его хозяйственному назначению.

В случае если раздел в натуре произвести нельзя, то оно по договоренности может оставаться в собственности одного наследника с возложением на него обязанности выплатить стоимость другим наследникам. Возможны и иные соглашения: продажа имущества и раздел его стоимости и др. иными словами, поскольку все наследники становятся собственниками имущества, то раздел или выдел из него доли производится по правилам, регулирующим право общей долевой собственности.

Соглашение о разделе имущества необходимо, в частности, если делиться имущество, подлежащее регистрации. Оформление раздела позволяет наследнику зарегистрировать конкретное имущество на свое имя.

Достигнутое соглашение о разделе наследства или выдела из него доли одного из наследников, если оно заключено до выдачи свидетельства о праве на наследство и нотариально удостоверено, является основанием для выдачи наследникам свидетельства о праве на наследство с указанием в свидетельстве конкретных вещей.

Если соглашение о разделе имущества заключено в течение шести месяцев после выдачи свидетельства о праве на наследство и нотариально удостоверено, то оно является основанием для регистрации имеющегося недвижимого имущества в соответствии с этим соглашением [ст. 1079].

В целях защиты интересов ребенка закон устанавливает весьма важное правило, из которого следует, что если ребенок зачат, но еще не родился, то раздел наследства может быть произведен только лишь после рождения такого ребенка.

В том случае, если раздел наследства затрагивает интересы несовершеннолетнего, то к участию в составлении соглашения о разделе

наследства и к рассмотрению дела в суде должен быть приглашен представитель органа опеки и попечительства.

Говоря о разделе имущества, следует отметить, что закон закрепляет за наследником преимущественное право на определенные объекты при его проведении. При этом необходимо также учитывать, что преимущественное право получает такой наследник по сравнению с другими наследниками не выше его наследственной доли, а в счет этой доли [ст. 1084].

Так, наследник, который обладал совместно с наследодателем правом общей собственности на неделимую вещь или постоянно пользовался с наследодателем или самостоятельно неделимой вещью, входящей в состав наследства, то он имеет при разделе наследства преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли этой вещи [ст. 1082].

При определении преимущественного права на объекты наследования особо выделены жилой дом, квартира, что является весьма существенной нормой. В частности, в обозначенной статье сказано, что наследники, для которых принадлежавшие наследодателю жилой дом, квартира или иное жилое помещение в течение года до открытия наследства являлись единственным местом постоянного проживания, имеют при разделе наследства преимущественное право на получение в счет их наследственных долей этого жилого помещения, а также находящихся в этом помещении домашней утвари и предметов домашнего обихода.

Следует полагать, что неперенными условиями такого преимущественного права являются годичный срок постоянного проживания и отсутствие других таких мест.

В том случае, если вещь, о преимущественном праве на получение которой заявляет наследник, несоразмерна по стоимости с его наследственной долей, то это устраняется передачей остальным наследникам другого имущества из состава наследства либо иной компенсацией, в том числе и выплатой соответствующей денежной суммы. Если соглашением между наследниками не установлено иное, осуществление кем-либо из них преимущественного права возможно после предоставления соответствующей компенсации другим наследникам. Поскольку данная норма носит диспозитивный характер, то преимущественное право наследника на те или иные объекты может и не возникнуть. Речь идет о том, что если объекты наследства обладают большой стоимостью, а компенсации другим наследникам произвести не представляется возможным, то и преимущественное право на них осуществить нельзя.

Если между наследниками не достигнуто соглашение о разделе наследственного имущества, такой раздел производится в судебном порядке.

Наследование по завещанию является институтом наследственного права, который регулирует порядок правопреемства, возникающий в связи со смертью завещателя и основанный на завещании умершего.

Каждый гражданин вправе распорядиться своим имуществом путем выражения своей воли в завещании.

Действующее законодательство Республики Беларусь под завещанием понимает волеизъявление гражданина по распоряжению принадлежащим ему

имуществом на случай смерти (ч.1 ст.1040). Вместе с тем, стоит обратить внимание, что наследодатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе об имуществе, собственником которого он может стать на день открытия наследства. При засвидетельствовании завещания не требуется никаких доказательств, подтверждающих ваши права на имущество. Все не завещанное вами имущество, будет распределяться между наследниками по закону.

Признаки завещания:

1) завещание – односторонняя сделка; Для составления завещания необходимо и достаточно выражения воли одной стороны. Завещание не может быть составлено от имени двух и более лиц.

2) имеет личный характер; Поскольку завещание непосредственно связано с личностью завещателя, оно должно быть составлено лично, в том числе собственноручно подписано.

Завещание не может быть составлено неполностью дееспособным лицом или через представителя. Оно должно быть собственноручно подписано завещателем в присутствии нотариуса; если завещатель в силу физических недостатков, болезни или по иным причинам не может собственноручно подписать завещание, то оно по его просьбе может быть подписано в присутствии нотариуса другим гражданином (*рукоприкладчиком*) с указанием причин невозможности собственноручной подписи завещания. Потенциальные наследники не могут присутствовать при составлении завещания.

В завещании могут содержаться распоряжения только одного гражданина. Совершение завещания двумя или более гражданами не допускается.

– *обязательное нотариальное удостоверение завещания*, отсутствие которого влечет его ничтожность.

3) основывается на принципах свободы и тайны завещания; Принцип свободы завещания является основным в наследственном праве. Воля завещателя при составлении, изменении или отмене завещания должна формироваться непосредственно наследодателем без вмешательства других лиц, пусть даже и близких. Свобода завещания ограничивается только обязательной долей, предусмотренной законодательством (не менее двух третей той доли, которая бы причиталась каждому из них в случае наследования по закону). Круг обязательных наследников: несовершеннолетние и нетрудоспособные совершеннолетние дети наследодателя (в том числе усыновленные) и нетрудоспособные иждивенцы наследодателя.

Для охраны интересов завещателя огромное значение имеет тайна завещания. Тайна завещания выражается в том, что нотариус или другое лицо, удостоверяющее или присутствующее при составлении завещания не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, а также его совершения, изменения или отмены. За нарушение тайны завещания лица, обязанные законом хранить тайну, привлекаются к ответственности. В данном случае завещатель вправе требовать возмещение морального вреда.

4) имеет определенную установленную законом форму;

Согласно ч.1 ст.1044 ГК завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом. В ряде случаев к нотариально удостоверенным завещаниям приравниваются завещания, удостоверенные и другими лицами. Например, завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других организациях здравоохранения, оказывающих медицинскую помощь в стационарных условиях, или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, могут быть удостоверены главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других организаций здравоохранения, оказывающих медицинскую помощь в стационарных условиях, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов; завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, ходящих под Государственным флагом Республики Беларусь, могут быть удостоверены капитанами этих судов и т.п.

Следует обратить внимание, что несоблюдение правил о письменной форме завещания и его удостоверении влечет его недействительность.

Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем. Если завещатель в силу физических недостатков, болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано в присутствии нотариуса или иного лица, удостоверяющего завещание в соответствии с законом, другим гражданином с указанием причин, в силу которых завещатель не мог подписать завещание собственноручно. В завещании должны быть указаны фамилия, имя, отчество и место жительства этого гражданина.

Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем либо записано с его слов в присутствии свидетеля нотариусом. При этом завещание, записанное нотариусом со слов завещателя, должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса и свидетеля до подписания завещания. Если завещатель в силу физических недостатков, болезни или неграмотности не в состоянии лично прочитать завещание, его текст оглашается для него свидетелем в присутствии нотариуса, о чем в завещании делается соответствующая запись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание.

По желанию завещателя завещание удостоверяется нотариусом без ознакомления с его содержанием (закрытое завещание). Закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Несоблюдение этих правил влечет недействительность завещания, о чем нотариус обязан предупредить завещателя.

Существует завещание в форме закрытого. Завещатель вправе совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием (закрытое завещание). Закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Несоблюдение этих правил влечет за собой недействительность завещания. Закрытое завещание в заклеенном конверте передается завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи.

Конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, от которого нотариусом принято закрытое завещание, месте и дате его принятия, фамилии, об имени, отчестве и о месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим личность.

Принимая от завещателя конверт с закрытым завещанием, нотариус обязан разъяснить завещателю его права и обязанности по закону и сделать об этом соответствующую надпись на втором конверте, а также выдать завещателю документ, подтверждающий принятие закрытого завещания. По представлении свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус не позднее чем через пятнадцать дней со дня представления свидетельства вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее чем двух свидетелей и пожелавших при этом присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону. После вскрытия конверта текст содержащегося в нем завещания сразу же оглашается нотариусом, после чего нотариус составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол, удостоверяющий вскрытие конверта с завещанием и содержащий полный текст завещания. Подлинник завещания хранится у нотариуса. Наследникам выдается нотариально удостоверенная копия протокола.

При составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель. Если завещание составляется и удостоверяется в присутствии свидетеля, оно должно быть им подписано и на завещании должны быть указаны фамилия, имя, отчество и место жительства свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим его личность. Нотариус обязан предупредить свидетеля, а также гражданина, подписывающего завещание вместо завещателя, о необходимости соблюдать тайну завещания.

5) толкование завещания.

Необходимость толкования завещания возникает в случаях неясности буквального смысла содержащихся в нем слов и выражений. В результате толкования обеспечивается наиболее полное осуществление предполагаемой воли завещателя.

Завещатель при выражении своей последней воли при назначении нескольких наследников вправе указать долю каждого наследника в имуществе или определить наследование в конкретных вещах. Если же доли наследодателем не определены, доли наследников считаются равными.

С учетом личного характера отношений, связанных с принятием решения о завещании имущества конкретному лицу или лицам, завещание должно быть совершено лично. Совершение завещания через представителя не допускается, а в самом завещании могут содержаться распоряжения только одного лица.

В отличие от наследования по закону при составлении завещания наследодатель свободен в принятии решений и выборе наследников, за исключением некоторых ситуаций. Так, при составлении завещания по общему правилу гражданин может завещать все свое имущество или часть его одному либо нескольким лицам, как входящим, так и не входящим в круг наследников

по закону, а также Республике Беларусь и ее административно-территориальным единицам.

Также по общему правилу завещатель вправе без объяснения причин лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону. Лишение наследства наследника по закону не распространяется на его потомков, наследующих по праву представления, если из завещания не вытекает иное.

Немаловажной для некоторых наследодателей особенностью являются возможность при завещании обусловить получение наследства определенным правомерным условием относительно характера поведения наследника, отменить и изменить составленное завещание в любой момент после его совершения. В последнем случае завещатель не обязан указывать или сообщать кому-либо о причинах отмены или изменения им завещания.

Завещатель вправе завещать все имущество или его часть любому гражданину (входящему или не входящему в круг наследников по закону), юридическому лицу или государству (принцип свободы завещания).

Несмотря на то, что, как мы указывали выше, завещатель свободен в принятии решений и выборе наследников, свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве, о недопущении возложения на лиц, назначенных наследниками в завещании, обязанности в свою очередь распорядиться определенным образом завещанным им имуществом на случай их смерти, включения в завещание противоправных или невыполнимых для наследника в силу объективных причин условий его поведения для получения наследства.

Правило об обязательной доле означает, что если на момент смерти наследодателя у него будут несовершеннолетние или нетрудоспособные дети, а также нетрудоспособные супруг и родители, то они унаследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля).

Вместе с тем, завещатель вправе возложить на наследника по завещанию исполнение за счет наследства какого-либо обязательства (завещательный отказ) в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения завещательного отказа. При этом, отказополучателями могут быть лица, как входящие, так и не входящие в число наследников по закону.

Особое внимание у потенциальных завещателей вызывает вопрос о возможности завещательного отказа в пользу определенных лиц при завещании жилых помещений.

Закон (ч.4 ст.1054 ГК) предоставляет право завещателю возложить на наследника, к которому переходят жилой дом, квартира или иное жилое помещение обязанность предоставить другому лицу пожизненное пользование этим помещением или определенной его частью. При последующем переходе права собственности на жилое помещение право пожизненного пользования сохраняет силу. Право пожизненного пользования неотчуждаемо, непередаваемо и не переходит к наследникам отказополучателя. Право пожизненного

пользования, предоставленное отказополучателю, не является основанием для проживания членов его семьи, если в завещании не указано иное.

При поступлении сведений о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус обязан проверить такие сведения через органы, регистрирующие акты гражданского состояния. При поступлении копии актовой записи о смерти или представлении свидетельства о смерти такого лица заинтересованными лицами нотариус не позднее пятнадцати дней производит вскрытие конверта с завещанием с обязательным присутствием двух свидетелей. При вскрытии конверта вправе присутствовать и заинтересованные лица.

Не позднее следующего дня после вскрытия конверта с завещанием нотариус обязан направить сообщения заинтересованным лицам об их праве наследования.

Завещатель наделен правом отмены и изменения составленного завещания. Завещатель вправе отменить или изменить составленное им завещание в любое время после его совершения, не указывая при этом причины его отмены или изменения. Для отмены или изменения завещания не требуется чье-либо согласие, в том числе лиц, назначенных наследниками в отменяемом или изменяемом завещании.

Завещание можно в любой момент отменить путем:

- нотариального удостоверения нового завещания;
- подачи в нотариальную контору заявления об отмене составленного и удостоверенного ранее завещания.

Завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием, не восстанавливается, если последующее завещание отменено завещателем полностью или в соответствующей части.

В случае недействительности последующего завещания наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием. Завещание может быть отменено также посредством распоряжения о его отмене. Распоряжение об отмене завещания должно быть совершено в письменной форме и нотариально заверено, кроме случаев:

1) завещания, совершенного в чрезвычайных обстоятельствах. Оно может быть отменено или изменено только таким же завещанием;

2) завещательного распоряжения в банке. Оно может быть отменено или изменено только завещательным распоряжением правами на денежные средства в соответствующем банке.

Завещатель вправе предусмотреть в завещании завещательный отказ (*legat*) – возложение на наследника обязанности передать третьим лицам (*отказополучателям, легатариям*) определенное имущество или выполнить обязанность имущественного характера либо возложение на наследника обязанности совершить действия имущественного или неимущественного характера в общепользовательных целях.

Предметом завещательного отказа может быть передача отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства, передача отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права, приобретение для отказополучателя и

передача ему иного имущества, выполнение для него определенной работы или оказание ему определенной услуги либо осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей и т. п.

В частности, на наследника, к которому переходит жилой дом, квартира или иное жилое помещение, завещатель может возложить обязанность предоставить другому лицу на период жизни этого лица или на иной срок право пользования этим помещением или его определенной частью. При последующем переходе права собственности на имущество, входившее в состав наследства, к другому лицу право пользования этим имуществом, предоставленное по завещательному отказу, сохраняет силу. К отношениям между отказополучателем (кредитором) и наследником, на которого возложен завещательный отказ (должником), применяются положения об обязательствах.

Право на получение завещательного отказа действует в течение трех лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам. Однако отказополучателю в завещании может быть подназначен другой отказополучатель на случай, если назначенный в завещании отказополучатель умрет до открытия наследства или одновременно с наследодателем, либо откажется от принятия завещательного отказа или не воспользуется своим правом на получение завещательного отказа, либо лишится права на получение завещательного отказа.

Наследник, на которого завещателем возложен завещательный отказ, должен исполнить его в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя. Если наследник, на которого возложен завещательный отказ, имеет право на обязательную долю в наследстве, его обязанность исполнить отказ ограничивается стоимостью перешедшего к нему наследства, которая превышает размер его обязательной доли. Если завещательный отказ возложен на нескольких наследников, такой отказ обременяет право каждого из них на наследство соразмерно его доле в наследстве постольку, поскольку завещанием не предусмотрено иное. Если отказополучатель умер до открытия наследства или одновременно с завещателем, либо отказался от получения завещательного отказа или не воспользовался своим правом на получение завещательного отказа в течение трех лет со дня открытия наследства, либо лишился права на получение завещательного отказа, наследник, обязанный исполнить завещательный отказ, освобождается от этой обязанности, за исключением случая, когда отказополучателю подназначен другой отказополучатель.

Исполнение завещания возлагается на наследников либо на указанного в завещании исполнителя воли (душеприказчика).

Душеприказчик исполняет завещание безвозмездно и имеет право лишь на *компенсацию* расходов, понесенных в связи с исполнением завещания. Компенсация производится из наследственной массы. По окончании исполнения завещания душеприказчик по требованию наследников предоставляет им отчет о произведенных действиях.

Завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, права или интересы которого нарушены этим завещанием. Оспаривание

завещания до открытия наследства не допускается. Завещание признается недействительным, например, при нарушении правил о форме завещания, а также в ряде иных случаев. Не могут служить основанием признания завещания недействительным описки и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если доказано, что они не могут влиять на понимание волеизъявления завещателя.

Недействительность отдельных завещательных распоряжений не затрагивает остальной части завещания, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и при отсутствии распоряжений, признаваемых недействительными.

Немаловажно помнить, что признание завещания недействительным не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного завещания.

Распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем совершения завещания.

Завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, права или интересы которого нарушены этим завещанием. Оспаривание завещания до открытия наследства не допускается.

Завещание признается недействительным при нарушении правил о форме завещания, влекущих недействительность завещания или недействительность сделок. Не могут служить основанием признания завещания недействительным описки и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если доказано, что они не могут влиять на понимание волеизъявления завещателя.

Недействительным могут быть признаны как завещание в целом, так и отдельные содержащиеся в нем завещательные распоряжения.

Недействительность отдельных завещательных распоряжений не затрагивает остальной части завещания, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и при отсутствии распоряжений, признаваемых недействительными.

Признание завещания недействительным не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного завещания.

При отсутствии завещания наступает наследование по закону. Это означает, что к наследованию призываются лица, указанные в законе. Круг таких лиц и очередность призвания к наследству определяются законом в зависимости от степени родства и других обстоятельств.

Наследование по закону – это наследование на условиях и в порядке, указанных в законе и не измененных наследодателем.

При наследовании по закону воля наследодателя в распределении наследства между наследниками не участвует, а права и обязанности наследодателя переходят к перечисленным в законе наследникам в соответствии с установленной очередностью.

Наследование по закону имеет место тогда, когда:

- 1) наследодатель не оставил завещания;
- 2) завещана лишь часть принадлежащих умершему лицу прав и обязанностей в силу чего другая часть достанется наследникам по закону;
- 3) завещание признано недействительным полностью или в части (в последнем случае наследование по закону коснется только имущества, к которому относится недействительная часть завещания);
- 4) наследник по завещанию отказался принять наследство;
- 5) наследник по завещанию умер раньше наследодателя, при отсутствии другого назначенного наследника.

Действующий Гражданский кодекс Республики Беларусь предусматривает наследников четырех и последующих очередей, к которым относятся родственники третьей, четвертой, пятой и шестой степени родства.

Степень родства является новым правовым институтом. Она определяется числом рождений, отделяющих родственников друг от друга. Рождение самого наследодателя в это число не входит.

По закону наследниками:

первой очереди являются дети, супруг и родители умершего [ст. 1057].

Происхождение детей-наследников от родителей-наследодателей должно быть установлено по правилам главы 8 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье.

Следует обратить внимание на несколько моментов.

Употребляя термин «дети» законодатель имеет в виду сыновей и дочерей наследодателя, родившихся в зарегистрированном браке. Что касается детей, родившихся в незарегистрированном браке, или, как еще говорят, «внебрачных детей», то после матери они наследуют всегда, а после отца лишь в тех случаях, когда отцовство подтверждено в установленном законном порядке: либо органами ЗАГСа на основании совместного заявления родителей, либо судом.

Под «усыновленными» понимаются дети, чье усыновление юридически оформлено в соответствии с правилами установленном Кодексом Республики Беларусь о браке и семье.

Усыновленные дети утрачивают личные неимущественные и имущественные права по отношению к своим кровным родителям, поэтому усыновленный и его потомство не наследуют по закону после смерти родителей усыновленного и других его родственников по происхождению, а родители усыновленного и другие его родственники по происхождению не наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства.

При наследовании по закону усыновленный и его потомство, с одной стороны, и усыновитель, и его родственники - с другой, в полной мере приравниваются к родственникам по происхождению (кровным родственникам), то есть усыновленный и его потомство наследуют после смерти усыновителя и его родственников, а усыновитель и его родственники - после смерти усыновленного и его потомства.

Возможно усыновление ребенка одним лицом. В таком случае по желанию матери, если усыновителем является мужчина, или по желанию отца, если усыновителем является женщина, между родителями по происхождению и

усыновленным могут быть сохранены как личные неимущественные, так и имущественные права и обязанности. Кодекс Республики Беларусь о браке и семье исходит также из того, что если один из родителей усыновленного ребенка умер, то по просьбе деда или бабушки ребенка могут быть сохранены, если того требуют интересы ребенка, личные неимущественные и имущественные права и обязанности ребенка по отношению к родственникам умершего родителя. Когда о сохранении правоотношений усыновленного с одним из родителей или с родственниками умершего родителя указано в решении суда об усыновлении, то усыновленный и его потомство наследуют по закону после смерти этих родственников, а родственники наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства.

Признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся в таком браке, поэтому их наследственные права приравниваются к наследственным правам детей, родившихся в действительном браке.

Пасынки и падчерицы не наследуют по закону после смерти отчима или мачехи, так как не включены в качестве наследников по закону ни в одну из очередей таких наследников. Но они могут быть отнесены к числу наследников по закону и будут наследовать после смерти отчима либо мачехи, если к моменту открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее одного года находились на иждивении наследодателя и проживали совместно с ним.

Не совсем просто и понятием «супруг». Прежде всего, этим понятием охватываются лица, состоявшие с наследодателем в зарегистрированном браке на момент открытия наследства. Бывший супруг права на наследство не имеет, он утрачивает его с момента расторжения брака.

Важно отметить, что брак считается расторгнутым с момента регистрации этого обстоятельства в органах ЗАГС, а не с момента вынесения решения суда о расторжении брака. Если будет доказано, что брак с наследодателем фактически прекратился до открытия наследства и супруги в течение не менее пяти лет до открытия наследства проживали раздельно, то по решению суда супруг может быть отстранен от наследования по закону [ст. 1065].

Относительно редакции соответствующей нормы в проекте части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации Ю.К. Толстым высказано мнение, что она вызывает известные сомнения, поскольку неосновательно ущемляет права пережившего супруга наследодателя, брак с которым не расторгнут. К тому же она противоречит положениям Семейного кодекса Российской Федерации, определяющим момент прекращения прав и обязанностей супругов.

Хотя редакция п. 2 ст. 1065 Гражданского кодекса Республики Беларусь несколько отличается от редакции п. 2 ст. 1278 проекта части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации, критическое замечание вполне применимо и к нему.

Кстати, понятие «фактическое прекращение брака» Кодекс Республики Беларусь о браке и семье не использует. В нем употребляется понятие «фактическое прекращение семейных отношений», которое куда ближе к истине, нежели «фактическое прекращение брака». Указанные в п. 2 ст. 1065 Гражданского кодекса Республики Беларусь обстоятельства не являются

основанием для лишения нетрудоспособного супруга права на обязательную долю в открывшемся после смерти супруга наследстве.

Из лиц, охватываемых понятием «родители» умершего, мать наследует всегда, а отец - только в случаях, когда он состоял с матерью в зарегистрированном браке, либо когда отцовство установлено в предусмотренном законом порядке.

второй очереди являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя - при отсутствии у умершего наследников первой очереди наследниками по закону [ст. 1058].

Полнородными являются братья и сестры, которые имеют общих отца и мать, а неполнородными - которые имеют либо общего отца, либо общую мать. При наследовании по закону полнородные братья и сестры преимуществ перед неполнородными не имеют.

Например, супруги Н. имели двоих детей - сына Николая и дочь Анастасию. После смерти жены гр-н Н. вступил в брак с гр-кой К., у которой от первого брака была дочь Мария. От второго брака с гр-ном Н. родилась дочь Нина. В 2001 году умер Николай Н. Поскольку его отец (гр-н Н.) умер несколько лет назад и не было других наследников первой очереди, к наследованию были призваны его полнородная сестра Анастасия и неполнородная (единокровная) сестра Нина.

Важно отметить, что сводные братья и сестры друг после друга не наследуют. Сводными братьями и сестрами являются входящие в одну семью дети, у которых нет ни общей матери, ни общего отца, то есть дети каждого из супругов. Один из супругов является для детей отцом (матерью), а другой - отчимом (мачехой) и наоборот. Сводные братья и сестры не состоят между собой в родстве.

Например, у каждого из супругов имеются дети от первого брака. Эти дети в родстве между собой не состоят и, следовательно, не наследуют один после другого. В указанном выше примере сводная сестра Мария не наследует после смерти Николая Н.

третьей очередью являются дед и бабушка умершего как со стороны, отца, так и со стороны матери, четвертой - полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя, то есть дяди и тети наследодателя.

Дед и бабушка, как со стороны отца, так и со стороны матери призываются к наследованию по закону, если внук (внучка) были рождены в браке.

Если же наследодатель рожден вне брака, то дед и бабушка со стороны матери наследуют после смерти внука или внучки всегда, а дед и бабушка со стороны отца - если происхождение их от родителей, не состоящих в браке, установлено путем подачи совместного заявления отцом и матерью ребенка в государственные органы, регистрирующие акты гражданского состояния, либо отцовство установлено в судебном порядке по заявлению одного из родителей или опекуна, попечителя ребенка, а также самого ребенка по достижении им совершеннолетия.

Надо заметить, что все наследники той очереди, которая призвана к наследованию, наследуют в равных долях, то есть имущество умершего делится между ними поровну.

четвертой очередью относятся дяди и тети умершего.

Если нет наследников первой, второй, третьей и четвертой очереди, право наследовать по закону получают родственники наследодателя третьей, четвертой, пятой и шестой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей, причем родственники более близкой степени родства устраняют от наследования родственников более далекой степени родства.

Это прадеды и прабабки наследодателя, его двоюродные внуки и внучки, деды и бабушки, правнуки и правнучки, племянники и племянницы, дяди и тети, праправнуки и праправнучки и троюродные внуки и внучки, братья и сестры.

Перечисленные родственники наследодателя образуют так называемые последующие очереди, которых, судя по степеням родства, также четыре. Наследники последующих очередей призываются к наследованию по закону при отсутствии у умершего наследников первой, второй, третьей и четвертой очереди. Но они могут быть призваны к наследованию по закону вместе с наследниками предшествующих очередей как нетрудоспособные иждивенцы наследодателя [ст.1063].

Гражданский кодекс предусматривает, что родственники более близкой степени родства устраняют от наследования родственников более далекой степени родства, то есть родственники четвертой степени призываются при отсутствии родственников третьей степени, родственники пятой степени - при отсутствии родственников третьей и четвертой степени, и родственники шестой - при отсутствии родственников третьей, четвертой и пятой степени родства.

Призываемые к наследованию наследники одной степени родства наследуют в равных долях.

Таким образом, к наследованию призываются:

1) в качестве наследников третьей степени родства – прадедушки, прабабушки наследодателя;

2) в качестве родственников четвертой степени родства – дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки);

3) в качестве родственников пятой степени родства – дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети);

4) в качестве родственников шестой степени - дети его двоюродных правнуков и правнучек (двоюродные праправнуки и праправнучки), дети его двоюродных племянников и племянниц (троюродные внуки и внучки) и дети его двоюродных дядей и тетей (троюродные братья и сестры) [17; с. 355].

Как видно, что разобраться с очередностью наследования родственников по степени родства нетрудно, поскольку п. 3 ст. 1061 Гражданского кодекса

Республики Беларусь указана не только последовательность степеней родства, но и указан перечень родственников, которые относятся к той или иной степени родства.

В результате получается восемь очередей наследования. Расширение круга наследников по закону, с одной стороны, ограничивает вероятность того, что имущество в конце концов унаследует государство. С другой стороны, расширение круга наследников влечёт за собой увеличение числа претендентов на наследство.

Следует сказать несколько слов о такой вещи, как наследование по праву представления. Наследниками по закону объявлены некоторые лица, которые наследуют и по праву представления. В том случае, если наследник по закону умирает до открытия наследства или одновременно с наследодателем, его доля переходит к его потомкам. Такое правило установлено не для всех очередей, а только для первой, второй и четвертой.

Внуки наследодателя и их прямые потомки, племянницы и племянники, двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления, то есть, как уже было указано выше, доля наследника по закону, умершего до открытия наследства, переходит к его соответствующим потомкам и делится между ними поровну.

Внуки наследодателя и их прямые потомки, племянницы и племянники, двоюродные братья и сестры призываются к наследованию в качестве наследников по закону соответствующей очереди, если ко времени открытия наследства нет в живых того лица, который был бы наследником. Они наследуют поровну в той доле, которая причиталась бы при наследовании по закону их умершему родственнику.

Например, у гражданина П. было двое детей. Дочь умерла за несколько лет до смерти П., оставив двоих детей. К наследованию после гр-на П., призваны жена, сын и два внука - дети умершей дочери. Если бы дочь была жива, ей причиталась бы 1/3 наследства. Эту часть и будут наследовать ее дети, то есть внуки наследодателя. Каждый из них получит 1/6 часть наследства, тогда как жена и сын - по 1/3.

Гражданский кодекс предусматривает, что если об этом указано в завещании, то не наследуют по праву представления потомки наследника по закону, которого завещатель лишил права наследования.

Согласно п. 3 ст. 1062 Гражданского кодекса Республики Беларусь могут быть отстранены судом от наследования по праву представления потомки умершего до открытия наследства наследника, который мог быть отстранен от наследования по основаниям, указанным в ст. 1038 Гражданского кодекса, если суд сочтет призвание их к наследованию противным основам нравственности.

Возможность применения на практике указанной нормы сомнительна, поскольку противозаконные действия, указанные в п. 2 ст. 1068

Гражданского кодекса, могут быть основанием для отстранения от наследования по закону лишь лиц, которые их совершили. Следовательно, применить п. 2 ст. 1062 Гражданского кодекса можно лишь тогда, когда суд установит факт совершения таких действий. Когда нет в живых того, кто

подозревается в их совершении, и того, против чьей последней воли они совершались, установить такие факты сложно либо вообще невозможно.

Теперь по праву представления наследуют не только внуки, но и племянники и племянницы, а также некоторые другие родственники (например, двоюродные братья и сестры), и одновременно перечисленные категории включены в круг наследников по закону.

К числу наследников по закону относятся нетрудоспособные лица, состоящие на иждивении умершего не менее одного года до его смерти. При наличии других наследников они наследуют наравне с наследником той очереди, которая призывается к наследованию. Они имеют право претендовать на наследство независимо от того, какая очередь призывается к наследованию.

Для того чтобы наследовать в качестве нетрудоспособного иждивенца, не требуется нахождения его на полном содержании наследодателя. Достаточно, если он получал от последнего такую помощь, которая была для него основным и постоянным источником средств к существованию. Эта помощь не обязательно должна быть единственным источником существования. Иждивенец мог иметь и другие источники (например, получать пенсию, стипендию и т.п.), но менее значительные, чем получаемая от наследодателя помощь.

По одному из дел суд признал факт нахождения несовершеннолетнего сына гражданки М. на иждивении умершего К. при следующих обстоятельствах: гражданка М. с несовершеннолетним сыном Анатолием в течение 7 лет проживала совместно с умершим К. как член семьи. Основным источником средств к существованию для несовершеннолетнего сына М. являлась заработная плата К., который приобретал для ребенка вещи, организовывал отдых во время каникул. Умерший считал Анатолия своим сыном, проявлял о нем заботу как отец. Эти обстоятельства были подтверждены показаниями свидетелей, соседей по квартире, близких друзей К. О проживании Анатолия у умершего в качестве члена его семьи свидетельствовали и справки детских учреждений.

Суд признал, что получение гражданкой М. пособия как одинокой матерью, а также заработной платы, достаточной для содержания сына, не может служить основанием для отказа в установлении факта нахождения несовершеннолетнего на иждивении умершего.

Для призвания их к наследованию необходимым условием для всех их является нахождение на иждивении наследодателя не менее одного года до его смерти.

При этом они разделены на две категории. К первой относятся те нетрудоспособные иждивенцы, которые входят в круг наследников по закону второй и последующих очередей, а ко второй - которые не входят в круг наследников по закону ни первой, ни последующих очередей.

Иждивенцы, которые входят в круг наследников первой очереди, наследуют не по ст.1063 Гражданского кодекса Республики Беларусь, а по правилам ст.1057 Гражданского кодекса Республики Беларусь.

Нетрудоспособные иждивенцы первой категории делятся на две группы:

- 1) которых наследодатель был обязан по закону содержать;
- 2) которых наследодатель не был обязан по закону содержать.

Условия призвания к наследованию нетрудоспособных иждивенцев наследодателя и определение их доли предусмотрены ст.1063 Гражданского кодекса Республики Беларусь.

Нетрудоспособные иждивенцы в этом случае наследуют не более одной четвертой части наследства.

Однако в случае, если наследодатель был обязан по закону их содержать, они наследуют наравне с наследниками той очереди, которая призвана к наследованию.

Круг нетрудоспособных иждивенцев, входящих в число наследников по закону, которых наследодатель не обязан был содержать, и тех, которых в силу закона обязан был содержать, указаны в п. 1 ст. 1063 Гражданского кодекса Республики Беларусь.

Из п. 2 ст. 1063 Гражданского кодекса Республики Беларусь следует, что нетрудоспособные иждивенцы не относятся ни к одной из очередей наследников, указанных в законе. Их отнесение к числу наследников по закону связано:

во-первых, с тем, что к моменту открытия наследства они являлись нетрудоспособными;

во-вторых, с необходимостью нахождения не менее года на иждивении наследодателя;

в-третьих, с необходимостью именно совместного проживания в течение одного года.

Юридический состав данной нормы позволяет отнести нетрудоспособных иждивенцев к числу наследников по закону.

Это в частности могут быть отчим, мачеха, дед, бабушка. При наличии других наследников по закону они наследуют вместе с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию. Здесь законодатель не определяет тех нетрудоспособных иждивенцев, которых наследодатель обязан был содержать и в отношении которых он связан такой обязанностью.

Эти нетрудоспособные иждивенцы наследуют не более одной четвертой части наследства, если имеются в очереди другие наследники по закону. При отсутствии же у умершего других наследников по закону указанные нетрудоспособные иждивенцы наследодателя наследуют самостоятельно в равных долях.

Следует отметить, что законодатель, указывая на бесспорный факт призвания нетрудоспособных иждивенцев к наследованию, связывает это с необходимостью нахождения их на иждивении к моменту открытия наследства не менее одного года.

При этом указывается, когда такое право основывается на обязательной необходимости совместного проживания и когда этого не требуется.

Исходя из буквального толкования содержания ст. 1063 Гражданского кодекса Республики Беларусь выражение «к моменту открытия наследства» означает, что не требуется быть нетрудоспособным не менее года, а требуется лишь нахождение на иждивении не менее года к моменту открытия наследства.

Что же касается времени наступления нетрудоспособности и ее продолжительности, то этот факт значения не имеет, главное, чтобы лица,

находящиеся на иждивении, не менее года стали нетрудоспособными к моменту открытия наследства.

При наличии других наследников нетрудоспособные иждивенцы наследуют не более одной четвертой части наследства. Это означает, что они могут унаследовать и менее одной четвертой части наследуемого имущества. К тому же речь идет о наследовании только той части от всего имущества независимо от того, сколько нетрудоспособных иждивенцев призывается к наследованию (один, два или более).

Наследниками по закону являются лица, имеющие право на обязательную долю в наследстве. Их называют необходимыми наследниками.

Принцип свободы завещания позволяет завещателю указать в качестве наследника любое лицо, не считаясь при этом с интересами ближайших родственников. Гражданский кодекс исходит из того, что интересы некоторых из них должны быть защищены от его своеволия, а поэтому ст. 1064 Гражданского кодекса предусматривает право несовершеннолетних или нетрудоспособных детей наследодателя, его нетрудоспособных родителей и супруга на обязательную долю в наследстве.

Суть этого права заключается в том, что независимо от содержания завещания указанные лица будут наследовать даже вопреки воле завещателя. Завещатель должен знать об этом, и поэтому нотариус при удостоверении завещания обязан разъяснить ему содержание ст. 1064 Гражданского кодекса Республики Беларусь.

Так как правило об отстранении недостойных наследников от наследования распространяется и на наследников, имеющих право на обязательную долю в наследстве, то в случае признания их недостойными необходимые наследники лишаются такого права [ст. 1038].

Пленум Верховного Суда Республики Беларусь разъяснил, что при наследовании по правилам ст. 1063, 1064 Гражданского кодекса Республики Беларусь **к нетрудоспособным** относятся:

- 1) женщины, достигшие 55 и мужчины 60 лет;
- 2) инвалиды I, II и III группы независимо от того, назначена ли им пенсия по возрасту или инвалидности;
- 3) лица, не достигшие 18 лет.

Размер обязательной доли в наследстве - не менее половины доли, которая причиталась бы необходимому наследнику при наследовании по закону.

При определении обязательной доли необходимо учитывать всех наследников по закону, которые были бы призваны к наследованию, независимо от принятия ими наследства, и исходить из всего состава наследственного имущества.

В обязательную долю засчитывается все, что необходимый наследник получает из наследства по какому-либо основанию, в том числе стоимость установленного в пользу такого наследника завещательного отказа, стоимость имущества, состоящего из предметов обычной домашней обстановки и обихода.

Доли в наследственном имуществе наследников по закону определяются после того, как удовлетворено право на обязательную долю необходимых наследников.

Если для наследника, имеющего право на обязательную долю в наследстве, в завещании установлены какие-либо ограничения или обременения, например, установлено возложение, то они действительны лишь в отношении той части переходящего к нему наследства, которая превышает обязательную долю.

Не могут наследовать по закону.

– родители после детей, в отношении которых они лишены родительских прав;

– родители и совершеннолетние дети, злостно уклонявшиеся от выполнения лежащих на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя;

– граждане, которые противозаконными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали призыванию их к наследованию (они не могут наследовать не только по закону, но и по завещанию).

Контрольные вопросы

- 1) Понятие и основания наследования.
- 2) Открытие наследства (время и место). Состав наследства. Выморочное наследство.
- 3) Наследники. Недостойные наследники.
- 4) Наследование по завещанию. Завещание: понятие, форма. Закрытое завещание. Свобода завещания. Завещательный отказ. Возложение. Недействительность завещания. Право на обязательную долю в наследстве.
- 5) Наследование по закону. Очереди наследников. Наследование по праву представления. Нетрудоспособные иждивенцы как наследники по закону.
- 6) Принятие наследства. Свидетельство о праве на наследство. Отказ от наследства. Наследственная трансмиссия.
- 7) Раздел наследства. Ответственность наследников по долгам наследодателя.
- 8) Особенности наследования отдельных видов имущества.

Рекомендуемая литература

- 1) Гражданский кодекс Республики Беларусь: Кодекс Республики Беларусь, 7 декабря 1998 г. №218-З: (в ред. 30 декабря 2015 г. № 343-З) / Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 2016. – 2/2343.
- 2) Гражданское право: учеб.: в 3 т. Т. 2. 5-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А.П.Сергеева. – М.: Изд-во [Велби](#), 2014. – 848 с.
- 3) О внесении изменений и дополнений в некоторые законы Республики Беларусь по вопросам нотариальной деятельности Закон Республики Беларусь 5

января 2016 г. № 355-3 //Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь, 14.01.2016, 2/2353

4) Наследственное право: Учебное пособие/Женетль С. З., Володина О. В., 4-е изд. - М.: ИЦ РИОР, НИЦ ИНФРА-М, 2016. - 188 с.

5) Барщевский, М.Ю. Наследственное право / М.Ю. Барщевский. - М.: Белые Альвы.1996.- 192 с.

6) Власов, Ю.Н. Наследственное право / Ю.Н. Власов. В.В. Калинин. - М.: ОМЕГА-Л, 2007. - 160 с.

7) Каравай, А.В. Права наследников члена жилищно-строительного кооператива / А.В.Каравай // Право Беларуси. - 2005. - № 8 (128). - С. 94-98.

8) Коваленко, И. Вопросы наследственного права в российском и белорусском законодательстве (сравнительный анализ) / И. Коваленко // Юстиция Беларуси. - 2003. - № 4. - С. 42-44.

9) Пронина, М.Г. Наследование по завещанию и по закону / М.Г. Пронина. - Минск: Амалфея, 2002. - 144 с.

10) Толстой, Ю.К. Наследственное право: Учебное пособие / Ю.К. Толстой. - М.: Проспект, 2000. - 224 с.

11) Забара, А. О некоторых вопросах наследования нетрудоспособными иждивенцами // Судовы веснік. – 2004. – № 3. – С. 15-16.

12) Омелянец, С. Наследники // Юстиция Беларуси. – 2005. – № 6. – С. 42-45.

13) Ширая, Р. Способы принятия наследства // Юстиция Беларуси. – 2004. – № 5. – С. 28-30.

14) Ширая, Р. Способы принятия наследства // Юстиция Беларуси. – 2004. – № 5. – С. 28-30.

15) Липовка, Л. Определить судьбу наследства поможет нотариус // Юстиция Беларуси. – 2009. – № 6. – С. 66-68.

16) Малюженец, И. Основания наследования в гражданском праве // Юстиция Беларуси. – 2009. – № 8. – С. 55-56.

17) Савчук, И. Отказ в совершении нотариальных действий // Юстиция Беларуси. – 2009. – № 7. – С. 66-67.

18) Обзор судебной практики по делам о наследовании // Судовы весник. – 2008. – № 1.

19) Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017.

20) Белов, В. А. Гражданское право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / В. А. Белов. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 463 с.

21) Анисимов, А. П. Гражданское право России. Особенная часть в 2 т. Том 2 : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. — 5-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 204 с

22) Зенин, И. А. Гражданское право. Особенная часть : учебник для академического бакалавриата / И. А. Зенин. — 17-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 268 с.

23) Иванова, Е. В. Договорное право в 2 т. Том 2. Особенная часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2017. — 393 с.

1.2 Материал для самостоятельного изучения

Тема 1. ДОГОВОР МЕНЫ

Вопросы, подлежащие изучению:

- 1) Понятие и специфика договора мены.
- 2) Отличие договора мены от договора купли-продажи
- 3) Элементы договора мены
- 4) Обязанности участников договора мены.

Студент должен изучить: понятие и специфику договора мены, особенности и признаки, отличающие данный вид договора от купли-продажи, стороны, форму и содержание договора мены, обязанности участников договора

мены, аспекты встречного обязательства передать товар по договору мены и сроки передачи товара.

Проанализировать: момент перехода права собственности и рисков случайной гибели или повреждения обмениваемых товаров и ответственность за изъятие товара, приобретенного по договору мены.

Вопросы для самоконтроля

- 1) Понятие, субъекты и предмет договора мены.
- 2) Порядок заключения и исполнения договора.
- 3) Существенные условия договора мены.
- 4) Разграничение договора мены и купли-продажи.
- 5) Момент исполнения договора мены сторонами;
- 6) Определение моментов перехода права собственности и рисков случайной гибели или повреждения обмениваемых товаров.

Темы рефератов

- 1 Теоретические и практические аспекты применения законодательства, регулирующего отношения по договору мены.
- 2 Обязательства, возникающие из договора мены

Тема 2. ДОГОВОР ФИНАНСОВОЙ АРЕНДЫ (ЛИЗИНГ)

Вопросы, подлежащие изучению:

- 1) Понятие, признаки и объекты лизинга.
- 2) Особенности субъектов: лизингодатель, лизингополучатель, продавец лизингового имущества, кредитор.
- 3) Обязательные условия лизингового договора.

Студент должен изучить: признаки и особенности лизинга. Правовое положение субъектов: лизингодатель, лизингополучатель, продавец лизингового имущества, кредитор, обязательные условия лизингового договора, вопросы риска случайной гибели, утраты или порчи, повреждения имущества.

Проанализировать: основные виды лизинга: финансовый лизинг, оперативный лизинг, возвратный лизинг, лизинг по остаточной стоимости, раздельный лизинг. Право лизингополучателя на предъявление требований, вытекающих из договора купли-продажи непосредственно продавцу имущества. Право отказа от имущества.

Вопросы для самоконтроля

- 1) Понятие договора лизинга.
- 2) Объекты лизинга.
- 3) Субъекты: лизингодатель, лизингополучатель, продавец лизингового имущества, кредитор.
- 4) Финансовый лизинг, оперативный лизинг, возвратный лизинг, лизинг по остаточной стоимости, раздельный лизинг.

- 5) Обязательные условия лизингового договора
- 6) Право лизингополучателя на предъявление требований, вытекающих из договора купли-продажи непосредственно продавцу имущества. Право отказа от имущества.

Темы рефератов

- 1) Историко-правовые аспекты и правовое регулирование лизинговых отношений в зарубежных странах
- 2) Ответственность участников лизинговых отношений.
- 3) Защита прав лизингодателя при обеспечительном лизинге.

Тема 3. ДОГОВОР ПОДРЯДА НА ВЫПОЛНЕНИЕ ПРОЕКТНЫХ И ИЗОЫСКАТЕЛЬСКИХ РАБОТ И НА ВЫПОЛНЕНИЕ НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИХ РАБОТ, ОПЫТНО-КОНСТРУКТОРСКИХ И ТЕХНОЛОГИЧЕСКИХ РАБОТ

Вопросы, подлежащие изучению:

- 1) Понятие и сфера применения договора на выполнение проектных и изыскательских работ.
- 2) Стороны в договоре на выполнение проектных и изыскательских работ.
- 3) Понятие и правовая природа договоров на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ, их правовое регулирование.
- 4) Стороны, предмет и иные условия договоров. Права и обязанности сторон

Студент должен изучить: предмет и другие условия договора на выполнение проектных и изыскательских работ, стадии заключения договора, и соответственно права и обязанности сторон в договоре на выполнение проектных и изыскательских работ. Исполнение договоров на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ.

Проанализировать: риск случайной невозможности исполнения договора на выполнение проектных и изыскательских работ и ответственность сторон; последствия невозможности достижения результатов научно-исследовательских работ и последствия невозможности продолжения опытно-конструкторских и технологических работ, а также риск случайной невозможности исполнения по договору на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ.

Вопросы для самоконтроля

- 1) Понятие, стороны и сфера применения договора на выполнение проектных и изыскательских работ.

2) Предмет, порядок заключения, права и обязанности по договору на выполнение проектных и изыскательских работ.

3) Понятие, стороны, предмет договоров на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ.

4) Права, обязанности сторон и исполнение договоров на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ.

Темы рефератов

- 1) Ответственность сторон по договорам на выполнение проектно-изыскательских и строительных работ.
- 2) Понятие опытно-конструкторских работ и организация их выполнения

Тема 4. ФИНАНСИРОВАНИЕ ПО УСТУПКУ ДЕНЕЖНОГО ТРЕБОВАНИЯ (ФАКТОРИНГ)

Вопросы, подлежащие изучению:

- 1) Понятие договора финансирования под уступку денежного требования (факторинга)
- 2) Виды договора факторинга
- 3) Стороны договора факторинга
- 4) Форма договора факторинга
- 5) Права и обязанности фактора и кредитора

Студент должен изучить: правовую природу договора финансирования под уступку денежного требования (факторинга), его стороны и предмет, форму, права и обязанности фактора и кредитора.

Проанализировать: виды договора факторинга и ответственность сторон по договору факторинга.

Вопросы для самоконтроля

- 1) Понятие, правовая природа и виды договора факторинга»
- 2) Стороны договора факторинга
- 3) Форма договора факторинга
- 4) Права и обязанности фактора и кредитора

Темы рефератов

- 1) Договор финансирования под уступку денежного требования в системе гражданского права Российской Федерации
- 2) Сделки уступки права (требования) в коммерческой практике.
- 3) Договор финансирования под уступку денежного требования (факторинг) по праву России и Англии

Тема 5. РАСЧЕТЫ

Вопросы, подлежащие изучению:

- 1) Понятие и правовая природа расчетов
- 2) Расчетное правоотношение: понятие, участники, предмет, содержание, момент и место исполнения расчетного обязательства
- 3) Формы безналичных расчетов (общая характеристика).

Студент должен изучить: способы расчетов: наличными деньгами, безналичным путем, а также посредством банковского перевода, аккредитива и инкассо.

Проанализировать: участников, предмет, содержание, момент и место исполнения расчетного обязательства, ответственность участников расчетного правоотношения, виды расчетных документов (платежное поручение, платежное требование, платежный ордер и др.) и платежных инструментов (чек, банковская платёжная карточка и др.).

Вопросы для самоконтроля

- 1) Понятие и правовая природа расчетов.
- 2) Правовое регулирование расчетов
- 3) Предмет, содержание расчетного обязательства
- 4) Место исполнения расчетного обязательства
- 5) Ответственность участников расчетного правоотношения.
- 6) Расчеты посредством банковского перевода.
- 7) Расчеты посредством аккредитива.
- 8) Расчеты посредством инкассо.

Темы рефератов

- 1) Правовое регулирование форм расчетов в договоре международной купли-продажи
- 2) Проблемы гражданско-правового регулирования безналичных расчетов

Тема 6. ДОГОВОР КОМПЛЕКСНОЙ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ЛИЦЕНЗИИ (ФРАЙЧАЙЗИНГА)

Вопросы, подлежащие изучению:

- 1) Понятие договора комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга).
- 2) Правовое регулирование франчайзинга.
- 3) Стороны договора франчайзинга.
- 4) Предмет и форма договора франчайзинга.
- 5) Права и обязанности правообладателя.

Студент должен изучить: правовое регулирование франчайзинга, его стороны, предмет и форму.

Проанализировать: права и обязанности сторон и ответственность по договору

Темы рефератов

- 1) Зарубежный опыт и белорусская развития франчайзинга.
- 2) Основные особенности франчайзинга в зарубежных странах: экономический и правовой аспекты.

Тема 7 ВОЗМЕЗДНОЕ ОКАЗАНИЕ УСЛУГ.

Вопросы, подлежащие изучению:

- 1) Понятие, стороны, предмет договора возмездного оказания услуг
- 2) Содержание договора возмездного оказания услуг

Студент должен изучить: соотношение договора возмездного оказания услуг с договором подряда, особенности регулирования условия о цене.

Проанализировать: стороны, предмет и содержание договора возмездного оказания услуг, аспекты одностороннего отказа от договора возмездного оказания услуг

Вопросы для самоконтроля

- 1) Понятие, стороны, предмет договора возмездного оказания услуг
- 2) Содержание договора возмездного оказания услуг
- 3) Односторонний отказ от договора возмездного оказания услуг.

Темы рефератов

- 1) Услуга как объект договора оказания услуг
- 2) Договор возмездного оказания медицинских услуг
- 3) Правовое регулирование договора возмездного оказания информационных услуг.

Тема 8 ПРОСТОЕ ТОВАРИЩЕСТВО.

Вопросы, подлежащие изучению:

- 1) Понятие, стороны, предмет, форма договора простого товарищества (договора о совместной деятельности).
- 2) Виды простых товариществ

Студент должен изучить: сходство и отличие простого и хозяйственного товарищества, предмет, форма договора простого товарищества, ответственность сторон договора и прекращение договора простого товарищества.

Проанализировать: виды простых товариществ, вопросы ведения общих дел товарищей и особенности общего имущества товарищей.

Вопросы для самоконтроля

- 1) Понятие, стороны, предмет, форма договора простого товарищества
- 2) Ведение общих дел товарищей
- 3) Ответственность сторон договора
- 4) Прекращение договора простого товарищества.

Темы рефератов

- 1) Развитие правового регулирования отношений по договору простого товарищества в гражданском праве.
- 2) Простое товарищество и совместно осуществляемые операции в предпринимательской деятельности.
- 3) Зарождение и становление института простого товарищества

Тема 9 ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ НЕОСНОВАТЕЛЬНОГО ОБОГАЩЕНИЯ.

Вопросы, подлежащие изучению:

- 1) Понятие, стороны и условия (основания) возникновения обязательств вследствие неосновательного обогащения
- 2) Содержание обязательства вследствие неосновательного обогащения
- 3) Отдельные виды неосновательного обогащения

Студент должен изучить: соотношение обязательств вследствие неосновательного обогащения с договорными и деликтными обязательствами и содержание обязательства вследствие неосновательного обогащения

Проанализировать: стороны и условия (основания) возникновения обязательств вследствие неосновательного обогащения и отдельные виды неосновательного обогащения.

Вопросы для самоконтроля

- 1) Понятие, стороны и условия (основания) возникновения обязательств вследствие неосновательного обогащения
- 2) Содержание обязательства вследствие неосновательного обогащения

Темы рефератов

- 1) Вопросы развития института обязательств из неосновательного обогащения.
- 2) Проблема правового основания имущественного предоставления в обязательствах вследствие неосновательного обогащения.

Тема 10 ПРАВО ПРОМЫШЛЕННОЙ СОБСТВЕННОСТИ.

Вопросы, подлежащие изучению:

- 1) Понятие права промышленной собственности
- 2) Субъекты права промышленной собственности
- 3) объекты права промышленной собственности
- 4) Право на изобретение, полезную модель и промышленный образец, их понятие и условия правовой охраны
- 5) Правовая охрана средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимых ими товаров, работ или услуг.

Студент должен изучить: термин «промышленная собственность», законодательство о промышленной собственности, субъектов (патентообладателей и наследников), права авторов изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, право на топологию интегральной микросхемы, право на защиту секрета производства (ноу-хау) от незаконного использования, и правовую охрану средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимых ими товаров, работ или услуг.

Проанализировать: объекты права промышленной собственности, оформление патентных прав и прав на топологию интегральной микросхемы, секреты производства (ноу-хау) как разновидность нераскрытой информации, охраняемой в режиме коммерческой тайны, условия его правовой охраны и отдельные вопросы защиты права на фирменное наименование.

Вопросы для самоконтроля

- 1) Понятие права промышленной собственности
- 2) объекты права промышленной собственности
- 3) Субъекты права промышленной собственности
- 4) Правовая охрана средств индивидуализации участников гражданского оборота

Темы рефератов

- 1) Товарный знак (знак обслуживания) как объект промышленной собственности
- 2) Международные соглашения в области охраны промышленной собственности