

Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации: В 3 т. Т. 2. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй. Постатейный. 3-е издание, переработанное и дополненное. Под ред. Т.Е.Абовой, А.Ю.Кабалкина. Юрайт-Издат, 2006.

ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА РОССИЙСКОЙ АКАДЕМИИ НАУК

ТОМ 2

**КОММЕНТАРИЙ
К ГРАЖДАНСКОМУ КОДЕКСУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ,
ЧАСТИ ВТОРОЙ**

Материал подготовлен с использованием правовых актов
по состоянию на 1 мая 2006 года

Издание третье,
переработанное и дополненное

**Под редакцией
доктора юридических наук, профессора
Т.Е. АБОВОЙ
и доктора юридических наук, профессора
А.Ю. КАБАЛКИНА**

Авторский коллектив:

Абова Тамара Евгеньевна, д-р юрид. наук - гл. 40, 41
Андреева Любовь Васильевна, канд. юрид. наук - гл. 30 (§ 6)
Аникина Екатерина Борисовна - гл. 44
Беляева Зоя Сергеевна, д-р юрид. наук - гл. 30 (§ 5)
Богатых Елена Александровна, канд. юрид. наук - гл. 60
Васильева Елена Николаевна, канд. юрид. наук - гл. 34 (§ 1 - 5), гл. 54 (совместно с
С.А. Сосной), гл. 59 (кроме ст. ст. 1073 - 1075 и 1099 - 1101)
Ершова Наталия Матвеевна, д-р юрид. наук - гл. 33 (§ 4)
Занковский Сергей Сергеевич, канд. юрид. наук - гл. 42 (§ 1 (ст. ст. 807 - 814))
Иконницкая Ирина Александровна, д-р юрид. наук - гл. 30 (§ 7)
Кабалкин Александр Юрьевич, д-р юрид. наук - гл. 31, 32, 36, 39
Кабатова Елена Витальевна, канд. юрид. наук - гл. 34 (§ 6)
Кудрявцева Галина Александровна, канд. юрид. наук - гл. 49, 50
Максимович Андрей Яковлевич, канд. юрид. наук - гл. 33 (§ 1, 2 (ст. ст. 589, 590))
Меламед Александр Львович - гл. 33 (§ 2 (ст. ст. 591 - 595), 3)
Мозолин Виктор Павлович, д-р юрид. наук - гл. 30 (§ 1)
Никифорова Мария Анатольевна, канд. юрид. наук - гл. 42 (§ 1 (ст. ст. 815 - 818)), гл.
51
Нечаева Александра Матвеевна, д-р юрид. наук - гл. 59 (ст. ст. 1073 - 1075)
Олейник Оксана Михайловна, д-р юрид. наук - гл. 30 (§ 3, 4, 8)
Рассудовский Владимир Александрович, д-р юрид. наук - гл. 37 (§ 4), гл. 38 - с
изменениями и дополнениями Т.Е. Абовой
Резник Генри Маркович, канд. юрид. наук - гл. 59 (ст. ст. 1099 - 1101)
Санникова Лариса Владимировна, канд. юрид. наук - гл. 45

Скрипко Виталий Романович, д-р юрид. наук - гл. 35
Соловяненко Нина Ивановна, канд. юрид. наук - гл. 42 (§ 2, 3), гл. 46, 47, 53
Сосна Сергей Андреевич, канд. юрид. наук - гл. 54 (совместно с Е.Н. Васильевой)
Тарасов Андрей Александрович - гл. 56, 58
Фогельсон Юрий Борисович, канд. юрид. наук - гл. 48
Харитоновна Юлия Сергеевна, канд. юрид. наук - гл. 30 (§ 2)
Хромов Владимир Леонидович - гл. 37 (§ 1 - 3, 5)
Чернышова Светлана Абрамовна, д-р юрид. наук - гл. 57 - с изменениями и дополнениями Алферова Антона Львовича, канд. юрид. наук.
Шебанова Надежда Александровна, канд. юрид. наук - гл. 52, 55
Юденков Александр Павлович - гл. 43

ПРЕДИСЛОВИЕ

После выхода в свет издания комментария к части второй Гражданского кодекса Российской Федерации появился ряд новых федеральных законов, в которых содержатся нормы, регулирующие отношения, предусмотренные Кодексом. Появилась новая хозяйственная и судебная практика.

Настоящий постатейный комментарий учитывает законодательство, принятое после выхода в свет издания комментария к части второй Гражданского кодекса, по состоянию на 1 мая 2006 г. Часть вторая Гражданского кодекса Российской Федерации приводится с изменениями и дополнениями по состоянию на 1 мая 2006 г. При подготовке комментария авторы использовали справочно-правовую систему "КонсультантПлюс".

Гражданский кодекс Российской Федерации является весьма сложным кодификационным актом, нормы которого должны быть точно выверены и сбалансированы. Содержащиеся в комментарии разъяснения норм каждой статьи Кодекса основываются, в частности, на анализе отдельных федеральных законов и иных нормативных правовых актов, относящихся к сфере его действия, использовании материалов судебной практики, прежде всего постановлений Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

Комментарий носит научно-практический характер. В нем содержится не только анализ соответствующих статей Кодекса, но и учитывается практика реализации его положений, в том числе и тех, которые, с точки зрения авторов комментария, нуждаются в изменении или дополнении.

Авторы надеются, что данный комментарий будет содействовать правильному пониманию и применению этого очень важного для социального и экономического развития России закона.

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

1. Нормативные правовые акты

Конституция - Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12.12.1993

АПК - Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 N 95-ФЗ (в ред. от 27.12.2005) // СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3012; 2004. N 31. Ст. 3216; ст. 3282; N 45. Ст. 4377; 2005. N 14. Ст. 1210; N 48. Ст. 5123; 2006. N 1. Ст. 8

БК - Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31.07.1998 N 145-ФЗ (в ред. от 02.02.2006) // СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3823; 2000. N 1. Ст. 10; N 32. Ст. 3339; 2001. N 1 (ч. 1). Ст. 2; N 33 (ч. 1). Ст. 3429; N 53 (ч. 1). Ст. 5030; 2002. N 22. Ст. 2026; N 28. Ст. 2790; N 30. Ст. 3021; ст. 3027; N 52 (ч. 1). Ст. 5132; 2003. N 28. Ст. 2886; ст. 2892; N 46 (ч. 1). Ст. 4443; ст. 4444; N 50. Ст. 4844; N 52 (ч. 1). Ст. 5036; ст. 5038; 2004. N 27. Ст. 2803; N 34. Ст.

3526; ст. 3535; N 52 (ч. 1). Ст. 5277; N 52 (ч. 2). Ст. 5278; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 8; ст. 21; N 19. Ст. 1756; N 27. Ст. 2717; N 42. Ст. 4214; N 52 (ч. 1). Ст. 5572; ст. 5589; 2006. N 1. Ст. 8; ст. 9; N 2. Ст. 171; РГ. 2006. N 25

ВК - Воздушный кодекс Российской Федерации от 19.03.1997 N 60-ФЗ (в ред. от 21.03.2005) // СЗ РФ. 1997. N 12. Ст. 1383; 1999. N 28. Ст. 3483; 2004. N 35. Ст. 3607; N 45. Ст. 4377; 2005. N 13. Ст. 1078

Водный кодекс - Водный кодекс Российской Федерации от 16.11.1995 N 167-ФЗ (в ред. от 31.12.2005) // СЗ РФ. 1995. N 47. Ст. 4471; 2001. N 53 (ч. 1). Ст. 5030; 2002. N 52 (ч. 1). Ст. 5132; 2003. N 27 (ч. 1). Ст. 2700; N 52 (ч. 1). Ст. 5038; 2004. N 35. Ст. 3607; 2005. N 19. Ст. 1752; 2006. N 1. Ст. 10

ГК - Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 N 51-ФЗ (в ред. от 10.01.2006) // СЗ РФ. 1994. N 32. Ст. 3301; 1996. N 9. Ст. 773; N 34. Ст. 4026; 1999. N 28. Ст. 3471; 2001. N 17. Ст. 1644; N 21. Ст. 2063; 2002. N 12. Ст. 1093; N 48. Ст. 4737; ст. 4746; 2003. N 2. Ст. 167; N 52 (ч. 1). Ст. 5034; 2004. N 27. Ст. 2711; N 31. Ст. 3233; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 18; ст. 39; ст. 43; N 27. Ст. 2722; РГ. 2005. N 161; 2006. N 2 - 3; СЗ РФ. 2006. N 3. Ст. 282; часть вторая от 26.01.1996 N 14-ФЗ (в ред. от 02.02.2006) // СЗ РФ. 1996. N 5. Ст. 410; N 34. Ст. 4025; 1997. N 43. Ст. 4903; N 52. Ст. 5930; 1999. N 51. Ст. 6288; 2002. N 48. Ст. 4737; 2003. N 2. Ст. 160; ст. 167; N 13. Ст. 1179; N 46 (ч. 1). Ст. 4434; N 52 (ч. 1). Ст. 5034; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 15; ст. 45; N 13. Ст. 1080; N 19. Ст. 1752; РГ. 2005. N 156; СЗ РФ. 2006. N 6. Ст. 636; часть третья от 26.11.2001 N 146-ФЗ (в ред. от 02.12.2004) // СЗ РФ. 2001. N 49. Ст. 4552; 2004. N 49. Ст. 4855

ГК РСФСР - Гражданский кодекс РСФСР, утв. Верховным Советом РСФСР 11.06.1964 (в ред. от 26.11.2001) // Ведомости РСФСР. 1964. N 24. Ст. 406; 1966. N 32. Ст. 771; 1973. N 51. Ст. 1114; 1974. N 51. Ст. 1346; 1986. N 23. Ст. 638; 1987. N 9. Ст. 250; 1988. N 1. Ст. 1; 1991. N 15. Ст. 494; Ведомости РФ. 1992. N 15. Ст. 768; N 29. Ст. 1689; N 34. Ст. 1966; 1993. N 4. Ст. 119; СЗ РФ. 1994. N 32. Ст. 3302; 1996. N 5. Ст. 411; 2001. N 49. Ст. 4553

ГПК - Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (в ред. от 27.12.2005) // СЗ РФ. 2002. N 46. Ст. 4532; 2003. N 27 (ч. 1). Ст. 2700; N 30. Ст. 3101; 2004. N 5. Ст. 403; N 9. Ст. 831; 2004. N 24. Ст. 2335; N 31. Ст. 3230; N 45. Ст. 4377; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 20; N 30 (ч. 1). Ст. 3104; 2006. N 1. Ст. 8

Градостроительный кодекс 2004 г. - Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 N 190-ФЗ (в ред. от 31.12.2005) // СЗ РФ. 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 16; N 30 (ч. 2). Ст. 3128; 2006. N 1. Ст. 10; ст. 21

Градостроительный кодекс 1998 г. - Градостроительный кодекс Российской Федерации от 07.05.1998 N 73-ФЗ (в ред. от 29.12.2004) // СЗ РФ. 1998. N 19. Ст. 2069; 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 2; 2003. N 2. Ст. 167; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 17. Утратил силу в соответствии с Федеральным законом от 29.12.2004 N 191-ФЗ (СЗ РФ. 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 17), за исключением ст. 29 в части положений, относящихся к государственной экспертизе проектной документации, гл. XI, п. 2 ст. 61, п. 12 ст. 62, которые утрачивают силу с 1 июля 2006 г.

ЖК - Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 N 188-ФЗ (в ред. от 31.12.2005) // СЗ РФ. 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 14; 2006. N 1. Ст. 10

ЗК - Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 N 136-ФЗ (в ред. от 31.12.2005) // СЗ РФ. 2001. N 44. Ст. 4147; 2003. N 27 (ч. 1). Ст. 2700; 2004. N 27. Ст. 2711; N 41. Ст. 3993; N 52 (ч. 1). Ст. 5276; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 15; ст. 17; 2005. N 10. Ст. 763; N 30 (ч. 2). Ст. 3122; ст. 3128; 2006. N 1. Ст. 17

КВВТ - Кодекс внутреннего водного транспорта Российской Федерации от 07.03.2001 N 24-ФЗ (в ред. от 29.06.2004) // СЗ РФ. 2001. N 11. Ст. 1001; 2003. N 14. Ст. 1256; N 27 (ч. 1). Ст. 2700; 2004. N 27. Ст. 2711

КоАП - Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ (в ред. от 05.01.2006) // СЗ РФ. 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 1; N 30. Ст. 3029;

№ 44. Ст. 4295; ст. 4298; 2003. № 1. Ст. 2; № 27 (ч. 1). Ст. 2700; № 27 (ч. 2). Ст. 2708; ст. 2717; № 46 (ч. 1). Ст. 4434; ст. 4440; № 50. Ст. 4847; ст. 4855; № 52 (ч. 1). Ст. 5037; 2004. № 19 (ч. 1). Ст. 1838; № 30. Ст. 3095; № 31. Ст. 3229; № 34. Ст. 3529; ст. 3533; № 44. Ст. 4266; 2005. № 1 (ч. 1). Ст. 9; ст. 13; ст. 37; ст. 40; ст. 45; № 10. Ст. 762; № 13. Ст. 1077; № 17. Ст. 1484; № 19. Ст. 1752; № 25. Ст. 2431; № 27. Ст. 2719; ст. 2721; № 30 (ч. 1). Ст. 3104; № 30 (ч. 2). Ст. 3124; ст. 3131; № 40. Ст. 3986; № 50. Ст. 5247; № 52 (ч. 1). Ст. 5574; ст. 5596; 2006. № 1. Ст. 4; ст. 10; № 2. Ст. 172; ст. 175

КТМ - Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30.04.1999 № 81-ФЗ (в ред. от 20.12.2005) // СЗ РФ. 1999. № 18. Ст. 2207; 2001. № 22. Ст. 2125; 2003. № 27 (ч. 1). Ст. 2700; 2004. № 15. Ст. 1519; № 45. Ст. 4377; 2005. № 52 (ч. 1). Ст. 5581

ЛК - Лесной кодекс Российской Федерации от 29.01.1997 № 22-ФЗ (в ред. от 31.12.2005) // СЗ РФ. 1997. № 5. Ст. 610; 2001. № 53 (ч. 1). Ст. 5030; 2002. № 30. Ст. 3033; № 52 (ч. 1). Ст. 5132; 2003. № 50. Ст. 4857; № 52 (ч. 1). Ст. 5038; 2004. № 52 (ч. 1). Ст. 5276; 2005. № 1 (ч. 1). Ст. 25; № 19. Ст. 1752; 2006. № 1. Ст. 10

НК - Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая от 31.07.1998 № 146-ФЗ (в ред. от 04.11.2005) // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3824; ст. 3825; 1999. № 14. Ст. 1649; № 28. Ст. 3487; 2000. № 2. Ст. 134; 2001. № 1 (ч. 2). Ст. 18; № 13. Ст. 1147; № 23. Ст. 2289; № 53 (ч. 1). Ст. 5016; ст. 5026; 2002. № 1 (ч. 1). Ст. 2; № 6. Ст. 625; 2003. № 22. Ст. 2066; № 23. Ст. 2174; № 27 (ч. 1). Ст. 2700; № 28. Ст. 2873; № 52 (ч. 1). Ст. 5037; 2004. № 27. Ст. 2711; № 31. Ст. 3231; № 45. Ст. 4377; 2005. № 27. Ст. 2717; № 45. Ст. 4585; № 45. Ст. 4585; часть вторая от 05.08.2000 № 117-ФЗ (в ред. от 31.12.2005) // СЗ РФ. 2000. № 32. Ст. 3340; 2001. № 33 (ч. 1). Ст. 3413; ст. 3421; ст. 3429; № 49. Ст. 4554; ст. 4564; № 53 (ч. 1). Ст. 5015; ст. 5023; 2002. № 1 (ч. 1). Ст. 4; № 22. Ст. 2026; № 30. Ст. 3021; ст. 3033; № 52 (ч. 1). Ст. 5132; ст. 5138; 2003. № 1. Ст. 2; ст. 5; ст. 6; ст. 8; ст. 11; № 19. Ст. 1749; № 21. Ст. 1958; № 22. Ст. 2066; № 23. Ст. 2174; № 26. Ст. 2567; № 27 (ч. 1). Ст. 2700; № 28. Ст. 2874; ст. 2879; ст. 2886; № 46 (ч. 1). Ст. 4435; ст. 4443; ст. 4444; № 50. Ст. 4849; № 52 (ч. 1). Ст. 5030; ст. 5038; 2004. № 5. Ст. 1342; № 27. Ст. 2711; ст. 2713; ст. 2715; № 30. Ст. 3083; ст. 3084; ст. 3088; № 31. Ст. 3219; ст. 3220; ст. 3222; ст. 3231; № 34. Ст. 3517; ст. 3518; ст. 3520; ст. 3522 - 3525; ст. 3527; № 35. Ст. 3607; № 41. Ст. 3994; № 45. Ст. 4377; № 49. Ст. 4840; 2005. № 1 (ч. 1). Ст. 9; ст. 29 - 31; ст. 34; ст. 38; № 21. Ст. 1918; № 23. Ст. 2201; № 24. Ст. 2312; № 25. Ст. 2427; ст. 2428; ст. 2429; № 27. Ст. 2707; ст. 2710; ст. 2713; ст. 2717; № 30 (ч. 1). Ст. 3101; ст. 3104; ст. 3112; ст. 3117; ст. 3118; № 30 (ч. 2). Ст. 3128; ст. 3129; ст. 3130; № 43. Ст. 4350; № 50. Ст. 5246; ст. 5249; № 52 (ч. 1). Ст. 5581; 2006. № 1. Ст. 12

СК - Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (в ред. от 28.12.2004) // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 16; 1997. № 46. Ст. 5243; 1998. № 26. Ст. 3014; 2000. № 2. Ст. 153; 2004. № 35. Ст. 3607; 2005. № 1 (ч. 1). Ст. 11

Таможенный кодекс - Таможенный кодекс Российской Федерации от 28.05.2003 № 61-ФЗ (в ред. от 10.01.2006) // СЗ РФ. 2003. № 22. Ст. 2066; № 52 (ч. 1). Ст. 5038; 2004. № 27. Ст. 2711; № 34. Ст. 3533; № 46 (ч. 1). Ст. 4494; 2005. № 30 (ч. 1). Ст. 3101; 2006. № 1. Ст. 15; № 3. Ст. 280

ТК - Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (в ред. от 09.05.2005) // СЗ РФ. 2002. № 1 (ч. 1). Ст. 3; № 30. Ст. 3014; ст. 3033; 2003. № 27 (ч. 1). Ст. 2700; 2004. № 18. Ст. 1690; № 35. Ст. 3607; 2005. № 1 (ч. 1). Ст. 27; № 19. Ст. 1752

ТУЖД - Транспортный устав железных дорог Российской Федерации от 08.01.1998 № 2-ФЗ (в ред. от 06.07.2001) // СЗ РФ. 1998. № 2. Ст. 218; 2001. № 32. Ст. 3408. Утратил силу с 13 мая 2003 г. в соответствии с Федеральным законом от 10.01.2003 № 18-ФЗ (СЗ РФ. 2003. № 2. Ст. 170)

УАТ - Устав автомобильного транспорта РСФСР, утв. Постановлением Совета Министров РСФСР от 08.01.1969 № 12 (в ред. от 28.04.1995) // СП РСФСР. 1969. № 2 - 3. Ст. 8; № 26. Ст. 141; 1974. № 24. Ст. 134; РГ. 1992. № 123; САПП РФ. 1993. № 5. Ст. 394; 1994. № 8. Ст. 597; СЗ РФ. 1995. № 19. Ст. 1762

УЖТ - Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации от 10.01.2003 N 18-ФЗ (в ред. от 07.07.2003) // СЗ РФ. 2003. N 2. Ст. 170; N 28. Ст. 2891

УК - Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (в ред. от 05.01.2006) // СЗ РФ. 1996. N 25. Ст. 2954; 1998. N 22. Ст. 2332; N 26. Ст. 3012; 1999. N 7. Ст. 871; ст. 873; N 11. Ст. 1255; N 12. Ст. 1407; N 28. Ст. 3489; ст. 3490; ст. 3491; 2001. N 11. Ст. 1002; N 13. Ст. 1140; N 26. Ст. 2587; ст. 2588; N 33 (ч. 1). Ст. 3424; N 47. Ст. 4404; ст. 4405; N 53 (ч. 1). Ст. 5028; 2002. N 10. Ст. 966; N 11. Ст. 1021; N 19. Ст. 1793; ст. 1795; N 26. Ст. 2518; N 30. Ст. 3020; ст. 3029; N 44. Ст. 4298; 2003. N 11. Ст. 954; N 15. Ст. 1304; N 27 (ч. 2). Ст. 2708; ст. 2712; N 28. Ст. 2880; N 50. Ст. 4848; ст. 4855; 2004. N 30. Ст. 3091; ст. 3092; ст. 3096; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 1; ст. 13; 2005. N 30 (ч. 1). Ст. 3104; N 52 (ч. 1). Ст. 5574; РГ. 2006. N 1

УПК - Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 N 174-ФЗ (в ред. от 09.01.2006) // СЗ РФ. 2001. N 52 (ч. 1). Ст. 4921; 2002. N 22. Ст. 2027; N 30. Ст. 3015; ст. 3020; ст. 3029; 2002. N 44. Ст. 4298; 2003. N 27 (ч. 1). Ст. 2700; ст. 2706; N 27 (ч. 2). Ст. 2708; N 28. Ст. 2880; N 50. Ст. 4847; N 51. Ст. 5026; 2004. N 17. Ст. 1585; N 27. Ст. 2711; ст. 2804; N 40. Ст. 3989; N 49. Ст. 4853; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 13; N 22. Ст. 2194; N 23. Ст. 2200; РГ. 2006. N 2

Вводный закон - Федеральный закон от 26.01.1996 N 15-ФЗ "О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации" (в ред. от 26.11.2001) // СЗ РФ. 1996. N 5. Ст. 411; 2001. N 49. Ст. 4553

Закон об авторском праве - Закон РФ от 09.07.1993 N 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах" (в ред. от 20.07.2004) // Ведомости РФ. 1993. N 32. Ст. 1242; СЗ РФ. 1995. N 30. Ст. 2866; 2004. N 30. Ст. 3090

Закон об АО - Федеральный закон от 26.12.1995 N 208-ФЗ "Об акционерных обществах" (в ред. от 31.12.2005) // СЗ РФ. 1996. N 1. Ст. 1; N 25. Ст. 2956; 1999. N 22. Ст. 2672; 2001. N 33 (ч. 1). Ст. 3423; 2002. N 12. Ст. 1093; N 45. Ст. 4436; 2003. N 9. Ст. 805; N 11. Ст. 903; N 15. Ст. 1343; N 49. Ст. 4852; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 18; 2006. N 1. Ст. 19

Закон об атомной энергии - Федеральный закон от 21.11.1995 N 170-ФЗ "Об использовании атомной энергии" (в ред. от 22.08.2004) // СЗ РФ. 1995. N 48. Ст. 4552; 1997. N 7. Ст. 808; 2001. N 29. Ст. 2949; 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 2; N 13. Ст. 1180; 2003. N 46 (ч. 1). Ст. 4436; 2004. N 35. Ст. 3607

Закон о банках - Федеральный закон от 02.12.1990 N 395-1 "О банках и банковской деятельности в РСФСР" (в ред. от 02.02.2006) // Ведомости РСФСР. 1990. N 27. Ст. 357; Ведомости РФ. 1992. N 34. Ст. 1966; СЗ РФ. 1996. N 6. Ст. 492; 1998. N 31. Ст. 3829; 1999. N 28. Ст. 3459; ст. 3469; ст. 3470; 2001. N 26. Ст. 2586; N 33 (ч. 1). Ст. 3424; 2002. N 42. Ст. 1093; 2003. N 27 (ч. 1). Ст. 2700; N 50. Ст. 4855; N 52 (ч. 1). Ст. 5033; ст. 5037; 2004. N 27. Ст. 2711; N 31. Ст. 3233; N 45. Ст. 4377; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 18; ст. 45; N 30 (ч. 1). Ст. 3117; 2006. N 6. Ст. 633

Закон о банкротстве - Федеральный закон от 26.10.2002 N 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)" (в ред. от 24.10.2005) // СЗ РФ. 2002. N 43. Ст. 4190; 2004. N 35. Ст. 3607; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 18; ст. 46; N 44. Ст. 4471

Закон о банкротстве кредитных организаций - Федеральный закон от 25.02.1999 N 40-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций" (в ред. от 20.08.2004) // СЗ РФ. 1999. N 9. Ст. 1097; 2000. N 2. Ст. 127; 2001. N 26. Ст. 2590; N 29. Ст. 3058; N 33 (ч. 1). Ст. 3419; 2002. N 12. Ст. 1093; 2003. N 50. Ст. 4855; 2004. N 31. Ст. 3220; N 34. Ст. 3536

Закон о биржах - Закон РФ от 20.02.1992 N 2383-1 "О товарных биржах и биржевой торговле" (в ред. от 26.12.2005) // Ведомости РФ. 1992. N 18. Ст. 961; N 34. Ст. 1966; 1993. N 22. Ст. 790; СЗ РФ. 1995. N 26. Ст. 2397; 2002. N 12. Ст. 1093; 2004. N 27. Ст. 2711; СЗ РФ. 2005. N 52 (ч. 2). Ст. 5602

Закон о благотворительной деятельности - Федеральный закон от 11.08.1995 N 135-ФЗ "О благотворительной деятельности и благотворительных организациях" (в ред. от

22.08.2004) // СЗ РФ. 1995. N 33. Ст. 3334; 2002. N 12. Ст. 1093; N 30. Ст. 3029; 2003. N 27 (ч. 2). Ст. 2708; 2004. N 35. Ст. 3607

Закон о бухучете - Федеральный закон от 21.11.1996 N 129-ФЗ "О бухгалтерском учете" (в ред. от 30.06.2003) // СЗ РФ. 1996. N 48. Ст. 5369; 1998. N 30. Ст. 3619; 2002. N 13. Ст. 1179; 2003. N 1. Ст. 2; ст. 6; N 2. Ст. 160; N 22. Ст. 2066; N 27 (ч. 1). Ст. 2700

Закон о валютном регулировании - Федеральный закон от 10.12.2003 N 173-ФЗ "О валютном регулировании и валютном контроле" (в ред. от 18.07.2005) // СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4859; 2004. N 27. Ст. 2711; РГ. 2005. N 156

Закон о векселе - Федеральный закон от 11.03.1997 N 48-ФЗ "О переводном и простом векселе" // СЗ РФ. 1997. N 11. Ст. 1238

Закон о государственной регистрации - Федеральный закон от 08.08.2001 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" (в ред. от 02.07.2005) // СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. 1). Ст. 3431; 2003. N 26. Ст. 2565; N 50. Ст. 4855; N 52 (ч. 1). Ст. 5037; 2004. N 45. Ст. 4377; 2005. N 27. Ст. 2722

Закон о естественных монополиях - Федеральный закон от 17.08.1995 N 147-ФЗ "О естественных монополиях" (в ред. от 31.12.2005) // СЗ РФ. 1995. N 34. Ст. 3426; 2001. N 33 (ч. 1). Ст. 3429; 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 2; 2003. N 2. Ст. 168; N 13. Ст. 1181; 2004. N 27. Ст. 2711; 2006. N 1. Ст. 10

Закон о закупках - Федеральный закон от 02.12.1994 N 53-ФЗ "О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд" (в ред. от 10.01.2003) // СЗ РФ. 1994. N 32. Ст. 3303; 2003. N 2. Ст. 167

Закон о защите прав потребителей - Закон РФ от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей" (в ред. от 21.12.2004) // Ведомости РФ. 1992. N 15. Ст. 766; 1993. N 29. Ст. 1111; СЗ РФ. 1996. N 3. Ст. 140; 1999. N 51. Ст. 6287; 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 2; 2004. N 35. Ст. 3607; N 45. Ст. 4377; N 52 (ч. 1). Ст. 5275

Закон об исполнительном производстве - Федеральный закон от 21.07.1997 N 119-ФЗ "Об исполнительном производстве" (в ред. от 27.12.2005) // СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3591; 2002. N 52 (ч. 1). Ст. 5132; 2003. N 2. Ст. 160; N 50. Ст. 4847; N 52 (ч. 1). Ст. 5038; 2004. N 10. Ст. 837; N 27. Ст. 2711; N 35. Ст. 3607; 2005. N 42. Ст. 4213; 2006. N 1. Ст. 8

Закон о конкуренции - Закон РСФСР от 22.03.1991 N 948-1 "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" (в ред. от 07.03.2005) // Ведомости РФ. 1991. N 16. Ст. 499; СЗ РФ. 1995. N 22. Ст. 1977; 1998. N 19. Ст. 2066; 2000. N 2. Ст. 124; 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 2; N 12. Ст. 1093; N 41. Ст. 3969; 2005. N 10. Ст. 761

Закон о лизинге - Федеральный закон от 29.10.1998 N 164-ФЗ "О финансовой аренде (лизинге)" (в ред. от 18.07.2005) // СЗ РФ. 1998. N 44. Ст. 5394; 2002. N 5. Ст. 376; N 52 (ч. 1). Ст. 5132; 2003. N 52 (ч. 1). Ст. 5038; 2004. N 35. Ст. 3607; 2005. N 30 (ч. 1). Ст. 3101

Закон о лицензировании - Федеральный закон от 08.08.2001 N 128-ФЗ "О лицензировании отдельных видов деятельности" (в ред. от 31.12.2005) // СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. 1). Ст. 3430; 2002. N 11. Ст. 1020; N 12. Ст. 1093; N 50. Ст. 4925; 2003. N 2. Ст. 169; N 9. Ст. 805; N 11. Ст. 956; N 13. Ст. 1178; N 52 (ч. 1). Ст. 5037; 2004. N 45. Ст. 4377; 2005. N 13. Ст. 1078; N 27. Ст. 2719; 2006. N 1. Ст. 11

Закон о материальном резерве - Федеральный закон от 29.12.1994 N 79-ФЗ "О государственном материальном резерве" (в ред. от 02.02.2006) // СЗ РФ. 1995. N 1. Ст. 3; 1997. N 12. Ст. 1281; 1998. N 7. Ст. 798; 2001. N 51 (ч. 1). Ст. 5030; 2002. N 52 (ч. 1). Ст. 5132; 2003. N 1. Ст. 2; N 52 (ч. 1). Ст. 5038; 2004. N 35. Ст. 3607; N 45. Ст. 4377; 2006. N 6. Ст. 636

Закон о накопительной части пенсии - Федеральный закон от 24.07.2002 N 111-ФЗ "Об инвестировании средств для финансирования накопительной части трудовой пенсии в Российской Федерации" (в ред. от 02.02.2006) // СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3028; 2003. N 1. Ст. 13; N 46 (ч. 1). Ст. 4431; 2004. N 31. Ст. 3217; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 9; N 19. Ст. 1755; 2006. N 6. Ст. 636

Закон о науке - Федеральный закон от 23.08.1996 N 127-ФЗ "О науке и государственной научно-технической политике" (в ред. от 31.12.2005) // СЗ РФ. 1996. N 35. Ст. 4137; 1998. N 30. Ст. 3607; N 51. Ст. 6271; 2000. N 2. Ст. 162; 2001. N 1 (ч. 1). Ст. 2; N 1 (ч. 2). Ст. 20; N 53 (ч. 1). Ст. 5030; 2002. N 52 (ч. 1). Ст. 5132; 2003. N 52 (ч. 1). Ст. 5038; 2004. N 35. Ст. 3607; 2005. N 27. Ст. 2715; 2006. N 1. Ст. 10

Закон о недрах - Закон РФ от 21.02.1992 N 2395-1 "О недрах" (в ред. от 22.08.2004) // Ведомости РФ. 1992. N 16. Ст. 834; N 29. Ст. 1690; 1993. N 2. Ст. 74; СЗ РФ. 1994. N 10. Ст. 1108; 1995. N 10. Ст. 823; 1999. N 7. Ст. 879; 2000. N 2. Ст. 141; 2001. N 21. Ст. 2061; N 33 (ч. 1). Ст. 3429; 2002. N 22. Ст. 2026; 2003. N 23. Ст. 2174; 2004. N 27. Ст. 2711; N 35. Ст. 3607

Закон о некоммерческих организациях - Федеральный закон от 12.01.1996 N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" (в ред. от 10.01.2006) // СЗ РФ. 1996. N 3. Ст. 145; 1998. N 48. Ст. 5849; 1999. N 28. Ст. 3473; 2002. N 12. Ст. 1093; N 52 (ч. 2). Ст. 5141; 2003. N 52 (ч. 1). Ст. 5031; 2006. N 3. Ст. 282

Закон об оборонном заказе - Федеральный закон от 27.12.1995 N 213-ФЗ "О государственном оборонном заказе" (в ред. от 02.02.2006) // СЗ РФ. 1996. N 1. Ст. 6; 2006. N 6. Ст. 636

Закон об обороте земель - Федеральный закон от 24.07.2002 N 101-ФЗ "Об обороте земель сельскохозяйственного назначения" (в ред. от 18.07.2005) // СЗ РФ. 2002. N 30. Ст. 3018; 2003. N 28. Ст. 2882; 2004. N 27. Ст. 2711; N 41. Ст. 3993; N 52 (ч. 1). Ст. 5276; 2005. N 10. Ст. 758; РГ. 2005. N 128

Закон об ООО - Федеральный закон от 08.02.1998 N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" (в ред. от 29.12.2004) // СЗ РФ. 1998. N 7. Ст. 785; N 28. Ст. 3261; 1999. N 1. Ст. 2; 2002. N 12. Ст. 1093; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 18

Закон об организации местного самоуправления - Федеральный закон от 28.08.1995 N 154-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" (в ред. от 21.07.2005) // СЗ РФ. 1995. N 35. Ст. 3506; 1996. N 17. Ст. 1917; N 49. Ст. 5500; 1997. N 12. Ст. 1378; 2000. N 32. Ст. 3330; 2002. N 12. Ст. 1093; 2003. N 28. Ст. 2892; N 40. Ст. 3822; N 50. Ст. 4855; 2005. N 30 (ч. 1). Ст. 3108. С 08.10.2003 по 31.12.2008 применяется в части, не противоречащей положениям гл. 12 Федерального закона от 06.10.2003 N 131-ФЗ, и утрачивает силу с 1 января 2009 г.

Закон об организации страхового дела - Закон РФ от 27.11.1992 N 4015-1 "Об организации страхового дела в Российской Федерации" (в ред. от 21.07.2005) // Ведомости РФ. 1993. N 2. Ст. 56; СЗ РФ. 1998. N 1. Ст. 4; 1999. N 47. Ст. 5622; 2002. N 12. Ст. 1093; N 18. Ст. 1721; 2003. N 50. Ст. 4855; ст. 4858; 2004. N 26. Ст. 2607; N 30. Ст. 3085; 2005. N 10. Ст. 760; РГ. 2005. N 156; N 161

Закон об оружии - Федеральный закон от 13.12.1996 N 150-ФЗ "Об оружии" (в ред. от 29.06.2004) // СЗ РФ. 1996. N 51. Ст. 5681; 1998. N 30. Ст. 3613; N 31. Ст. 3834; N 51. Ст. 6269; 1999. N 47. Ст. 5612; 2000. N 16. Ст. 1640; 2001. N 31. Ст. 3171; N 33 (ч. 1). Ст. 3435; N 49. Ст. 4558; 2002. N 26. Ст. 2516; N 30. Ст. 3029; 2003. N 2. Ст. 167; N 27 (ч. 1). Ст. 2700; N 50. Ст. 4856; 2004. N 18. Ст. 1683; N 27. Ст. 2711

Закон об охране микросхем - Закон РФ от 23.09.1992 N 3526-1 "О правовой охране топологий интегральных микросхем" (в ред. от 02.11.2004) // Ведомости РФ. 1992. N 42. Ст. 2328; СЗ РФ. 2002. N 28. Ст. 2786; 2004. N 45. Ст. 4377

Закон о пенсиях - Федеральный закон от 17.12.2001 N 173-ФЗ "О трудовых пенсиях в Российской Федерации" (в ред. от 27.06.2005) // СЗ РФ. 2001. N 52 (ч. 1). Ст. 4920; 2002. N 30. Ст. 3033; 2003. N 1. Ст. 13; N 48. Ст. 4587; 2004. N 24. Ст. 2476; N 27. Ст. 2711; N 35. Ст. 3607; 2005. N 8. Ст. 605; N 29. Ст. 3097

Закон о приватизации имущества - Федеральный закон от 21.12.2001 N 178-ФЗ "О приватизации государственного и муниципального имущества" (в ред. от 05.01.2006) // СЗ РФ. 2002. N 4. Ст. 251; 2003. N 9. Ст. 805; 2005. N 19. Ст. 1750; РГ. 2005. N 132; N 156; N 297; СЗ РФ. 2005. N 52 (ч. 2). Ст. 5602; 2006. N 2. Ст. 172

Закон о принципах организации местного самоуправления - Федеральный закон от 06.10.2003 N 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" (в ред. от 02.02.2006) // СЗ РФ. 2003. N 40. Ст. 3822; 2004. N 25. Ст. 2484; N 33. Ст. 3368; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 9; ст. 12; ст. 17; ст. 25; ст. 37; N 17. Ст. 1480; N 27. Ст. 2708; N 30 (ч. 1). Ст. 3104; ст. 3108; N 42. Ст. 4216; 2006. N 1. Ст. 9; ст. 10; ст. 17; N 6. Ст. 636

Закон о производственных кооперативах - Федеральный закон от 08.05.1996 N 41-ФЗ "О производственных кооперативах" (в ред. от 21.03.2002) // СЗ РФ. 1996. N 20. Ст. 2321; 2001. N 21. Ст. 2062; 2002. N 12. Ст. 1093

Закон о противодействии отмыванию доходов - Федеральный закон от 07.08.2001 N 115-ФЗ "О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма" (в ред. от 16.11.2005) // СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. 1). Ст. 3418; 2002. N 30. Ст. 3029; N 44. Ст. 4296; 2004. N 31. Ст. 3224; 2005. N 47. Ст. 4828

Закон о разделе продукции - Федеральный закон от 30.12.1995 N 225-ФЗ "О соглашениях о разделе продукции" (в ред. от 29.12.2004) // СЗ РФ. 1996. N 1. Ст. 18; 1999. N 2. Ст. 246; 2001. N 26. Ст. 2579; 2003. N 23. Ст. 2174; 2004. N 27. Ст. 2711; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 25

Закон о размещении заказов на поставки товаров - Федеральный закон от 21.07.2005 N 94-ФЗ "О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд" (в ред. от 31.12.2005) // СЗ РФ. 2005. N 30 (ч. 1). Ст. 3105; 2006. N 1. Ст. 18

Закон о регистрации прав на недвижимость - Федеральный закон от 21.07.1997 N 122-ФЗ "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" (в ред. от 30.12.2004) // СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3594; 2001. N 11. Ст. 997; N 16. Ст. 1533; 2002. N 15. Ст. 1377; 2003. N 24. Ст. 2244; 2004. N 30. Ст. 3081; N 27. Ст. 2711; N 35. Ст. 3607; N 45. Ст. 4377; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 15; ст. 22; ст. 40; ст. 43

Закон о рынке ценных бумаг - Федеральный закон от 22.04.1996 N 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг" (в ред. от 18.06.2005) // СЗ РФ. 1996. N 17. Ст. 1918; 1998. N 48. Ст. 5857; 1999. N 28. Ст. 3472; 2001. N 33 (ч. 1). Ст. 3424; 2002. N 52 (ч. 2). Ст. 5141; 2004. N 27. Ст. 2711; N 31. Ст. 3225; 2005. N 11. Ст. 900; РГ. 2005. N 132

Закон о социальном страховании - Федеральный закон от 24.07.1998 N 125-ФЗ "Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний" (в ред. от 22.12.2005) // СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3803; 1999. N 29. Ст. 3702; 2000. N 2. Ст. 131; 2001. N 44. Ст. 4152; 2002. N 1. (ч. 1). Ст. 2; ст. 3; N 7. Ст. 628; N 48. Ст. 4737; 2003. N 6. Ст. 508; N 17. Ст. 1554; N 43. Ст. 4108; N 50. Ст. 4852; N 52 (ч. 1). Ст. 5037; 2004. N 35. Ст. 3607; N 49. Ст. 4851; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 28; N 52 (ч. 1). Ст. 5593

Закон о техническом регулировании - Федеральный закон от 27.12.2002 N 184-ФЗ "О техническом регулировании" (в ред. от 09.05.2005) // СЗ РФ. 2002. N 52 (ч. 1). Ст. 5140; 2005. N 19. Ст. 1752

Закон о товарных знаках - Закон РФ от 23.09.1992 N 3520-1 "О товарных знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" (в ред. от 24.12.2002) // Ведомости РФ. 1992. N 42. Ст. 2322; 2001. N 1 (ч. 1). Ст. 2; N 53 (ч. 1). Ст. 5030; 2002. N 50. Ст. 4927; N 52 (ч. 1). Ст. 5132

Закон об унитарных предприятиях - Федеральный закон от 14.11.2002 N 161-ФЗ "О государственных и муниципальных унитарных предприятиях" (в ред. от 08.12.2003) // СЗ РФ. 2002. N 48. Ст. 4746; 2003. N 50. Ст. 4855

Закон о фермерском хозяйстве - Федеральный закон от 11.06.2003 N 74-ФЗ "О крестьянском (фермерском) хозяйстве" // СЗ РФ. 2003. N 24. Ст. 2249

Закон о ЦБ РФ - Федеральный закон от 10.07.2002 N 86-ФЗ "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" (в ред. от 18.07.2005) // СЗ РФ. 2002. N 28. Ст.

2790; 2003. N 2. Ст. 157; N 52 (ч. 1). Ст. 5029; ст. 5032; ст. 5038; 2004. N 27. Ст. 2711; N 31. Ст. 3233; N 52 (ч. 1). Ст. 5277; РГ. 2005. N 132; N 156

Закон об экспортном контроле - Федеральный закон от 18.07.1999 N 183-ФЗ "Об экспортном контроле" (в ред. от 18.07.2005) // СЗ РФ. 1999. N 30. Ст. 3774; 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 2; 2004. N 27. Ст. 2711; 2005. N 30 (ч. 1). Ст. 3101

Основы гражданского законодательства - Основы гражданского законодательства Союза СССР и республик, утв. Верховным Советом СССР 31.05.1991 N 2211-1 (в ред. от 26.11.2001) // Ведомости СССР. 1991. N 26. Ст. 733; Ведомости РФ. 1993. N 32. Ст. 1243; СЗ РФ. 1991. N 32. Ст. 3302; 1996. N 5. Ст. 411; 2001. N 49. Ст. 4553

Основы законодательства о нотариате - Основы законодательства Российской Федерации о нотариате, утв. Верховным Советом РФ 11.02.1993 N 4462-1 (в ред. от 01.07.2005) // Ведомости РФ. 1993. N 10. Ст. 357; СЗ РФ. 2001. N 53 (ч. 1). Ст. 5030; 2002. N 52 (ч. 1). Ст. 5132; 2003. N 50. Ст. 4855; N 52 (ч. 1). Ст. 5038; 2004. N 27. Ст. 2711; N 35. Ст. 3607; N 45. Ст. 4377; 2005. N 27. Ст. 2717

Патентный закон - Патентный закон Российской Федерации от 23.09.1992 N 3517-1 (в ред. от 07.02.2003) // Ведомости РФ. 1992. N 42. Ст. 2319; СЗ РФ. 2001. N 1 (ч. 1). Ст. 2; N 53 (ч. 1). Ст. 5030; 2002. N 52 (ч. 1). Ст. 5132; 2003. N 6. Ст. 505

Положение о безналичных расчетах - Положение ЦБ РФ от 03.10.2002 N 2-П "О безналичных расчетах в Российской Федерации" (в ред. от 11.06.2004) // Вестник Банка России. 2002. N 74; 2003. N 17; 2004. N 39

Положение о фирме - Положение о фирме, утв. Постановлением ЦИК и СНК СССР от 22.06.1927 (в ред. от 17.08.1927) // Собрание законов и распоряжений Рабоче-Крестьянского Правительства СССР. 1927. N 40. Ст. 395; N 49. Ст. 499

Условия лицензирования страхования - Приказ Росстрахнадзора от 19.05.1994 N 02-02/08 "Об утверждении новой редакции "Условий лицензирования страховой деятельности на территории Российской Федерации" (в ред. от 17.06.1994) // БНА. 1994. N 11; Финансовая газета. 1994. N 26

Информационное письмо Президиума ВАС РФ N 59 - информационное письмо Президиума ВАС РФ от 16.02.2001 N 59 "Обзор практики разрешения споров, связанных с применением Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" // ВВАС РФ. 2001. N 4

Информационное письмо Президиума ВАС РФ N 66 - информационное письмо Президиума ВАС РФ от 11.01.2002 N 66 "Обзор практики разрешения споров, связанных с арендой" // ВВАС РФ. 2002. N 3

Информационное письмо Президиума ВАС РФ N 85 - информационное письмо Президиума ВАС РФ от 17.11.2004 N 85 "Обзор практики споров по договору комиссии" // ВВАС РФ. 2005. N 1

Постановление Пленума ВС РФ N 3 - Постановление Пленума ВС РФ от 28.04.1994 N 3 "О судебной практике по делам о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья" // БВС РФ. 1994. N 7

Постановление Пленума ВАС РФ N 5 - Постановление Пленума ВАС РФ от 19.04.1999 N 5 "О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с заключением, исполнением и расторжением договора банковского счета" // ВВАС РФ. 1999. N 7

Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ N 6/8 - Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 01.07.96 N 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" // ВВАС РФ. 1996. N 9

Постановление Пленума ВС РФ N 7 - Постановление Пленума ВС РФ от 29.09.1994 N 7 "О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей" (в ред. от 10.10.2001) // БВС РФ. 1995. N 3; N 7; 1997. N 1; РГ. 1997. 5 фев.; БВС РФ. 2001. N 2; N 12

Постановление Пленума ВС РФ N 10 - Постановление Пленума ВС РФ от 20.12.94 N 10 "Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда" (в ред. от 15.01.1998) // БВС РФ. 1995. N 3; 1997. N 1; РГ. 1998. 29 янв.

Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ N 13/14 - Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 08.10.1998 N 13/14 "О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами" (в ред. от 04.12.2000) // ВВАС РФ. 1998. N 11; 2001. N 3

Постановление Пленума ВАС РФ N 18 - Постановление Пленума ВАС РФ от 22.10.1997 N 18 "О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки" // ВВАС РФ. 1998. N 3

Венская конвенция 1980 г. - Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров (Вена, 11 апреля 1980 г.) // ВВАС РФ. 1994. N 1. СССР присоединился к Конвенции Постановлением Верховного Совета СССР от 23.05.1990 N 1511-1 (Ведомости СССР. 1990. N 23. Ст. 428)

2. Официальные издания

БВС (СССР, РСФСР, РФ) - Бюллетень Верховного Суда (СССР, РСФСР, РФ)
БНА - Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств (СССР, РСФСР, РФ);
Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти
ВВАС РФ - Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации
Ведомости (СССР, РСФСР, РФ) - Ведомости Верховного Совета (СССР, РСФСР);
Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета (РСФСР, РФ)
РГ - Российская газета
САПП РФ - Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации
СЗ РФ - Собрание законодательства Российской Федерации
СП (СССР, РСФСР, РФ) - Собрание постановлений Правительства (СССР, РСФСР, РФ)

3. Органы власти

ВАС (РСФСР, РФ) - Высший Арбитражный Суд (РСФСР, РФ)
ВС (СССР, РСФСР, РФ) - Верховный Суд (СССР, РСФСР, РФ)
Госкомрыболовство России - Государственный комитет Российской Федерации по рыболовству
Госкомстат России - Государственный комитет Российской Федерации по статистике
Госстандарт России - Государственный комитет Российской Федерации по стандартизации и метрологии
ГТК России - Государственный таможенный комитет Российской Федерации
Минздрав России - Министерство здравоохранения Российской Федерации
Минимущество России - Министерство имущественных отношений Российской Федерации
Минпромэнерго России - Министерство промышленности и энергетики Российской Федерации
Минсельхоз России - Министерство сельского хозяйства Российской Федерации
Минтранс России - Министерство транспорта Российской Федерации
Минтруд России - Министерство труда и социального развития Российской Федерации
Минфин России - Министерство финансов Российской Федерации
Минэкономразвития России - Министерство экономического развития и торговли Российской Федерации

Минэнерго России - Министерство энергетики Российской Федерации
Минюст России - Министерство юстиции Российской Федерации
МНС России - Министерство Российской Федерации по налогам и сборам
Росимущество - Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом
Роспатент - Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам
Росрегистрация - Федеральная регистрационная служба
Ростехнадзор - Федеральная служба по экологическому, технологическому и атомному надзору
Росэнерго - Федеральное агентство по энергетике
СНК СССР - Совет Народных Комиссаров СССР
ФКЦБ России - Федеральная комиссия по рынку ценных бумаг
ФСБ России - Федеральная служба безопасности Российской Федерации
ФСФР России - Федеральная служба по финансовым рынкам
ЦИК СССР - Центральный Исполнительный Комитет СССР

4. Прочие сокращения

абз. - абзац
АО - акционерное общество
АСП - аналог собственноручной подписи
гл. - глава (-ы)
Гохран России - Государственное учреждение по формированию Государственного фонда драгоценных металлов и драгоценных камней Российской Федерации, хранению, отпуску и использованию драгоценных металлов и драгоценных камней
ЗАО - закрытое акционерное общество
ИНН - идентификационный номер налогоплательщика
коммент. - комментарий
МРОТ - минимальный размер оплаты труда
НДС - налог на добавленную стоимость
НКО - небанковские кредитные организации
ОАО - открытое акционерное общество
ОКПО - Общероссийский классификатор предприятий и организаций
ООН - Организация Объединенных Наций
п. - пункт (-ы)
подп. - подпункт (-ы)
разд. - раздел (-ы)
ред. - редакция
РФ - Российская Федерация
сб. - сборник
СМИ - средства массовой информации
СНГ - Содружество Независимых Государств
СССР - Союз Советских Социалистических Республик
ст. - статья (-и)
ТЭО - технико-экономическое обоснование
УНИДРУА - Международный институт по унификации частного права
ЦБ РФ - Центральный банк Российской Федерации
ч. - часть (-и)
ЭВМ - электронные вычислительные машины
ЭПД - электронный платежный документ

ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ЧАСТЬ ВТОРАЯ

(в ред. Федеральных законов от 12.08.1996 N 110-ФЗ, от 24.10.1997 N 133-ФЗ, от 17.12.1999 N 213-ФЗ, от 26.11.2002 N 152-ФЗ, от 10.01.2003 N 8-ФЗ, от 10.01.2003 N 15-ФЗ, от 26.03.2003 N 37-ФЗ, от 11.11.2003 N 138-ФЗ, от 23.12.2003 N 182-ФЗ, от 29.12.2004 N 189-ФЗ, от 30.12.2004 N 219-ФЗ, от 21.03.2005 N 22-ФЗ, от 09.05.2005 N 45-ФЗ, от 18.07.2005 N 89-ФЗ, от 02.02.2006 N 19-ФЗ, с изм., внесенными Федеральным законом от 26.01.1996 N 15-ФЗ, Постановлением Конституционного Суда РФ от 23.12.1997 N 21-П)

Раздел IV. ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Глава 30. КУПЛЯ-ПРОДАЖА

§ 1. Общие положения о купле-продаже

В системе отдельных видов обязательств договор купли-продажи занимает ведущие позиции. На его основе осуществляются отношения по обмену созданных природой и производимых человеком имущественных ценностей, являющихся товарами.

В § 1 гл. 30 излагаются нормативные положения, относящиеся к договору как сделке (юридическому факту), предусматривающей возникновение и содержание обязательственного правоотношения. Вместе с тем данные нормативные положения распространяют свое действие и на отношения, связанные с исполнением и прекращением договора, включая возможность наступления ответственности сторон за неисполнение и ненадлежащее исполнение договорного обязательства.

В § 1 содержатся общие нормы, применимые ко всем видам договора купли-продажи при условии, что они не изменены конкретным договором или специальными нормами, касающимися отдельных видов договора купли-продажи (§ 2 - 8). Такие изменения не могут, однако, отменять действия общих норм § 1, определяющих юридическую природу договора купли-продажи, прежде всего норм о понятии договора, предмете договора и основных правах и обязанностях продавца и покупателя.

Общее число диспозитивных норм права, позволяющих сторонам самим определять условия договора купли-продажи, по сравнению с ранее действовавшим ГК РСФСР, значительно увеличилось.

Нормативные положения гл. 30 о купле-продаже базируются на нормах части первой ГК, которые в качестве неотъемлемой части входят в единый массив законодательства, регулирующего отношения по купле-продаже. В настоящей главе использованы многие положения Венской конвенции 1980 г. о договорах купли-продажи товаров, одним из участников которой является Российская Федерация.

Статья 454. Договор купли-продажи

1. В п. 1 комментируемой статьи дается легальное определение договора купли-продажи как двусторонней сделки. Основными элементами данного определения являются предмет, стороны и содержание договора.

2. В качестве предмета договора называются вещь и определенная денежная сумма, являющаяся ценой данной вещи.

Под вещью понимается материально-телесная субстанция, находящаяся в твердом, жидком или газообразном состоянии, выступающая как товар в гражданском обороте (полной или ограниченной оборотоспособности). К вещам, являющимся предметом договора купли-продажи, относятся как движимые, так и недвижимые вещи. Вещи (товары) являются предметом договора купли-продажи независимо от цели их приобретения покупателем. Ими могут быть как вещи, предназначенные для личного, семейного и домашнего использования, так и вещи, употребляемые в сфере профессиональной и предпринимательской деятельности.

Не исключается возможность отнесения к вещам в договоре купли-продажи и денег при условии, если они выступают в гражданском обороте в качестве обычного товара, продаваемого продавцом, например при продаже юбилейных монет, денежных знаков с целью коллекционирования. Что касается сделок по конвертации валют, например рублей в доллары США и наоборот, то такие сделки следует считать договорами мены, но не договорами купли-продажи.

Деньги, выступающие в качестве мерила (оценки) стоимости вещи, становятся самостоятельным предметом договора купли-продажи наряду с продаваемой вещью. В данном качестве деньги придают договору купли-продажи возмездный характер.

3. Положения п. 1 комментируемой статьи о предмете договора купли-продажи получают дальнейшее развитие в весьма проблематичной норме, содержащейся в п. 4 этой же статьи. Согласно данной норме сфера действия договора купли-продажи помимо вещей распространяется и на имущественные права, если иное не вытекает из содержания или характера этих прав.

Отнесение имущественных прав к предмету договора купли-продажи с позиции правовых норм, посвященных общим положениям о купле-продаже, вызывает большие, а в ряде случаев и непреодолимые сложности.

В этой связи возникают два взаимосвязанных вопроса: 1) распространяется ли ключевой элемент понятия договора купли-продажи о передаче предмета договора в собственность покупателя на имущественные права и 2) являются ли с точки зрения действующего закона имущественные права объектом права собственности. Как известно, в гражданском законодательстве различаются три категории имущественных прав: вещные права, права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность) и обязательственные права (см. коммент. к ст. 2 ГК).

Вещные права, перечисленные в ст. 216 ГК, существуют параллельно с правом собственности на одну и ту же вещь и поэтому сами по себе не могут быть объектами права собственности. В договоре купли-продажи вещи они могут фигурировать в качестве своеобразного заменителя (эквивалента) права собственности, но не его объекта. При этом речь идет о вещных правах, допускающих возможность продажи вещи в тех случаях, когда не происходит замены собственника. Таковыми являются право хозяйственного ведения и право оперативного управления, которые, кстати, уже были отражены в ранее действовавшем законодательстве о купле-продаже.

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности законодателем рассматриваются как интеллектуальная собственность (ст. ст. 128, 138 ГК). Сама постановка вопроса о праве собственности на интеллектуальную собственность противостественна. Правовое регулирование отношений, связанных с использованием

результатов интеллектуальной деятельности, осуществляется специальным законодательством. Положения разд. II первой части ГК о праве собственности и других вещных правах на интеллектуальную собственность не распространяются. Передача имущественных прав, входящих в состав интеллектуальной собственности, от их обладателей к другим лицам производится по договорам, называемым в законе об уступке патента (свидетельства), лицензионным и авторским, но не договором купли-продажи (см. п. 6 ст. 10, ст. 13 Патентного закона, ст. ст. 25 - 27 Закона о товарных знаках, ст. ст. 30 - 34 Закона об авторском праве).

Наконец, нет никаких оснований говорить об имущественных правах обязательственно-правового характера как объектах права собственности. Согласно ст. 388 ГК передача таких прав осуществляется на основе договора об уступке кредитором права требования другому лицу.

По существу, имеется только одна категория имущественных прав, справедливо относимых законом (п. 2 комментируемой статьи) к предмету договора купли-продажи. Это имущественные права, воплощенные в ценных бумагах. Но в этом случае объектом права собственности считаются не сами по себе имущественные права, а ценные бумаги как особая разновидность вещей (ст. 128 ГК).

В целом же сама постановка вопроса об имущественных правах как объектах права собственности неправомерна. По своей юридической сущности и назначению право собственности граждан, юридических лиц, государства и органов местного самоуправления не может распространяться на права требования к другим лицам. Иначе объектом права собственности становятся сами общественные отношения, неотъемлемым элементом содержания которых и являются имущественные права.

Введение имущественных прав в число предметов договора купли-продажи возможно лишь путем превращения соответствующих договоров об уступке имущественных прав в разновидность договора купли-продажи. Разумеется, делать это нужно путем внесения изменений в п. 4 ст. 454 ГК без всякой связи этих прав с переходом права собственности. Другое дело - есть ли смысл идти по данному пути. По нашему мнению, этого делать не следует.

4. В качестве стороны договора купли-продажи (продавца и покупателя) могут выступать все субъекты гражданского права, находящиеся в состоянии установленной законом правоспособности и дееспособности. При этом продавец в качестве общего правила должен быть собственником продаваемой вещи. Исключения составляют случаи, прямо указанные в законе. Продавцом по договору купли-продажи может быть комиссионер (ст. 990 ГК).

5. По своему содержанию договор купли-продажи является двусторонним договором. Каждая сторона имеет права и обязанности: право одной стороны корреспондирует с обязанностью другой стороны. В п. 1 комментируемой статьи содержание договора раскрывается через обязанности сторон.

Продавец несет две основные обязанности: по передаче вещи (товара) покупателю и по переносу на покупателя права собственности на продаваемую вещь (товар). При этом если первая обязанность в определении договора, данного в п. 1 комментируемой статьи, обозначена предельно четко, то вторая обязанность не индивидуализирована. В указанном определении говорится лишь о передаче вещи в собственность, но отдельно не обозначена обязанность по перенесению на покупателя права собственности на вещь. Более того, и в других статьях главы о купле-продаже отсутствует правовая норма о данной обязанности продавца, что нельзя считать правильным. В частности, это может неблагоприятно отражаться на решении вопросов, связанных с передачей правоустанавливающих документов на продаваемые вещи и регистрацией на них права собственности, переходом риска при случайной гибели вещи.

У покупателя имеются две основные обязанности: принять вещь (товар) и уплатить за него определенную сумму (цену).

Помимо основных обязанностей продавца и покупателя в договоре купли-продажи могут предусматриваться и дополнительные обязанности, связанные с информацией, относящейся к положению сторон, предмету, способам исполнения и обеспечения исполнения договора, страхованию, хранению предмета договора (ст. 491 ГК) и т.п. При неисполнении или ненадлежащем исполнении договора у сторон возникают обязанности по возмещению причиненных убытков и уплате санкций.

Права и обязанности сторон конкретизируются в требованиях, предъявляемых к отдельным элементам договора и их детализированным характеристикам (условиям договора). Условия договора устанавливаются сторонами, а в исключительных случаях законами и иными правовыми актами. В договоре купли-продажи во всех его разновидностях должны быть как минимум два существенных условия договора: о вещи (товаре) и цене вещи (товара). При этом если условие о вещи (товаре) устанавливается самими сторонами при заключении договора, то условие о цене вещи (товара) в определенных случаях может определяться на стадии исполнения договора и даже не самими сторонами (см. п. 3 ст. 424 ГК).

В соответствии с п. 1 комментируемой статьи действия продавца и покупателя по исполнению имеющихся у них обязанностей должны совершаться после заключения договора. На этом основании договор купли-продажи признается консенсуальным договором. Вместе с тем ГК допускает заключение и реального договора купли-продажи, при котором исполнение договора производится в момент его заключения, например при покупке товара в розничной торговой сети с открытым доступом покупателей к продаваемым товарам.

6. Купля-продажа ценных бумаг и валютных ценностей как особых разновидностей вещей в гражданском праве (п. 2 комментируемой статьи) имеет значительные особенности. Имеются специальные нормативные акты, регулирующие отношения по купле-продаже данных предметов. Применительно к ценным бумагам это прежде всего Законы о рынке ценных бумаг, о векселе, о валютном регулировании.

Общие положения § 1 о купле-продаже применяются к договорам купли-продажи ценных бумаг и валютных ценностей при условии, что в специальном законодательстве не содержится правовых норм, относящихся к данным договорам. Исходя из специфики предмета, многие нормы § 1, касающиеся условий договора о качестве, количестве и других характеристиках вещи (товара), вообще не могут применяться к купле-продаже ценных бумаг и валютных ценностей. К тому же специальное законодательство более детально и, главное, императивно регулирует отношения по купле-продаже данных объектов.

7. В п. 3 комментируемой статьи предусматриваются два взаимосвязанных между собой нормативных положения.

Первое. Допускается возможность определять законами и иными правовыми актами (указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ) особенности купли-продажи отдельных видов товаров. Соответствующие нормы, содержащиеся в данных законах и иных правовых актах, не должны противоречить общим положениям § 1 о купле-продаже. Они призваны быть лишь средством их конкретизации. В этом состоит отличие данных норм от специальных норм права, относящихся к ценным бумагам и валютным ценностям (п. 2 комментируемой статьи).

Второе. Принятие законов и иных нормативных актов, касающихся особенностей купли-продажи отдельных видов товаров, допускается лишь в случаях, предусмотренных ГК или иным законом. Так, ст. 1 Закона о защите прав потребителей и КоАП предусматривают принятие в соответствии с данным Законом федеральных законов и иных правовых актов РФ, относящихся к защите прав потребителей.

В настоящее время имеется ряд правил продажи отдельных видов товаров, связанных с защитой прав потребителей, утвержденных Правительством РФ, например Правила по киноvideообслуживанию населения, утвержденные Постановлением

Правительства РФ от 17.11.1994 N 1264 (в ред. от 01.02.2005) <1>. Содержащиеся в них положения, касающиеся прав потребителей, следует считать действующими при условии, что они не противоречат ГК и федеральным законам.

<1> СЗ РФ. 1994. N 31. Ст. 3282; 2000. N 48. Ст. 4689; 2005. N 7. Ст. 560.

8. В п. 5 комментируемой статьи говорится об отдельных видах договора купли-продажи: розничной купле-продаже, поставке товаров, поставке товаров для государственных нужд, контрактации, энергоснабжении, продаже недвижимости, продаже предприятия. Указанный перечень отдельных видов договора купли-продажи сформулирован в исчерпывающем виде. При этом нормативные положения, содержащиеся в § 2 - 8 гл. 30 об отдельных видах договора купли-продажи, имеют силу специальных правовых норм по отношению к нормам § 1. Введение же специальных норм другими федеральными законами, в том числе ЗК в части земли в п. 5 комментируемой статьи, не предусмотрено.

Статья 455. Условие договора о товаре

Комментарий к статье 455

1. Норма, содержащаяся в п. 1 комментируемой статьи, приравнивает понятие вещи как предмета договора купли-продажи к понятию товара. В соответствии со ст. 129 части первой ГК, к которой отсылает п. 1, под понятие товара подпадают вещи полной и ограниченной оборотоспособности.

В последующих параграфах и статьях гл. 30 о купле-продаже термин "вещь" более не употребляется. В § 1 - 4 он заменяется термином "товар" и, соответственно, все качественные и количественные характеристики предмета договора определяются через призму экономико-рыночных категорий. В остальных параграфах этой главы вместо термина "товар" используются вещно-видовые наименования предмета договора: сельскохозяйственная продукция (§ 5), энергия (§ 6), недвижимость (§ 7), предприятие (§ 8).

2. В п. 2 комментируемой статьи предусматривается, что предметом договора может быть как товар, уже имеющийся у продавца в момент заключения договора, так и товар, который только будет создан или приобретен продавцом в будущем (будущие вещи). При этом допускается, что отдельные виды товаров по своему характеру или в силу закона вообще не подпадают под категорию будущих вещей. К таковым, например, относятся вексель (см. Закон о векселе), акции и другие ценные бумаги, подпадающие под действие Закона о рынке ценных бумаг. В силу закона не могут быть будущими вещами по договору купли-продажи и некоторые иные объекты, прежде всего относящиеся к недвижимому имуществу. В их число входят и предприятия (ст. 559 и другие ГК).

В ГК, как, впрочем, и в других законах, не указываются, однако, критерии отнесения товара к будущим вещам как предметам договора купли-продажи. В п. 2 комментируемой статьи говорится лишь о том, что такой товар может быть создан или приобретен продавцом в будущем. Основываясь на данной формулировке, следует считать, что у продавца в момент заключения должна существовать реальная возможность создания или приобретения вещи в будущем. Так, продажа квартиры в строящемся доме или хотя бы в доме, который должен строиться, но пока существует лишь на бумаге, в технической документации, будет считаться правомерной продажей будущей вещи. С другой стороны, продажа квартиры в неиндивидуализированном доме, вопрос о строительстве которого вообще не решен и на который не имеется технической документации, должна признаваться недействительной сделкой.

Продажа будущих вещей широко распространена в практике, особенно в таких разновидностях договора купли-продажи, как договоры поставки, при продаже невыращенной сельскохозяйственной продукции, продаже товаров по заказу в розничной торговой сети, приобретении гражданами квартир в строящихся домах и т.д.

Будущая вещь в договоре купли-продажи может быть как вещью, определяемой родовыми признаками, так и индивидуально-определенной вещью. Договор купли-продажи будущей вещи необходимо отличать от предварительного договора купли-продажи такой вещи (см. ст. 429 ГК).

3. В п. 3 комментируемой статьи предусматривается, что при определении товара достаточно согласования сторонами договора вопроса о наименовании и количестве товара. Без этого условия договор нельзя считать заключенным. Другие характеристики товара, в том числе условия о качестве, могут устанавливаться государственными стандартами, иными обязательными правилами, исходящими от государственных и муниципальных органов власти, обычаями торгового оборота, предшествующими отношениями сторон, назначением товара. При отсутствии упоминания о них в договоре договор будет считаться действительным. Разумеется, если стороны включают их в договор в качестве обязательных условий, что чаще всего встречается в так называемых нестандартизированных договорах, то эти условия приобретают уже юридическую силу, так же как и условия о наименовании и количестве товара.

В любом случае независимо от способа определения качества продаваемого товара (самими сторонами, государством, иными лицами, не являющимися продавцом и покупателем, путем установления обязательных для сторон правил) условие о качестве товара продолжает оставаться одним из наиболее важных существенных условий договора купли-продажи.

Статья 456. Обязанности продавца по передаче товара

Комментарий к статье 456

1. В п. 1 комментируемой статьи предусматривается одна из основных обязанностей по договору купли-продажи - передача товара покупателю. При этом понятие товара употребляется в обобщенном виде. Характеристика же его отдельных сторон (количества, ассортимента, качества и т.д.), равным образом как и срока, момента, места, порядка передачи товара, определяется в последующих статьях настоящей главы.

Передача товара представляет собой регулируемый правом процесс перехода товара из владения продавца во владение покупателя. При вручении продавцом товара непосредственно покупателю "из рук в руки" передача осуществляется одноактным действием, во всех других случаях - серией действий, проводимых продавцом, третьими лицами (транспортными организациями, органами связи и т.д.) и покупателем. Подробнее о понятии передачи см. коммент. к ст. 224.

Передача товара в зависимости от вида товара и способа его передачи может удостоверяться различного рода документами, расписками, отметками в тексте договора и приложенными к нему актами о приемке-сдаче товара, а при сдаче товара перевозчику или организации связи - соответственно транспортными документами и почтовой квитанцией.

2. В п. 2 комментируемой статьи говорится об обязанности продавца, непосредственно связанной с его обязанностью по передаче товара. Речь идет об обязанности одновременно с передачей вещи (товара) передать покупателю принадлежности данной вещи (о понятии "принадлежность" см. коммент. к ст. 135), а также относящиеся к ней технико-эксплуатационные и иные документы, предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором. Без наличия таких документов покупатель во многих случаях не в состоянии самостоятельно пользоваться

приобретенной вещью, например новым оборудованием без соответствующей инструкции по его эксплуатации, или же остается в неведении по поводу годности вещи к употреблению, например продуктов питания при отсутствии документов и иных данных, подтверждающих их качество. Конкретный перечень документов, указанных в п. 2 комментируемой статьи, определяется индивидуально применительно к особенностям каждого конкретного вида вещей, приобретаемых покупателем по договору купли-продажи. Если, например, при покупке новой автомашины покупателю в числе прочих документов должны быть предоставлены сервисная книжка и инструкция о порядке ухода и эксплуатации автомашины, то при продаже мяса торговое предприятие обязано иметь на данное мясо ветеринарное свидетельство (клеймение) о годности употребления его в пищу.

В случаях, предусмотренных законом и иными правовыми актами, предоставление продавцом покупателю одновременно с передаваемой вещью технико-эксплуатационных и иных документов, обеспечивающих полноценное пользование приобретенной покупателем вещью, является обязательным. Поэтому содержащаяся в п. 2 комментируемой статьи оговорка о диспозитивности изложенной в ней нормы ("если иное не предусмотрено договором купли-продажи") необходимо рассматривать как неприменимую к указанным случаям.

Положения п. 2 комментируемой статьи об обязанности продавца о передаче документов не распространяются на документы, относящиеся к праву собственности на вещи и принадлежности к ним, продаваемые по договору купли-продажи. Соответственно, обязанность продавца о передаче таких документов следует считать вспомогательной к его основной обязанности по передаче самого товара.

Статья 457. Срок исполнения обязанности передать товар

Комментарий к статье 457

1. Установление срока исполнения продавцом обязанности передать товар покупателю, как видно из п. 1 комментируемой статьи, целиком зависит от усмотрения сторон договора купли-продажи. По их взаимной договоренности это может быть строго зафиксированное число месяца и года, период времени, в течение которого товар должен быть передан продавцом покупателю, наступление какого-либо природного явления, которое обязательно должно совершиться, например появление первого снега в определенной местности и т.д. Важно, чтобы данный срок в договоре был точно определен или как минимум указывался критерий, с помощью которого он мог бы быть установлен. При отсутствии этого при определении срока исполнения обязанности продавца передать товар применяются правила, предусмотренные ст. 314 ГК.

2. Положения п. 2 комментируемой статьи придают сроку исполнения обязанности передать товар значение существенного условия договора купли-продажи. На установление такого срока требуется согласие продавца и покупателя, четко зафиксированное в договоре. При этом интерес покупателя на соблюдение срока устанавливается на момент заключения договора, а не его нарушения. Приведение каких-либо дополнительных доказательств в подтверждение наличия такого интереса у покупателя, помимо выраженного им желания сделать срок исполнения обязанности передать товар существенным условием договора, не требуется. Отступление от установленного в договоре срока в сторону досрочной или, наоборот, просроченной передачи товара покупателю предоставляет последнему право на односторонний отказ от исполнения договора и возмещение причиненных ему убытков (ст. 405 ГК). Договор, соответственно, расторгается (п. 3 ст. 450 ГК).

Статья 458. Момент исполнения обязанности продавца передать товар

1. Момент исполнения обязанности продавца передать товар покупателю обычно предусматривается сторонами в договоре купли-продажи. Он находится в прямой зависимости от места исполнения договорного обязательства. Предусматриваемый в договоре момент исполнения данной обязанности может не совпадать с предписаниями, содержащимися в комментируемой статье. Подобное расхождение не противоречит закону, поскольку указанные нормативные предписания имеют диспозитивный характер. Они применяются в случаях, когда в договоре купли-продажи вопрос о моменте исполнения обязанности продавца передать товар остался открытым или когда он решен в полном соответствии с предписаниями, изложенными в комментируемой статье. С моментом исполнения обязанности продавца связываются важные правовые последствия: соблюдение срока исполнения кредитором обязанностей по договору и возможные неблагоприятные для него имущественные последствия при нарушении данного срока, переход к покупателю риска случайной гибели или порчи товара, учет и распределение транспортных и страховых расходов по доставке товара, исполнение обязанностей должником по договору и т.п.

2. В п. 1 комментируемой статьи определяется момент исполнения обязанности продавца передать товар непосредственно покупателю или указанному им лицу при двухвариантном характере исполнения данной обязанности.

Первый вариант. Обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент вручения товара покупателю или указанному им лицу. В этом случае исполнение продавцом обязанности по передаче товара происходит в месте нахождения покупателя, пространственно отделенном от продавца, а обязанность по доставке продавцом товара должна быть предусмотрена договором. Доставка товара покупателю может осуществляться как транспортом, принадлежащим поставщику, так и транспортом, находящимся в собственности (ведении) самостоятельных транспортных предприятий. Последнее, как правило, применяется при межгородских и межрегиональных поставках товара (внутри страны), а также по договорам международной купли-продажи. При межгородской и межрегиональной доставке товара в качестве грузополучателя должна выступать организация (юридическое лицо), представляющая продавца. В договорах международной купли-продажи место поставки товара и момент исполнения обязанности продавца передать товар покупателю определяются в Венской конвенции 1980 г. о договорах купли-продажи, общих условиях поставки, межгосударственных соглашениях, а также Своде международных правил по толкованию торговых терминов, издаваемых Международной торговой палатой (см. "Инкотермс-2000"). В "Инкотермс-2000" имеется четвертая группа условий, применяемая к договорам международной купли-продажи, именуемая "Группа D - Прибытие", имеющая прямое отношение к рассматриваемому случаю определения момента исполнения обязанности продавца передать товар.

В договоре купли-продажи, предусматривающем обязанность продавца по доставке товара, должно быть указано, кто - продавец или покупатель - несет расходы по доставке товара. Предполагается, что таковым является продавец, который может включить их в цену товара.

Второй вариант. Обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент предоставления товара в распоряжение покупателя или указанного им лица в месте нахождения товара. Местом нахождения товара (надлежащим местом), как правило, служит место нахождения продавца, его предприятия, изготовившего товар, складское помещение, находящееся в его ведении, и т.п.

Предоставленным в распоряжение покупателя является товар при наличии трех условий: 1) товар готов к передаче в надлежащем месте и идентифицирован для целей

договора путем маркировки или иным образом. В маркировку обычно включаются следующие показатели: наименование продавца и изготовителя, а в ряде случаев и покупателя, вес конкретного места (брутто и нетто), номер договора, меры предосторожности, необходимые при перевозке товара, и другие данные, определяемые спецификой товара; 2) товар готов к передаче к сроку, предусмотренному договором; 3) покупатель оповещен о готовности товара к передаче, если того требуют условия договора.

При продаже потребительских товаров в розничной торговой сети перечень условий, свидетельствующих о том, что товар предоставлен продавцом в распоряжение покупателя, может быть иным (см. ст. ст. 494 - 498 ГК). При продаже товаров по договору международной купли-продажи применяются условия, предусмотренные Венской конвенцией 1980 г., общими условиями поставки, межгосударственными соглашениями, а также нормами обычного права, содержащимися в "Инкотермс-2000" (см. положения "Группа Е - Отправление").

3. В п. 2 комментируемой статьи определяется момент исполнения обязанности продавца передать товар покупателю в случаях, когда передача товара осуществляется через посредство третьих лиц при отсутствии у него обязанностей, указанных в п. 1 данной статьи. Таким моментом считается момент сдачи товара перевозчику или организации связи для доставки покупателю. Сдача товара перевозчику определяется транспортными уставами и кодексами с учетом перевозки грузов каждым видом транспорта, а в области международной купли-продажи - Венской конвенцией 1980 г., общими условиями поставки, межгосударственными соглашениями, а также нормами обычного права, содержащимися в "Инкотермс-2000" (см. положения "Группа F - Основная перевозка не оплачена" и "Группа C - Основная перевозка оплачена").

Статья 459. Переход риска случайной гибели товара

Комментарий к статье 459

1. Переход риска случайной гибели или случайного повреждения товара при действии договора купли-продажи связывается с моментом исполнения продавцом обязанности по передаче товара (ст. 458 ГК), а не с переходом права собственности к покупателю, как это определено в ст. 211 ГК. Правда, в большинстве случаев эти два юридических факта по времени их совершения совпадают (см. ст. 223 ГК). К тому же все нормы ГК о переходе риска случайной гибели или случайного повреждения вещи (товара), включая норму п. 1 комментируемой статьи, имеют диспозитивный характер. В конечном счете сами стороны договора вправе решать вопрос о моменте перехода риска случайной гибели или случайного повреждения товара, за исключением тех немногочисленных случаев, когда предписания закона приобретают для них обязательную императивную силу (см., например, ст. 551 ГК).

В договоре купли-продажи под риском понимается гибель или повреждение товара, наступившие по независящим от сторон причинам, вследствие возникновения случайных явлений или действия обстоятельств непреодолимой силы. Понятие гибели товара включает в себя полную или частичную утрату товара, находящегося во владении продавца или покупателя и уполномоченных ими лиц, потерю и недостачу товаров в период доставки перевозчиком или почтой товара покупателю и т.п. Повреждение товара означает нарушение его внешнего вида или частичную утрату свойств и функций, определяемых его назначением.

2. В п. 2 комментируемой статьи говорится о переходе риска случайной гибели или случайного повреждения товара, проданного во время нахождения его в пути. В этом случае такой риск переходит на покупателя с момента заключения договора купли-

продажи. При этом предполагается, что гибель или повреждение товара произошли в период действия договора.

Статья 460. Обязанность продавца передать товар свободным от прав третьих лиц

Комментарий к статье 460

1. Действие п. 1 комментируемой статьи распространяется на товар, передаваемый продавцом покупателю по договору купли-продажи, на который могут иметь права третьи лица. Данные права подпадают под категорию вещных или обязательственных прав. К вещным относятся права, перечисленные в ст. 216 ГК. Обязательственными являются права, вытекающие из договоров аренды, найма жилого помещения, безвозмездного пользования имуществом, залога, других сделок и актов.

Норма, содержащаяся в п. 1 комментируемой статьи, возлагает на продавца обязанность передать покупателю товар, свободный от любых прав третьих лиц. Данная обязанность продавца предполагает и его обязанность информировать покупателя о наличии прав третьих лиц на передаваемый товар. Информация об обременении товара правами третьих лиц может также поступить к покупателю и из иных источников, в том числе от органов, осуществляющих государственную регистрацию прав на недвижимость и сделок с ней.

Впрочем, и сам покупатель должен проявлять разумную заботу о получении указанной информации. Если покупатель знал или должен был знать о правах третьих лиц на приобретенный им товар и это будет доказано при рассмотрении его иска в суде, то продавец может быть освобожден от невыгодных для него последствий, установленных законом. Согласно п. 1 комментируемой статьи при неисполнении продавцом обязанности передать товар свободным от прав третьих лиц покупатель вправе потребовать от продавца уменьшения цены товара либо расторжения договора купли-продажи.

2. В п. 2 комментируемой статьи говорится о претензиях третьих лиц на товар, передаваемый продавцом покупателю. Данные претензии могут быть правомерными и неправомерными. При признании претензий в установленном порядке (прежде всего судом) правомерными претензии превращаются в права третьих лиц на товар, передаваемый по договору купли-продажи, при признании их неправомерными - утрачивают какое-либо юридическое значение для сторон договора. Для применения правил, предусмотренных п. 1 комментируемой статьи, требуется соблюдение двух условий. Во-первых, рассматриваемые претензии к товару имелись у третьих лиц до момента передачи товара продавцом покупателю, и продавцу было известно о них. Во-вторых, превращение претензий в права третьих лиц на товар имело место после передачи продавцом товара покупателю.

Статья 461. Ответственность продавца в случае изъятия товара у покупателя

Комментарий к статье 461

1. Правило, предусмотренное п. 1 комментируемой статьи, является прямым продолжением правовых норм, содержащихся в ст. 460 ГК. Оно применяется в случае изъятия товара у покупателя третьим лицом (собственником, обладателями права пожизненного наследуемого владения, хозяйственного ведения, оперативного управления) по так называемому виндикационному иску (ст. ст. 301, 302, 305 ГК). Покупатель вправе требовать от продавца возмещения всех причиненных ему убытков, явившихся следствием изъятия у него приобретенного по договору купли-продажи товара. Он утрачивает это право, если продавец сумеет доказать, что покупатель до получения товара знал или должен был знать о наличии оснований для изъятия у него третьим лицом

купленного товара, например при покупке за полцены товара у гражданина, находящегося в состоянии опьянения.

2. Соглашение сторон об освобождении продавца от ответственности или ее ограничении в случае истребования приобретенного товара у покупателя третьими лицами недействительно.

Статья 462. Обязанности покупателя и продавца в случае предъявления иска об изъятии товара

Комментарий к статье 462

Обязанность покупателя по привлечению продавца к участию в деле, начатому третьим лицом об изъятии у покупателя товара по основанию, возникшему до исполнения договора купли-продажи, носит первичный характер. Обязанность продавца вступить в это дело имеет вторичный характер. Продавец должен вступить в дело после того, как он получит информацию о предъявленном иске от покупателя или официальное определение суда о привлечении его к делу.

В судебном процессе продавец участвует на стороне покупателя в качестве третьего лица без самостоятельных требований. При отказе от участия в деле продавец лишается права доказывать неправильность ведения дела покупателем.

В свою очередь, покупатель, не привлекий продавца к участию в деле, рискует утратить право на привлечение продавца к ответственности, предусмотренной ст. 461 ГК. Такой риск ведет к утрате указанного права, если продавец докажет, что, приняв участие в деле, он мог бы предотвратить изъятие проданного товара у покупателя.

Статья 463. Последствия неисполнения обязанности передать товар

Комментарий к статье 463

1. Норма, содержащаяся в п. 1 комментируемой статьи, имеет общий характер. Она предусматривает право покупателя отказаться от исполнения договора купли-продажи, если продавец в нарушение условий договора не исполняет основную обязанность, лежащую на нем, - не передает покупателю проданный товар (п. 1 ст. 456 ГК). Отказ от исполнения договора купли-продажи может быть осуществлен покупателем в различных формах. Все зависит от конкретных особенностей каждого договора купли-продажи и от степени исполнения его сторонами. В одном случае покупатель, при отсутствии причиненных ему продавцом убытков, может просто ограничиться неплатежом предусмотренной в договоре цены товара. Во втором случае, при наличии у него убытков и (или) необходимости возврата произведенной им предварительной оплаты за товар (ст. 487 ГК), покупатель вынужден будет требовать в судебном порядке расторжения договора по п. 2 ст. 450 ГК и возмещения причиненных ему убытков (см. ст. ст. 15, 393 ГК). В третьем случае судебное решение о расторжении договора купли-продажи покупателю будет необходимо для устранения правовой неопределенности в отношениях с продавцом и отражения в бухгалтерской отчетности. Возможны и иные побудительные мотивы для обращения покупателя в суд о расторжении договора купли-продажи.

2. В п. 2 комментируемой статьи предусматривается право покупателя требовать отобрания у продавца проданной индивидуально-определенной вещи и передачи ее покупателю (ст. 398 ГК). Подобного права у покупателя не существует, когда объектом его требования являются вещи, определяемые родовыми признаками. Осуществление покупателем указанного права производится в рамках действия договора купли-продажи. Переданная покупателю индивидуально-определенная вещь должна быть им оплачена в

соответствии с условиями договора. Судебные расходы и иные возможные убытки покупателя взыскиваются с продавца.

Статья 464. Последствия неисполнения обязанности передать принадлежности и документы, относящиеся к товару

Комментарий к статье 464

В комментируемой статье предусматриваются два вида последствий, наступающих в порядке очередности при неисполнении продавцом обязанности одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности и относящиеся к ней документы (п. 2 ст. 456 ГК).

Первоначально покупатель должен назначить продавцу разумный срок для передачи указанных принадлежностей и документов к вещи (товару). При этом предполагается, что сама вещь (товар) уже передана покупателю либо находится в процессе передачи.

При неисполнении продавцом данного требования покупателя последний вправе, если иное не предусмотрено договором, отказаться от вещи (товара) в связи с невозможностью или затруднительностью ее использования по назначению без принадлежностей и (или) документов.

Порядок отказа от товара аналогичен порядку, изложенному в п. 1 коммент. к ст. 463.

Статья 465. Количество товара

Комментарий к статье 465

1. В соответствии с п. 1 комментируемой статьи возможны два способа определения количества товара, подлежащего передаче покупателю.

При первом способе, наиболее распространенном в практике, количество товара определяется на момент заключения договора.

Применительно к вещам в их натуральном выражении оно фиксируется поштучно и поименно (индивидуально-определенные вещи), а в отношении не индивидуализированных на момент заключения договора вещей - суммарно на основе использования единиц измерения, соответствующих природе продаваемых вещей (весовых, объемных, пространственных, энергетических и т.д.).

Определение количества товаров в денежном выражении в принципе применимо в тех случаях, когда предметом договора купли-продажи со стороны продавца выступают ценные бумаги в их денежном исчислении (вексель, чек, облигация и т.п.) или денежные знаки, не используемые в качестве платежных средств (коллекционирование и т.п.).

При втором способе определения количества товара, подлежащего передаче покупателю, в договоре на момент его заключения указывается лишь порядок его определения. Само же количество товара становится известным либо в процессе действия договора, либо в момент его прекращения. В частности, это может иметь место в договорах электроснабжения, заключаемых с гражданами (п. 3 ст. 541 ГК). Такие же положения могут содержать договоры, в которых предусматривается лишь общая сумма денежного вознаграждения за товар, поставляемый в процессе действия договора с оплатой по рыночной цене на день передачи его покупателю. Закон не устанавливает предела возможных вариантов по установлению порядка определения количества товара. Но соблюдение одного условия является для сторон договора строго обязательным. Количество товара, подлежащего передаче покупателю, не указанное в договоре на момент его заключения, должно быть определимым. Определимость количества товара может предопределяться предписываемыми условиями договора. Таковыми являются

условия в отношении количества товара по договорам, указанным в законе. Данные условия предписываются уполномоченными органами государства, как это может иметь место, например, при поставке товаров для государственных нужд (см. § 4 гл. 30 ГК).

2. Согласно п. 2 комментируемой статьи условия договора о количестве товара, подлежащего передаче покупателю, относятся к числу существенных условий договора купли-продажи. При его невыполнении договор не считается заключенным.

Статья 466. Последствия нарушения условия о количестве товара

Комментарий к статье 466

1. В комментируемой статье предусматриваются отдельные права покупателя при передаче ему продавцом товара в количестве, не совпадающем с количеством, определенным (определимым) в договоре. Подобного рода передача считается нарушением условия договора о количестве товара. Последствия такого нарушения могут быть весьма многообразными. Наряду с мерами, предусмотренными комментируемой статьей, покупатель вправе при наличии оснований, указанных в ст. ст. 15, 393, 396, 401 ГК, требовать возмещения причиненных ему убытков, а в случаях, указанных в ст. ст. 450 - 453 ГК, - изменения и расторжения договора. Нормы комментируемой статьи, имеющие по отношению к договору диспозитивный характер, распространяются на договоры, объектом которых являются делимые вещи <1>.

<1> О понятии делимых вещей см.: Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая. Научно-практический комментарий / Институт государства и права РАН. М.: БЕК, 1996. Ст. ст. 133 и 244.

2. При передаче покупателю товара в количестве менее указанного в договоре у покупателя согласно ч. 1 комментируемой статьи имеются две возможности. Он вправе потребовать у продавца передачи недостающего количества товара либо отказаться от полученного товара и его оплаты, а в случае уже произведенной оплаты товара - потребовать возврата уплаченной денежной суммы.

Если первая возможность имеет безусловный характер, то абсолютизация второй возможности без учета фактических обстоятельств по каждому конкретному договору может вступить в противоречие с духом закона, например при недоставке покупателю незначительного количества товара, которое может быть восполнено продавцом в течение кратчайшего периода времени.

В общем плане нельзя исключать, хотя об этом прямо и не говорится в законе, и применения в необходимых случаях принципа последовательности в осуществлении покупателем прав, предоставленных п. 1 комментируемой статьи. До отказа от полученного количества товара и его оплаты покупатель прежде всего должен потребовать от продавца передачи ему недостающего количества товара. Кроме того, он вообще может ограничиться поставленным количеством товара и не считать это нарушением договора. Жесткая позиция закона по формуле "либо - либо", содержащаяся в норме п. 1, вряд ли способствует укреплению договорной дисциплины. Ссылка при этом на диспозитивный характер нормы в условиях развития стандартных форм договора становится бесперспективной.

3. В п. 2 комментируемой статьи говорится о праве покупателя принять весь товар, переданный продавцом в количестве, превышающем количество, указанное в договоре. Данное право возникает у покупателя в случае, если продавец в разумный срок после получения сообщения покупателя не распорядится излишком товара, переданного покупателю. Какой срок может считаться разумным, является вопросом факта с учетом особенностей каждого договора. Из содержания нормы п. 2 остается неясным, кто -

продавец или покупатель - определяет разумность такого срока. Поскольку в подавляющем большинстве случаев речь может идти не просто о принятии товара покупателем, но одновременно и о переходе к нему права собственности на излишне переданное количество товара со всеми вытекающими из этого последствиями (риск случайной гибели и порчи товара и т.д.), презумпция определения разумного срока должна принадлежать покупателю.

Право покупателя на принятие излишне переданного ему количества товара может быть ограничено или вообще отсутствовать у него в случаях, когда предметом договора купли-продажи являются лицензируемые товары.

К сожалению, в п. 2 комментируемой статьи не указываются другие возможные права покупателя, например право на реализацию излишне переданного скоропортящегося товара, не принятого им, не говоря уже о том, что у покупателя возникают и определенные обязанности по обеспечению сохранности излишне полученного товара.

4. Норма п. 3 комментируемой статьи о цене излишне переданного покупателю товара является естественным продолжением нормативных положений, содержащихся в п. 2 данной статьи. В соответствии с ней происходит увеличение общей цены договора в связи с изменением условий договора о количестве товара.

Статья 467. Ассортимент товаров

Комментарий к статье 467

1. В п. 1 комментируемой статьи предусматривается обязанность продавца по передаче покупателю товаров в ассортименте, согласованном сторонами.

Данная обязанность возлагается на продавца в случаях, когда объектом договора купли-продажи являются вещи совпадающего целевого назначения, входящие в определенном договором количественном соотношении в одну и ту же группу товаров. Указанные вещи различаются между собой по видам, моделям, размерам, цветам или иным признакам. Ассортимент включает в себя два взаимосвязанных между собой компонента: 1) перечень вещей определенного вида, размера, цвета, модели и других возможных их показателей, входящих в ассортимент, и 2) количественное соотношение данных вещей (товаров). Каждая такая вещь в ее качественном проявлении может использоваться самостоятельно, независимо от других вещей ассортиментной группы товаров. Чаще всего ассортиментная продажа товаров применяется в сфере оптовой торговли.

Объемное выражение ассортимента товаров совпадающего целевого назначения может быть неодинаковым в различных договорах купли-продажи. Так, при поставке обуви в универсальный магазин ассортиментная группа таких товаров будет обозначаться общим наименованием "обувь" с подразделением ее в указанном в договоре соотношении на мужскую, женскую и детскую обувь с последующим указанием соответствующих моделей, размеров, цветов, материалов изготовления, фирм-производителей и т.д. При поставке обуви в фирменный магазин ассортимент ограничивается обувью, производимой на предприятиях данной фирмы. При поставке обуви в специализированный магазин "Женская обувь" ассортимент соответственно включает в себя различные виды женской обуви.

2. В п. 2 комментируемой статьи закрепляется приоритет продавца в определении ассортимента товаров, если он не определен в договоре купли-продажи и из договора не вытекает порядок его установления.

В этих случаях у продавца имеется право выбора между: 1) передачей покупателю товаров в ассортименте, исходя из потребностей покупателя, которые были известны продавцу на момент заключения договора, и 2) отказом от исполнения договора. Впрочем,

было бы более логичным вторую возможность поставить в прямую зависимость от отсутствия условий для применения первой возможности. Подобное решение вопроса находится в согласии с принципом сотрудничества сторон в исполнении ими договорных обязанностей, который, к сожалению, не закреплён в ГК ни в общих положениях об обязательствах и договорах, как это имеет место в гражданском законодательстве многих развитых стран, ни в главе о купле-продаже по примеру договора строительного подряда (ст. 750 ГК).

Статья 468. Последствия нарушения условия об ассортименте товаров

Комментарий к статье 468

1. В п. 1 комментируемой статьи содержится общая норма о праве покупателя отказаться от принятия и оплаты товара, переданного продавцом с нарушением ассортимента, предусмотренного договором, а если они оплачены, потребовать возврата уплаченной денежной суммы. Нарушением условия договора об ассортименте товаров достаточно считать неисполнение продавцом требований, относящихся к любому из двух компонентов понятия ассортимента: перечню товаров, входящих в состав ассортимента, или их количественному соотношению.

В случае нарушения условия договора об ассортименте товаров покупатель может воспользоваться и другими правами, предусмотренными положениями разд. III "Общая часть обязательственного права" части первой ГК.

2. Нормы, содержащиеся в п. п. 2 - 5 комментируемой статьи, предполагают нарушение условия об ассортименте товаров, касающегося перечня товаров, входящих в состав ассортимента, определенного договором купли-продажи. При этом законодатель выходит за пределы такого перечня и тем самым за рамки самого понятия ассортимента товаров как одного из условий о количестве товара, передаваемого по договору купли-продажи. В указанных пунктах комментируемой статьи подразумеваются товары, не указанные в договоре. Следует думать, что таковыми являются так называемые заменимые товары, но не товары иного функционального назначения, непосредственно не связанные с ассортиментом товаров, указанных в договоре. По существу, в п. п. 2 - 5 комментируемой статьи речь идет прежде всего о последствиях, связанных с изменением предмета договора купли-продажи, а не только и не столько о нарушении договора об ассортименте товаров.

В п. 2 говорится о безусловном праве покупателя по своему выбору воспользоваться одной из четырех возможностей в случае передачи ему внедоговорных товаров наряду с товарами, ассортимент которых соответствует договору.

В п. 3 содержится норма, аналогичная норме п. 1 комментируемой статьи, об отказе от оплаты товаров, переданных с нарушением условия договора об ассортименте, а если они оплачены - о возврате уплаченной денежной суммы.

В п. 4 речь идет об определении срока принятия товаров, не соответствующих условию договора купли-продажи об ассортименте, при отсутствии сообщения покупателя об отказе от таких товаров.

В п. 5 излагается порядок определения цены за принятые внедоговорные товары.

3. Вопрос о нарушении условий договора об ассортименте товаров, касающийся количественного соотношения товаров, в комментируемой статье детально не решается.

4. Согласно п. 6 комментируемой статьи все нормы, содержащиеся в п. п. 1 - 5 комментируемой статьи, являются диспозитивными, применимыми, если иное не предусмотрено договором купли-продажи. Следует, однако, думать, что в соответствии с п. п. 2, 4 и 5 ст. 426 части первой ГК данное решение законодателя, касающееся норм, содержащихся в п. п. 1 и 2, не распространяется на публичные договоры купли-продажи.

Статья 469. Качество товара

Комментарий к статье 469

1. В комментируемой и последующих восьми статьях ГК излагаются нормы, посвященные качеству товара как одному из наиболее важных показателей характеристики предмета договора купли-продажи.

Юридическая концепция качества предмета договора купли-продажи, употребляемая в указанных статьях ГК, является суммированным выражением двух взаимосвязанных между собой понятий: материального и торгового.

Под материальным понимается наличие в предмете договора купли-продажи (вещи и ином имуществе) необходимых физических и других материально-сущностных свойств, определяющих общее направление его функционального использования в сфере удовлетворения потребностей отдельных граждан, организаций и общества в целом. Под торговым понимается возможность соответствующей вещи и иного имущества выступать в качестве товара в торговом обороте, в данном случае в возмездных отношениях по купле-продаже.

Приведенные понятия распространяются на вещи и иное имущество, созданные человеком и данные самой природой. С незначительными коррективами они могут также применяться и в отношении утилизированных вещей, идущих на переработку, которые могут выступать в качестве предмета договора купли-продажи.

2. В п. 1 комментируемой статьи предусматривается обязанность продавца по передаче покупателю товара, соответствующего по качеству договору купли-продажи. Согласно данной норме качество товара должно определяться договором, в котором наряду с условиями, устанавливаемыми сторонами, нередко содержатся условия, предписываемые уполномоченными органами государства и местного самоуправления, а в ряде случаев и предприятиями, выпускающими товары. При этом в целях обеспечения безопасности жизни и здоровья граждан, сохранения экологической среды обитания человека, повышения эффективности в использовании новых методов в развитии производства число последних в договоре купли-продажи постоянно возрастает.

Имея достаточную степень свободы в определении качества товаров по договору, стороны, однако, не вправе выходить за пределы утраты предметом договора свойств, определяющих его функциональное (целевое) назначение. Если это имеет место, то такой предмет (вещь или иное имущество) переходит в категорию недоброкачественных товаров.

Способы определения качества товаров в договоре купли-продажи могут быть самыми разнообразными, начиная от детального описания конкретного товара и конкретных показателей его качества и кончая простой ссылкой на соответствующий номер государственного стандарта или аналогичный товар, проданный покупателю тем же самым продавцом по ранее заключенному между ними договору. Все зависит от разновидности товара и специфики отношений, возникающих из договора купли-продажи.

3. В п. 2 комментируемой статьи говорится о критериях определения качества товара при отсутствии в договоре купли-продажи условия о качестве товара. Для этого случая предусматриваются два варианта поведения продавца при исполнении им обязанности по передаче покупателю товара надлежащего качества. Все зависит от того, знает ли продавец в момент заключения договора купли-продажи о цели приобретения товара покупателем.

Если продавец подобной информацией не располагает, то он обязан передать покупателю товар, соответствующий общему целевому назначению товара без учета конкретных способов его использования покупателем, например передать автомашину для использования в качестве средства передвижения в условиях региона (страны) с умеренным климатом, в котором она произведена, а не региона (страны), расположенного

в зоне Крайнего Севера. При этом для отдельных групп покупателей может существовать свой повышенный уровень качества приобретаемого товара, обычно принятый в коммерческой практике, о чем продавец, являющийся предпринимателем, должен знать. Это, в частности, имеет место при поставке товаров эксклюзивным торговым фирмам, услугами которых пользуются обеспеченные покупатели.

Если же продавец при заключении договора был поставлен покупателем в известность о конкретных целях приобретения товара, то он обязан передать покупателю товар, качество которого позволяет использовать его для достижения этих целей. Например, покупатель при заключении договора купли-продажи автомашины уведомит продавца о том, что ему нужна машина, предназначенная для правоохранительных органов, ведущих борьбу с преступностью. Следует думать, что рассматриваемая обязанность продавца сохраняется и при получении им от третьих лиц достоверной информации о конкретных целях приобретения товара покупателем.

4. В п. 3 комментируемой статьи воспроизводится норма о достаточно широко распространенном в торговой практике способе определения качества товара по образцу и (или) его описанию.

При продаже товара по образцу покупатель имеет возможность ознакомиться с качественными свойствами приобретаемой вещи, которые заложены в уже существующем аналоге данной вещи, изготовленном в качестве образца. В этом случае вопрос о качестве товара трансформируется в вопрос о соответствии вещи, являющейся предметом договора купли-продажи, образцу, предусмотренному договором. При этом в договоре может содержаться также и описание качественных свойств товара.

При продаже товара по описанию качественные свойства товара определяются в договоре на основании соответствующих критериев, выраженных в форме словесного текста, графических изображений, физико-химических свойств и т.п. Вещь как таковую, являющуюся предметом договора купли-продажи, в том числе в виде образца, покупатель осмотреть еще не может.

По товарам, в отношении качества которых предусмотрены обязательные требования (п. 4 комментируемой статьи), образцы и описания товара должны соответствовать данным требованиям.

5. Положения п. 4 комментируемой статьи распространяют свое действие на договоры купли-продажи, в которых продавцами выступают лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность. Установление обязательных требований к качеству продаваемого товара производится уполномоченными органами государства и местного самоуправления, организациями и предприятиями в порядке, определяемом законом. Регулирует отношения, возникающие при разработке, принятии, применении и использовании обязательных требований к продукции, процессам производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, Закон о техническом регулировании.

В соответствии с данным Законом к нормативным документам по стандартизации, действующим на территории РФ, относятся: национальные стандарты; правила стандартизации, нормы и рекомендации в области стандартизации; применяемые в установленном порядке классификации, общероссийские классификаторы технико-экономической и социальной информации; стандарты организаций.

В числе названных нормативных документов доминирующее положение занимают национальные стандарты. По продукции, связанной с обеспечением безопасности жизни и здоровья людей, имущества, охраны окружающей среды, иной продукции, направленной на обеспечение наиболее важных интересов общества в развитии экономики страны, требования национальных стандартов для сторон договора купли-продажи имеют обязательный характер. На них должна быть сделана ссылка в договоре.

Иные требования национальных стандартов применяются на добровольной основе равным образом и в равной мере независимо от страны и (или) места происхождения

продукции, осуществления процессов производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнения работ и оказания услуг, видов или особенностей сделок и (или) лиц, являющихся изготовителями, исполнителями, продавцами, приобретателями.

Применение национального стандарта подтверждается знаком соответствия национальному стандарту.

Что касается стандартов организаций, в том числе коммерческих, общественных, научных организаций, саморегулируемых организаций, объединений юридических лиц, то они применяются только тогда, когда необходимость их применения обусловливается договором.

Стандарты организаций применяются равным образом и в равной мере независимо от страны и (или) места происхождения продукции, осуществления процессов производства, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнения работ и оказания услуг, видов или особенностей сделок и (или) лиц, которые являются изготовителями, исполнителями, продавцами, приобретателями.

Сторонам в договоре предоставлено также право повышать, но не уменьшать требования к качеству товара по сравнению с обязательными требованиями, установленными в предусмотренном законом порядке.

6. Особенно жесткие требования предъявляет закон к качеству товаров, продаваемых в рамках договора розничной купли-продажи. Законом о защите прав потребителей предусматривается целый ряд положений, направленных на обеспечение интересов граждан при приобретении товаров. Такие товары должны быть товарами надлежащего качества, безопасными для их жизни и здоровья.

Статья 470. Гарантия качества товара

Комментарий к статье 470

1. В комментируемой статье предусматриваются два вида гарантий качества товара, передаваемого продавцом покупателю по договору купли-продажи. Один вид гарантий основан непосредственно на законе, другой - на договоре.

Под гарантией качества товара следует понимать обещание продавца (изготовителя) поддерживать в товаре надлежащее качество в пределах гарантийного срока, а при его понижении - устранять недостатки проданного товара, обнаруженные в течение времени действия гарантии, с целью восстановления заданного в нем качества. При гарантиях, основанных и на законе, и на договоре, качество товара должно соответствовать требованиям, указанным в ст. 469 ГК.

2. В п. 1 комментируемой статьи говорится о гарантии качества товара, предписываемой законодателем. При этом термин "гарантия" в данном случае не употребляется. И это не случайно, поскольку в ряде нормативных актов, прежде всего в Законе о защите прав потребителей (см. п. 6 ст. 19), к числу гарантий, предписываемых законодателем, отнесена также гарантия изготовителя товара. Юридическая сила данной гарантии полностью приравнена к договорной гарантии. Гарантия же, предусмотренная п. 1 комментируемой статьи, имеет иной юридический статус. Поэтому во избежание путаницы гарантию, о которой говорится в п. 1, следовало бы именовать законным ручательством.

В силу данной гарантии продавец обязан передать покупателю товар надлежащего качества. При несоблюдении этого требования закона наступают последствия, предусмотренные ст. 475 ГК, применяемые в режиме, определенном в п. 1 ст. 476 и п. 2 ст. 477 ГК.

Действие п. 1 комментируемой статьи распространяется на все виды товаров, в том числе и на товары, в отношении которых установлена договорная гарантия. При наличии

договорной гарантии гарантия, вытекающая из закона, применяется в двух случаях: при зауженности договорной гарантии по содержанию по сравнению с законным ручательством и по истечении срока действия договорной гарантии, если таковой короче срока действия законного ручательства.

Законное ручательство действует в течение определенного периода времени. Начальный момент его действия определяется моментом передачи товара покупателю, если иной момент не предусмотрен договором купли-продажи. В коммерческой практике "иной момент" чаще всего используется сторонами договора в отношении отдельных объектов производственного назначения (предприятий, сложных технических устройств и т.п.), качественные показатели которых, указанные в договоре, могут быть установлены в течение определенного периода времени после ввода их в эксплуатацию с выходом на проектную мощность. В отдельных случаях начальный момент истечения гарантийного срока может устанавливаться непосредственно законом. Так, согласно ст. 19 Закона о защите прав потребителей "в отношении недвижимого имущества гарантийный срок и срок службы исчисляются с момента государственной регистрации договора купли-продажи недвижимого имущества".

При определении продолжительности законного ручательства качества товара применяется критерий разумности гарантийного срока, в течение которого товар может быть использован по его прямому назначению. Данный срок индивидуален в зависимости от вида товара, по отношению к которому он применяется. В силу закона он может сокращаться всего до 2 лет (см. п. 2 ст. 477 ГК). В случаях, не указанных в законе или ином нормативном акте, разумность срока законного ручательства может устанавливаться самими сторонами в договоре. В противном случае при отсутствии согласия сторон применению подлежат обычаи делового оборота, экспертные заключения, иные критерии, принятые в коммерческой практике.

3. Согласно п. 2 комментируемой статьи оговоренная гарантия качества товара действует в течение определенного срока, установленного договором (гарантийного срока). Закон не предусматривает сроков действия договорных гарантий. Поэтому стороны свободны в установлении любых сроков, соответствующих их договоренности. При заключении договора сторонам желательно исходить из каких-то разумных критериев. В частности, по товарам, аналогичным товарам с гарантией изготовителя, договорные гарантии не должны быть меньшей продолжительности.

При комплектности товара гарантия качества распространяется на все составляющие его части, если иное не предусмотрено договором купли-продажи. Если на комплектующее изделие установлена гарантия меньшей продолжительности, чем на товар в целом, покупатель может требовать от продавца передачи ему запасных частей комплекта в количестве, обеспечивающем возможность использования товара по назначению в пределах действия общей договорной гарантии по качеству товара.

Договорная гарантия по условиям ее осуществления в случае спора по сравнению с законным ручательством имеет определенные преимущества.

Статья 471. Исчисление гарантийного срока

Комментарий к статье 471

1. В п. 1 комментируемой статьи определяется начало исчисления гарантийного срока. Оно совпадает с моментом передачи товара покупателю, если иное не предусмотрено договором купли-продажи. При этом переданный товар согласно п. 1 ст. 470 должен соответствовать по качеству требованиям, предусмотренным ст. 469 ГК. Момент передачи товара покупателю определяется в соответствии со ст. 458 ГК. Ссылка на ст. 457 ГК, содержащаяся в тексте п. 1 комментируемой статьи, ошибочна.

2. В п. 2 комментируемой статьи предусматривается положение о приостановлении течения гарантийного срока. Основанием для этого является невозможность использования товара покупателем по причинам, зависящим от продавца, т.е. при наличии его вины.

Течение гарантийного срока возобновляется по устранении продавцом причин невозможности использования товара (устранении недостатков переданного покупателю товара). Если при этом покупатель заинтересован в продлении гарантийного срока на время его приостановления, то он должен известить продавца о выявленных недостатках товара в порядке, установленном ст. 483 ГК. Данная норма, содержащаяся в абз. 2 п. 2 комментируемой статьи, имеет диспозитивный характер. Стороны в договор могут включить и иные положения, определяющие условия и порядок продления гарантийного срока.

3. В п. п. 3 и 4 комментируемой статьи содержатся положения об исчислении гарантийного срока на комплектующее изделие. Содержание данных положений максимально приближено к положениям, касающимся гарантийного срока на товар в целом. Гарантийный срок на комплектующее изделие начинает течь одновременно с гарантийным сроком на основное изделие. При замене комплектующего изделия в связи с обнаружением в нем недостатков гарантийный срок на заменяющее его изделие должен быть той же продолжительности (может быть и больше), что и гарантийный срок на замененное изделие. Положения п. п. 3 и 4 имеют диспозитивный характер. В договоре по усмотрению сторон могут содержаться иные положения об исчислении гарантийного срока на комплектующее изделие.

Статья 472. Срок годности товара

Комментарий к статье 472

1. В п. 1 комментируемой статьи в особую категорию выделяются товары со сроком годности, установленным законом, иными правовыми актами, государственными стандартами или другими обязательными правилами. По истечении данного срока товар считается непригодным для использования по назначению.

Срок годности товара выполняет две функции: 1) гарантирует соответствие товара требованиям по качеству, устанавливаемым обязательными для продавца правилами, и 2) устанавливает запрет на реализацию (передачу) продавцом (изготовителем) товара после истечения данного срока, а также в предшествующий истечению этого срока период, недостаточный для покупателя для использования купленного товара по назначению (п. 2 комментируемой статьи).

При нарушении указанных требований применяются положения п. 2 ст. 475 ГК. При этом характер и степень нарушения продавцом (изготовителем) требований при применении п. 2 ст. 475 ГК во внимание не принимаются. Более того, при причинении вреда жизни и здоровью людей, окружающей среде, имуществу возможно привлечение продавца (изготовителя) к деликтной, а в соответствующих случаях и к уголовной ответственности.

К товарам, в отношении которых устанавливаются сроки годности, относится продукция, использование которой по назначению создает опасность для жизни и здоровья людей, окружающей среды, безопасности общества и государства.

Так, согласно п. 4 ст. 5 Закона о защите прав потребителей изготовитель обязан устанавливать срок годности на продукты питания, парфюмерно-косметические товары, медикаменты, товары бытовой химии и иные подобные товары. Перечень таких товаров утверждается Правительством РФ.

2. От срока годности товара следует отличать срок службы товара, о котором, к сожалению, в ГК не говорится. Сроки службы товаров устанавливаются на товары

длительного пользования их изготовителями в соответствии с законом, иным правовым актом, государственным стандартом или другим обязательным правилом. Не исключается установление срока службы товара и по договору купли-продажи. Под сроком службы товара понимается период, в течение которого изготовитель обязуется обеспечивать потребителю возможность использования товара по назначению и нести ответственность за существенные недостатки, возникшие по его вине. Срок службы товара может исчисляться единицами времени или иными единицами измерения (пространственными, энергетическими) со дня передачи товара покупателю или иной даты, установленной в соответствующем акте или договоре, например со дня начала эксплуатации приобретенного оборудования, вывода космического аппарата на орбиту и т.д.

В качестве примера установления срока службы товара в соответствии с законом можно сослаться на Закон о защите прав потребителей. Согласно п. 2 ст. 5 этого Закона изготовитель обязан устанавливать срок службы товара длительного пользования, в том числе комплектующих изделий, которые по истечении определенного периода могут представлять опасность для жизни, здоровья потребителя, причинять вред его имуществу или окружающей среде. Перечень таких товаров утверждается Правительством РФ. Продажа товаров, на которые должен быть установлен обязательный срок их службы, но он не установлен, запрещена (п. 5 ст. 5).

По товарам, на которые сроки их службы устанавливаются по усмотрению изготовителей, в отношении срока обнаружения недостатков товаров и, соответственно, возможности привлечения изготовителей к гражданско-правовой ответственности действуют положения п. 2 ст. 477 ГК. По товарам, подпадающим под действие Закона о защите прав потребителей, изготовитель, не установивший срока службы товара, обязан обеспечить его безопасность в течение 10 лет со дня передачи товара потребителю.

В отличие от срока годности товара при установлении срока службы товара: 1) не существует запрета на использование товара по назначению после истечения срока его действия; 2) при несоблюдении требований по качеству товара в период действия установленного срока ответственность изготовителя наступает лишь за существенные недостатки товара и только при наличии его вины.

Статья 473. Исчисление срока годности товара

Комментарий к статье 473

Срок годности товара может исчисляться двояким способом: либо путем указания срока, в течение которого товар пригоден к использованию, и указанием дня его изготовления; либо путем указания конечной даты, до наступления которой товар пригоден к использованию. Соответствующая информация о сроке годности товара должна содержаться на самом товаре (если это возможно), его упаковке (таре), сопровождающей товар документации о его качестве.

Важно отметить, что срок годности товара не подлежит приостановлению и перерыву.

Статья 474. Проверка качества товара

Комментарий к статье 474

1. Положения комментируемой статьи, к сожалению, имеют одностороннюю направленность. В них речь идет преимущественно об определении правовой силы нормативных и иных источников, в соответствии с которыми должна проводиться проверка качества товара. Основные же вопросы проведения проверки качества товара (о правах и обязанностях покупателя как главной фигуры в процессе проверки качества

принимаемого им товара, о правовых последствиях неисполнения сторонами лежащих на них обязанностей) ни в данной, ни в какой-либо другой статье ГК о купле-продаже не решаются. Проверка качества товара составляет важную стадию в процессе исполнения договора купли-продажи, находящуюся в сфере действия гарантии продавца о качестве товара (ст. 469 ГК).

В п. 1 комментируемой статьи закрепляется приоритет закона, иного правового акта, обязательных требований государственного стандарта перед договором купли-продажи в части проверки качества товара, в том числе и порядка ее проведения. При наличии хотя бы одного из указанных нормативных актов порядок проведения проверки качества товара, определенный договором, должен соответствовать требованиям такого акта.

3. При отсутствии названных в п. 1 комментируемой статьи нормативных актов и соответствующих положений о порядке проверки качества товара в договоре купли-продажи проверка качества товара производится в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно применяемыми условиями проверки товара (п. 2 данной статьи).

4. В п. 3 комментируемой статьи говорится об обязанности продавца, определенной нормативным актом, проверить качество товара, передаваемого покупателю, и о передаче покупателю доказательств осуществления проверки качества товара.

Следует думать, что данная обязанность продавца предполагается во всех без исключения случаях в силу гарантии качества товара (ст. 470 ГК). Сопутствующая же обязанность по предоставлению покупателю доказательств осуществления проверки качества товара непосредственно вытекает из нормы, предусмотренной п. 2 ст. 456 ГК. В п. 3 необходимо было установить обязанность продавца по приглашению к участию представителя покупателя в проводимом им контроле за качеством товара.

5. В п. 4 комментируемой статьи содержится норма об эквивалентности порядка и иных условий проверки качества товара, проводимого продавцом и покупателем. Данная норма весьма нереальна при ее реализации. Не говоря уже о возможности несовпадения места, времени и режима проведения проверки качества товара, было бы неправильным отказывать покупателю в использовании при проверке качества товара экспертов и новых технических средств, которыми не располагает продавец. Очевидно, смысловое значение указанной нормы должно сводиться к другому: продавцу и покупателю при проверке качества товара необходимо исходить из одного и того же уровня качества товара, установленного требованиями соответствующего нормативного акта и (или) договора.

Статья 475. Последствия передачи товара ненадлежащего качества

Комментарий к статье 475

1. Исходной позицией, предопределяющей правовые последствия передачи покупателю товара ненадлежащего качества, следует считать используемое в комментируемой статье понятие ненадлежащего качества товара. Под таковым понимается несоответствие качества товара требованиям, установленным в ст. 469 ГК. Такое несоответствие может выражаться в недостатках, устранение которых не требует несоразмерных расходов и (или) значительных затрат времени (далее - недостатки), либо в существенных недостатках, при наличии которых возможность использования товара по назначению становится чрезмерно затруднительной или вообще отсутствует.

Соответственно в п. п. 1 и 2 комментируемой статьи предусматриваются два варианта последствий передачи товара ненадлежащего качества.

2. В п. 1 речь идет о первом из названных вариантов, применяемом при условии, что недостатки товара не были оговорены при передаче товара покупателю. В этом случае покупатель имеет право по своему выбору требовать от продавца исполнения одной из трех названных в этом пункте обязанностей.

При этом под соразмерным уменьшением покупной цены понимается установление цены в соответствующей пропорции к общей цене товара с учетом реальной возможности использования обесцененного товара по назначению. При безвозмездном устранении продавцом недостатков товара в разумный срок применяется критерий доведения уровня качества товара в результате устранения обнаруженных в нем недостатков до уровня, предусмотренного ст. 469 ГК. При устранении недостатков товара самим покупателем возмещаемые продавцом расходы должны соответствовать рыночной стоимости работ по устранению недостатков, стоимости использованных материалов и иных необходимых затрат, производимых в месте проведения данных работ. Названные расходы покупателя не должны быть избыточными.

3. В п. 2 говорится о втором варианте последствий передачи товара, когда его недостатки относятся к числу существенных.

Существенными считаются недостатки, которые не могут быть устранены или для устранения которых требуются несоразмерные расходы либо затраты времени, или вновь проявляющиеся после их устранения, а также другие недостатки, вследствие которых покупатель лишается того, на что он был вправе рассчитывать при заключении договора, в том числе и возможности использования товара по назначению.

При наличии указанных недостатков покупатель имеет право по своему выбору на односторонний отказ от исполнения договора купли-продажи с возвратом уплаченной за товар денежной суммы или замену приобретенного им товара товаром, соответствующим договору.

Не исключается также право покупателя, если он того пожелает, на предъявление требований о безвозмездном устранении недостатков товара продавцом или возмещении им расходов по устранению недостатков самим покупателем, предусмотренных п. 1 комментируемой статьи. Предъявление указанных требований возможно при условии, что характер существенных недостатков товара позволяет проводить необходимые работы по их устранению.

4. В п. 3 комментируемой статьи содержится норма о сопряженности требований покупателя об устранении недостатков или о замене товара, предусмотренных в п. п. 1 и 2 данной статьи, с характером товара или существом обязательства, вытекающего из договора купли-продажи. Так, уникальные вещи, например картины известных художников, никакой замене вообще не подлежат. Невозможна замена вещи, проданной на аукционе, другой аналогичной вещью.

5. В соответствии с п. 4 комментируемой статьи покупателю предоставляется право при ненадлежащем качестве части товаров, входящих в комплект, предъявлять продавцу требования, указанные в п. п. 1 и 2 данной статьи, лишь применительно к указанной части товаров. Вместе с тем за покупателем сохраняется право на осуществление принадлежащих ему правомочий, указанных в п. п. 1 и 2 комментируемой статьи, и в отношении всего комплекта товаров, прежде всего в случаях, предусмотренных п. 2 ст. 479 ГК.

6. В п. 5 комментируемой статьи допускается принятие специальных норм права о последствиях передачи товара ненадлежащего качества. Такие нормы могут содержаться в настоящем ГК или ином законе, так, как это сделано в ст. 503 ГК по договору розничной купли-продажи и в ст. 18 Закона о защите прав потребителей. При наличии специальных норм правила о последствиях передачи товара ненадлежащего качества, измененные специальными нормами права, не применяются.

7. В случае если при применении положений комментируемой статьи покупатель несет убытки, он вправе требовать их возмещения продавцом на основании ст. ст. 15, 393, 394 и 401 ГК.

Статья 476. Недостатки товара, за которые отвечает продавец

Комментарий к статье 476

1. В комментируемой статье нормативно решаются два вопроса: 1) определяется время возникновения недостатков товара, за которые отвечает продавец, и 2) предусматривается критерий для установления стороны договора купли-продажи, на которую возлагается бремя доказывания данного временного фактора. Таким критерием является наличие или отсутствие гарантии качества товара, предоставленного продавцом.

2. Положения п. 1 комментируемой статьи распространяются на гарантии, предусмотренные п. 1 ст. 469 ГК. Продавец отвечает за недостатки товара, возникшие до момента его передачи покупателю или по причинам, возникшим до этого момента, например по причинам, связанным с конструктивными решениями. При этом бремя доказывания данного временного фактора лежит на покупателе.

3. Положения п. 2 комментируемой статьи применяются к товарам, в отношении качества которых имеется гарантия продавца по договору (п. 2 ст. 469 ГК). Продавец, так же как и по п. 1 комментируемой статьи, несет ответственность за недостатки товара до момента его передачи покупателю. Но в этом случае бремя доказывания того, что недостатки товара возникли уже после его передачи покупателю и не вызваны причинами, возникшими до передачи товара покупателю, возлагается на продавца. Более того, продавец должен доказать отсутствие своей вины в недостатках товара вследствие того, что они возникли из-за нарушения покупателем правил пользования товаром или его хранения, либо действий третьих лиц, либо непреодолимой силы.

Статья 477. Сроки обнаружения недостатков переданного товара

Комментарий к статье 477

1. В п. 1 комментируемой статьи содержится диспозитивная норма, предусматривающая обязанность покупателя следовать срокам обнаружения недостатков в приобретенном им товаре, установленным данной статьей. Сроки обнаружения недостатков начинают течь в период после того, как товар принят покупателем. Недостатки товара, которые могли быть обнаружены в ходе его осмотра при принятии товара покупателем, находятся за пределами действия комментируемой статьи (см. коммент. к ст. 484 ГК).

От "сроков обнаружения недостатков переданного товара" необходимо отличать "сроки извещения продавца о ненадлежащем исполнении договора купли-продажи" (см. ст. 483 ГК).

2. Положения п. 2 комментируемой статьи применяются к товару, на который не установлен гарантийный срок или срок годности. В данном случае под гарантийным сроком понимается срок гарантии, установленный договором (п. 2 ст. 470 ГК).

Пункт 2 данной статьи распространяется на товары, в отношении которых действует законное ручательство (п. 1 ст. 470 ГК). Недостатки проданного товара подлежат обнаружению в разумный срок, но в пределах 2 лет со дня передачи товара покупателю либо в пределах более длительного срока, установленного законом или договором. Так, согласно п. 6 ст. 19 Закона о защите прав потребителей требование о безвозмездном устранении существенных недостатков товара, допущенных по вине изготовителя, может быть предъявлено покупателем в течение установленного срока службы или в течение 10 лет со дня передачи товара, если срок службы на него не установлен.

Указанные в п. 2 комментируемой статьи сроки обнаружения недостатков значительно превышают ранее действовавшие сроки, установленные ст. 247 ГК РСФСР (6 месяцев, а в отношении строений - 1 год со дня передачи строения во владение покупателю).

По товарам, подлежащим перевозке или отправке по почте, сроки обнаружения недостатков исчисляются со дня доставки товаров в место их назначения.

3. По товарам с гарантийным сроком или сроком годности обнаружение имеющихся в них недостатков может быть произведено покупателем в течение действия этих сроков (п. п. 3 и 4 комментируемой статьи). При этом в интересах покупателя период действия гарантийного срока на комплектующее изделие меньшей продолжительности, чем на основное изделие, увеличивается до пределов действия гарантийного срока на основное изделие, а при его большей продолжительности сохраняется в силе.

4. В п. 5 комментируемой статьи предусматривается важное положение о продлении срока обнаружения недостатков переданного товара с гарантией качества менее 2 лет. В этом случае, если недостатки товара обнаружены покупателем после истечения такого гарантийного срока, срок для их обнаружения увеличивается до 2 лет с применением положения, установленного п. 1 ст. 476 ГК.

Статья 478. Комплектность товара

Комментарий к статье 478

1. В п. 1 комментируемой статьи предусматривается обязанность продавца передать покупателю товар в комплектности, определяемой условиями договора купли-продажи. К числу таких товаров относятся технически сложные устройства, например машины, в том числе средства транспорта и бытовая техника, оборудование, приборы и т.п.

Под комплектностью устройства, являющегося товаром, понимается совокупность включаемых в него частей (узлов, деталей и т.д.), обеспечивающих работоспособность устройства как единого целого и позволяющих использовать его по заданному направлению. В данном единстве обычно выделяется одна часть, называемая основным изделием, на базе которой формируется (создается) устройство. Другие составляющие его части считаются комплектующими изделиями. Комплектующие изделия могут быть вариантными, заменяемыми аналогичными по своему функциональному назначению изделиями, что создает объективную возможность сторонам договора для выбора подходящих для них вариантов.

Перечень основного и комплектующих изделий, входящих в состав комплектного устройства (товара), может указываться в самом договоре (обычно в приложении к нему) или, что чаще всего бывает, в соответствующем государственном или отраслевом стандарте либо ином нормативном документе по стандартизации, на который делается ссылка в договоре купли-продажи. В этом втором случае ссылка на указанный нормативный документ означает включение содержащегося в нем перечня изделий, входящих в комплектность товара, в содержание договора. Стороны вправе вносить в данный перечень необходимые изменения при условии, что это не нарушает технической сущности комплектности устройства и не ухудшает его функциональное качество.

2. Согласно предписанию п. 2 комментируемой статьи комплектность товара, не определенная договором купли-продажи, должна устанавливаться на основании применения обычаев делового оборота или обычно предъявляемых требований с учетом особенностей устройства, являющегося предметом договора.

3. Порядок передачи комплектного товара определяется договором. При отсутствии в договоре пункта о порядке его передачи комплектность товара считается соблюденной на момент его передачи.

Статья 479. Комплект товаров

Комментарий к статье 479

1. В п. 1 комментируемой статьи говорится об обязанности продавца передать покупателю комплект товаров, предусмотренный в договоре купли-продажи. Под комплектом понимается определенный набор товаров для использования его в целях, вытекающих из назначения объединяемых товаров, например гарнитур мебели для обустройства в квартире спальни комнаты. Включаемые в комплект товары могут использоваться самостоятельно, отдельно от других товаров.

Обязанность продавца, указанная в данной статье, считается исполненной с момента передачи покупателю всех товаров, включенных в комплект.

2. В п. 2 комментируемой статьи предусматривается диспозитивная норма об обязанности продавца по одновременной передаче покупателю всех товаров, включенных по договору купли-продажи в комплект. При отсутствии в договоре указанной обязанности продавца товары могут передаваться покупателю разрозненно в течение срока действия договора, определенного сторонами при его заключении.

Статья 480. Последствия передачи некомплектного товара

Комментарий к статье 480

1. В п. 1 комментируемой статьи устанавливается двухстадийный порядок наступления последствий передачи некомплектного товара (ст. 478 ГК). На первой стадии покупатель вправе по своему выбору требовать от продавца соразмерного уменьшения покупной цены или доукомплектования товара в разумный срок. Предполагается, что при выборе первого варианта покупатель может принимать также на себя риск доукомплектования товара своими силами или с помощью третьих лиц.

На второй стадии, наступающей после того, как продавец в разумный срок не выполнил требования покупателя о доукомплектовании товара, покупатель вправе по своему выбору потребовать замены некомплектного товара на комплектный или отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата денежной суммы.

2. Последствия, предусмотренные в отношении передачи некомплектного товара, применяются и в случае нарушения продавцом обязанности по передаче покупателю комплекта товаров (ст. 479 ГК). Данные последствия применяются, если иное не предусмотрено договором купли-продажи и не вытекает из существа обязательства (п. 2 комментируемой статьи).

3. Положения комментируемой статьи не исключают и ответственности продавца при нарушении обязанностей по передаче комплектного товара (ст. 478 ГК) и комплекта товаров (ст. 479 ГК). Такая ответственность наступает на общих основаниях, установленных гл. 25 ГК.

Статья 481. Тара и упаковка

Комментарий к статье 481

1. Положения п. 1 комментируемой статьи исходят из необходимости возложения на продавца обязанности по передаче покупателю товара в соответствующей таре и (или) упаковке, если иное не предусмотрено договором и не вытекает из существа обязательства. Исключение составляют товары, которые по своему характеру не требуют затаривания и (или) упаковки, например земельные участки и иное недвижимое имущество.

Под тарой и упаковкой понимаются средства (материалы, устройства), обеспечивающие сохранность проданного покупателю товара в течение всего периода времени, включая его транспортирование, вплоть до принятия товара покупателем

(потребителем), а в ряде случаев и до начала его использования (потребления). По отдельным видам товаров (радиоактивные материалы и др.) необходимость использования надлежащей тары и (или) упаковки товара преследует также цель предотвращения вредоносных последствий для окружающей среды, жизни и здоровья людей, имущества.

2. В п. 2 комментируемой статьи говорится о требованиях к таре и упаковке товара, не определенных в договоре купли-продажи. В этом случае товар должен затариваться и упаковываться способом, обычно принятым в практике для такого вида товаров. При отсутствии такого способа применительно к новым видам товаров, впервые появившихся на рынке, применяются способы, обеспечивающие сохранность таких товаров при обычных условиях хранения и транспортирования.

3. Особые правила устанавливаются в п. 3 комментируемой статьи в отношении продавцов, осуществляющих предпринимательскую деятельность, по товарам, требования к таре и упаковке которых императивно определены в порядке, предписанном законом. Так, согласно ст. 7 Закона о техническом регулировании требования к упаковке на продукцию, имеющую межотраслевое значение, определяются национальными стандартами. В этом случае продавец обязан передать покупателю товар (изделие) в таре и упаковке, соответствующих обязательным требованиям национального стандарта.

Статья 482. Последствия передачи товара без тары и (или) упаковки либо в ненадлежащей таре и (или) упаковке

Комментарий к статье 482

1. Нормативные положения п. 1 комментируемой статьи, имеющие диспозитивный характер, основаны на широкой амплитуде возможностей их применения. Употребление выражения "товар передается" свидетельствует о том, что в данном случае речь идет о процессе передачи продавцом товара покупателю, а не его передаче как свершившемся факте.

Если покупатель (или его представитель) в состоянии осмотреть товар, подлежащий затариванию и (или) упаковке, до его принятия и зафиксировать, что товар передается без тары и (или) упаковки, то он имеет реальную возможность потребовать от продавца исполнения обязанности, предусмотренной ст. 481 ГК. Совершенно иное положение складывается в случае получения такого товара покупателем в неповрежденном виде, соответствующем условиям договора, хотя и без тары и (или) упаковки либо в ненадлежащей таре и (или) упаковке. В подобном случае, когда товар не предназначен для перепродажи и не нуждается в хранении, было бы беспредметным говорить о возможности потребовать от продавца затаривания и (или) упаковки товара либо замены уже имеющейся ненадлежащей тары и (или) упаковки. Допустимы и другие промежуточные варианты, при наличии которых вопрос о возможности осуществления покупателем прав, предусмотренных п. 1 комментируемой статьи, должен решаться на сугубо индивидуальной основе в зависимости от особенностей конкретного контракта.

2. В п. 2 комментируемой статьи содержится очень важное нормативное положение о том, что передача товара без тары и (или) упаковки либо в ненадлежащей таре и (или) упаковке по своим правовым последствиям приравнивается к последствиям, вызванным передачей покупателю товара ненадлежащего качества. Однако применение данного положения возможно только в случаях, когда передача товара уже состоялась и при условии потребности товара в надлежащей таре и (или) упаковке.

Статья 483. Извещение продавца о ненадлежащем исполнении договора купли-продажи

Комментарий к статье 483

1. В п. 1 комментируемой статьи предусматривается обязанность покупателя известить продавца о нарушении условий договора купли-продажи о количестве, об ассортименте, о качестве, комплектности, таре и (или) об упаковке товара. Извещение должно быть направлено продавцу в срок, установленный законом, иными правовыми актами или договором. Если такой срок правовыми актами или договором не установлен, продавец извещается о нарушении условий договора в разумный срок, исчисляемый со дня, когда нарушение соответствующего условия договора должно было быть обнаружено. Критериями своевременности обнаружения факта нарушения договора являются характер и назначение товара. При нарушении условий договора о качестве товара (ст. 476 ГК), таре и (или) упаковке товара (п. 2 ст. 482 ГК) начало истечения срока для направления продавцу извещения не должно выходить за пределы сроков, установленных ст. 477 ГК.

2. В п. 2 комментируемой статьи определяются жесткие для покупателя правовые последствия, наступающие в случае неисполнения им своей обязанности о направлении продавцу извещения о нарушении условий договора купли-продажи в срок, указанный в п. 1 данной статьи. Продавец вправе отказаться полностью или частично от удовлетворения требований покупателя, названных в п. 2, если докажет, что неполучение им извещения повлекло за собой невозможность исполнения указанных требований или необходимость несения несоизмеримых расходов при удовлетворении этих требований.

3. Согласно п. 3 комментируемой статьи положения, предусмотренные п. 2 этой статьи, не применяются к продавцу, который знал или должен был знать о том, что переданные покупателю товары не удовлетворяют условиям договора купли-продажи. Предполагается, что бремя доказывания данного факта несет покупатель.

Статья 484. Обязанность покупателя принять товар

Комментарий к статье 484

1. В п. 1 комментируемой статьи воспроизводится одна из двух основных обязанностей покупателя, предусмотренных п. 1 ст. 454 ГК о договоре купли-продажи, - обязанность принять товар. Покупатель освобождается от данной обязанности, когда в соответствии с п. 1 ст. 460, ст. 464, п. 1 ст. 466, п. п. 1, 2 ст. 468, п. 2 ст. 475, п. 2 ст. 480, п. 2 ст. 482, другими статьями ГК, иными законами и нормативными актами, а также договором вправе потребовать замены товара или отказаться от исполнения договора купли-продажи.

2. В п. 2 комментируемой статьи содержится диспозитивная норма об обязанности покупателя совершить определенные действия, обеспечивающие передачу и получение соответствующего товара. Характер данных действий предопределяется содержанием и предметом договора купли-продажи, а также требованиями, обычно принятыми в практике в отношении отдельных видов договора купли-продажи. Это могут быть действия, связанные с обязанностью покупателя по транспортировке товара, определению потребителя, в адрес которого должен быть доставлен товар, подготовке помещения для складирования товара и т.д. В число этих действий должны включаться и действия по осмотру товара в ходе его принятия, непосредственно связанные с применением соответствующих статей ГК, других законов и правовых актов, а также условий договора о надлежащем исполнении продавцом условий договора купли-продажи.

3. Положения п. 3 основаны на ст. 328 ГК о встречном исполнении обязательств. При необоснованном отказе покупателя принять товар продавец вправе отказаться от исполнения договора с возложением на покупателя невыгодных для него возможных имущественных последствий по ст. 393 ГК. Этому может предшествовать требование

продавца о принятии товара, если со стороны покупателя не поступило формального отказа от принятия товара.

Статья 485. Цена товара

Комментарий к статье 485

1. В п. 1 комментируемой статьи говорится о второй основной обязанности покупателя, предусмотренной п. 1 ст. 454 ГК о договоре купли-продажи, - обязанности уплатить за приобретаемый им товар денежную сумму. В цену товара входят стоимость продаваемого товара и налог на добавленную стоимость, определяемый в соответствии с гл. 21 НК. При заключении договора купли-продажи стороны нередко договариваются (это часто встречается в практике заключения международных договоров) о том, что товар продается покупателю по его стоимости без учета налога на добавленную стоимость. В этом случае, однако, продавец не освобождается от лежащей на нем публично-правовой обязанности уплаты налога на добавленную стоимость, которая впоследствии может ему компенсироваться покупателем на заранее оговоренных условиях, не противоречащих российскому закону.

Исходя из того что цена товара является существенным условием любого договора купли-продажи, в комментируемом пункте воспроизводится способ определения цены товара, установленный в ст. 424 ГК. В порядке последовательности цена товара определяется: 1) денежной суммой, названной в договоре; 2) способом ее установления, вытекающим из условий договора; 3) сопоставлением при сравнимых обстоятельствах с ценой, обычно взимаемой за аналогичные товары.

В п. 1 комментируемой статьи предусматривается также предшествующая уплате цены товара обязанность покупателя (в случае необходимости) совершить за свой счет действия, необходимые для осуществления платежа (открытие аккредитива, предоставление банковской гарантии, получение разрешения на перевод платежа за границу и т.д.).

2. В п. 2 комментируемой статьи содержится норма об определении цены, зависимой от веса товара, по весу нетто, если иное не предусмотрено договором купли-продажи. Под весом нетто обычно понимается совокупный вес самого товара без учета веса упаковочных материалов.

3. В п. 3 комментируемой статьи устанавливается способ пересмотра цены товара на случай, когда в договоре купли-продажи предусматривается такая возможность в зависимости от изменения стоимости составляющих ее компонентов (себестоимости, затрат и т.п.), но сам способ пересмотра цены не определен. В этом случае цена товара определяется исходя из соотношения стоимости составляющих ее компонентов (показателей) на момент заключения договора и на момент передачи товара.

При просрочке продавцом исполнения обязанности передать товар цена товара определяется по соотношению указанных показателей на дату передачи товара, предусмотренную в договоре, а при отсутствии в договоре такой даты - на дату, устанавливаемую в соответствии с п. 2 ст. 314 ГК. Фактическая дата передачи продавцом товара покупателю не оказывает никакого влияния на цену товара. Более того, в связи с просрочкой передачи товара покупатель вправе требовать от продавца возмещения причиненных убытков.

Норма, содержащаяся в п. 3 комментируемой статьи, применяется в случаях, когда иное не установлено законом, иными правовыми актами или договором и не вытекает из существа обязательства.

Статья 486. Оплата товара

1. В комментируемой статье содержатся положения, относящиеся к определению срока оплаты товара и правовым последствиям, наступающим вследствие несвоевременной оплаты или отказа покупателя от оплаты товара. Способ оплаты товара в данной статье не рассматривается.

2. Положения п. 1 комментируемой статьи исходят из предположения, что оплата товара покупателем должна производиться в период, непосредственно предшествующий передаче товара или непосредственно за ней следующий. Иными словами, исполнение продавцом обязанности по передаче товара и исполнение покупателем обязанности по оплате товара в договоре купли-продажи должны быть максимально сближены до возможностей исполнения сторонами договора лежащих на них обязанностей одновременно (тогда, когда это допускается характером обязательства).

Формулировку статьи о том, что покупатель обязан оплатить товар непосредственно до или после передачи ему продавцом товара, нельзя толковать как право выбора, предоставленное ему законом. Как правило, момент оплаты товара предопределяется сущностью договорного обязательства и способом оплаты товара, избранным сторонами. Так, при аккредитиве, выставленном покупателем на имя продавца, оплата товара чаще всего производится после передачи товара; оплата передаваемой продавцом энергии - после ее потребления покупателем в соответствии с данными учета (п. 1 ст. 544 ГК); оплата товара, который будет создан продавцом в будущем, - в подавляющем большинстве случаев частично до передачи товара и в оставшейся сумме после его передачи покупателю.

Содержащаяся в п. 1 комментируемой статьи норма имеет диспозитивный характер. Она применяется, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором купли-продажи и не вытекает из существа обязательства.

3. Вопрос о том, должна ли производиться оплата покупателем товара одноразово в полной сумме или в рассрочку, решается исключительно самими сторонами договора купли-продажи. При отсутствии в договоре условия о такой договоренности оплата покупателем товара осуществляется одноразово в полной сумме (п. 2 комментируемой статьи). Формулировка данного положения, содержащаяся в данной статье ("покупатель обязан уплатить продавцу цену передаваемого товара полностью"), неточна. Полная оплата цены товара лежит на обязанности покупателя и при оплате в рассрочку.

4. В п. 3 комментируемой статьи говорится о праве продавца требовать оплаты товара, полученного покупателем, но своевременно им не оплаченного. Дополнительно продавец вправе требовать уплаты покупателем процентов по ст. 395 ГК. В соответствии с п. 2 ст. 395 ГК продавец также вправе взыскать с покупателя убытки (при наличии таковых) в части, не покрытой суммой взысканных процентов.

5. В п. 4 комментируемой статьи содержится норма, применяемая в случае отказа покупателя в нарушение договора купли-продажи принять и оплатить товар. В соответствии с данной нормой продавец вправе по своему выбору потребовать оплаты товара либо отказаться от исполнения договора. Разумеется, что при наличии убытков продавец вправе требовать их возмещения покупателем.

6. В п. 5 комментируемой статьи говорится о праве продавца на приостановление передачи товаров, если предыдущие переданные товары покупателем не оплачены. Действие данной нормы распространяется на товары, передаваемые покупателю по одному и тому же договору купли-продажи, при условии что иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором.

Статья 487. Предварительная оплата товара

1. Согласно п. 1 комментируемой статьи в договоре купли-продажи может быть предусмотрена предварительная оплата товара (полностью или частично) до передачи товара покупателю. В этом случае у покупателя возникает обязанность произвести такую оплату в срок, указанный в договоре, а при отсутствии в договоре названного срока - в срок, определяемый в соответствии со ст. 314 ГК. Предварительная оплата товара чаще всего встречается в договорах о продаже товаров, которые будут созданы в будущем.

2. В п. 2 комментируемой статьи предусматриваются правовые последствия для покупателя при неисполнении им обязанности по предварительной оплате товара, установленные ст. 328 ГК о встречном исполнении обязательств.

3. В п. п. 2 и 3 комментируемой статьи предусматриваются правовые последствия для продавца, получившего предварительную оплату товара, в случае неисполнения им обязанности по передаче товара в указанный в ст. 457 ГК срок. Согласно п. 3 покупатель вправе потребовать передачи оплаченного товара или возврата суммы предварительной оплаты за непереданный товар.

Согласно п. 4 покупатель также вправе, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, взыскать в качестве неустойки с продавца проценты по ст. 395 ГК. Указанные проценты взыскиваются со дня установленной договором передачи товара до дня фактической передачи товара покупателю или возврата ему предварительной оплаты за непереданный товар. Впрочем, в договоре может быть предусмотрено, что проценты начисляются на сумму предварительной оплаты товара со дня получения этой суммы продавцом от покупателя.

За покупателем сохраняется также право на взыскание причиненных ему убытков.

Статья 488. Оплата товара, проданного в кредит

Комментарий к статье 488

1. Согласно п. 1 комментируемой статьи обязанность по осуществлению оплаты товара возникает у покупателя через определенное время после передачи ему продавцом товара. Такой порядок оплаты, называемый продажей товара в кредит, должен быть предусмотрен договором купли-продажи. Речь идет о разновидности коммерческого кредитования, при котором продавец предоставляет покупателю отсрочку в оплате полученного им товара (ст. 823 ГК). При применении комментируемой статьи оплата товара покупателем производится без рассрочки платежа, т.е. путем однократного платежа.

Что касается срока такого платежа, то таковой определяется в соответствии со ст. 314 ГК. При этом, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, минимальная продолжительность разумного срока, о котором говорится в п. 2 ст. 314 ГК, не может быть меньше 30 дней (см. п. 1 ст. 810 и п. 2 ст. 823 ГК).

2. В п. 2 комментируемой статьи подчеркивается встречный и зависимый характер обязанности покупателя по оплате товара, проданного в кредит, по отношению к обязанности продавца по передаче товара покупателю. При неисполнении продавцом указанной обязанности применяются правила, предусмотренные ст. 328 ГК.

3. В п. 3 комментируемой статьи предусматриваются последствия, наступающие при неисполнении покупателем обязанности по оплате товара в срок, установленный договором купли-продажи. В этом случае продавец вправе потребовать оплаты переданного товара или возврата неоплаченных товаров.

Если требование продавца об оплате переданного товара юридически не вызывает каких-либо сомнений, то требование о возврате неоплаченных товаров юридически может быть осуществлено лишь в случае, когда право собственности на товары не перешло к покупателю либо когда по требованию продавца договор купли-продажи расторгается по

основаниям, предусмотренным п. 2 ст. 450 ГК. Следует также иметь в виду, что возврат товаров, как правило, фактически неосуществим в отношении скоропортящихся и иных потребляемых товаров.

4. Установленная в п. 4 комментируемой статьи общая норма об уплате покупателем процентов на просроченную сумму кредита по ст. 395 ГК аналогична норме, предусмотренной п. 4 ст. 487 ГК в отношении продавца (см. коммент. к этой статье).

5. Положения п. 5 комментируемой статьи исходят из того, что право собственности на товар в соответствии с договором купли-продажи перешло к покупателю. Поэтому с целью обеспечения интересов продавца устанавливается в его пользу залог по закону на товар, проданный в кредит, до его оплаты покупателем.

Статья 489. Оплата товара в рассрочку

Комментарий к статье 489

1. В соответствии с п. 1 комментируемой статьи оплата покупателем товара в рассрочку, предусмотренная договором купли-продажи, является разновидностью оплаты товара в кредит. В этом случае оплата товара производится путем периодических платежей, рассредоточенных во времени, вплоть до полной уплаты цены товара. Цена товара, порядок, сроки и размеры платежей должны быть указаны в качестве существенных условий договора купли-продажи непосредственно в самом договоре (соглашении). При отсутствии в договоре хотя бы одного из названных условий договор признается недействительным по ст. 168 ГК.

2. В п. 2 комментируемой статьи говорится о последствиях неисполнения покупателем обязанности по оплате товара в рассрочку, предусмотренной п. 1 данной статьи. В этом случае продавцу, если иное не оговорено договором, предоставляется право отказаться от исполнения договора и возврата проданного товара. Осуществление указанного права становится невозможным, когда сумма платежей, полученных от покупателя, будет превышать половину цены договора. Реализация покупателем права, указанного в п. 1, возможна при наличии условий, изложенных в абз. 2 п. 3 коммент. к ст. 488 ГК.

3. В п. 3 комментируемой статьи содержится отсылочная норма о применении к договору купли-продажи с оплатой товара в рассрочку правил, предусмотренных п. п. 2, 4 и 5 ст. 488 ГК.

Статья 490. Страхование товара

Комментарий к статье 490

1. В комментируемой статье предусматривается страхование товара как один из видов имущественного страхования, основанного на договоре, в данном случае на договоре купли-продажи. Обязанность страхования товара возлагается соответственно на продавца или покупателя в пользу той стороны, которая несет риск утраты, порчи или повреждения товара в период действия договора купли-продажи, включая период действия гарантии по качеству товара. Чаще всего товар подлежит страхованию тогда, когда момент перехода права собственности по времени и (или) пространственно отделен от принятия товара покупателем, например при транспортировке и хранении товара третьими лицами. В области международной торговли обязанность страхования по договору купли-продажи при перевозке товара в значительной мере предопределяется обычаями делового оборота (см., например, "Инкотермс-2000"). В отдельных случаях обязанность страхования товара по договору купли-продажи может предписываться и законом (см., например, п. 5 ст. 488 ГК).

Страхование товара осуществляется в соответствии с правилами, содержащимися в гл. 48 ГК.

2. Обязанность страхования товара рассматривается в комментируемой статье как существенное условие договора купли-продажи. При неисполнении ее стороной, на которую данная обязанность возложена, вторая сторона вправе сама застраховать товар и потребовать от обязанной стороны возмещения понесенных расходов на страхование либо отказаться от исполнения договора.

Статья 491. Сохранение права собственности за продавцом

Комментарий к статье 491

1. В комментируемой статье устанавливается запрет покупателю отчуждать или иным образом распоряжаться товаром до его оплаты или наступления иных обстоятельств, предусмотренных договором, например предоставления банковской гарантии.

Данный запрет является прямым следствием того, что в соответствии с договором право собственности на товар продолжает сохраняться за продавцом вплоть до оплаты покупателем товара или наступления указанных обстоятельств.

Норма о запрете имеет юридическую силу, если иное не установлено законом или договором либо не вытекает из назначения и свойств товара. Так, если товар является скоропортящимся либо его сохранение влечет за собой для покупателя необоснованные расходы, покупатель вправе его реализовать, по возможности заранее предупредив об этом продавца.

2. В комментируемой статье предусматривается право продавца на возврат товара, своевременно не оплаченного покупателем, или при отсутствии иных обстоятельств, содействующих переходу права собственности на товар к покупателю.

§ 2. Розничная купля-продажа

Статья 492. Договор розничной купли-продажи

Комментарий к статье 492

1. Розничная купля-продажа является наиболее распространенным и значимым для экономической жизни договором. Многочисленные сделки розничной купли-продажи, совершаемые ежедневно, образуя розничный торговый оборот, несомненно, являются важнейшим инструментом формирования и развития рынка потребительских товаров. Указанными обстоятельствами и объясняется пристальное внимание законодателя к данному виду договора купли-продажи.

Этим же отчасти объясняется и то, что предусмотренные § 2 гл. 30 ГК правила носят в основном обязательный характер и направлены в первую очередь на обеспечение интересов потребителей.

В комментируемой статье впервые в российском законодательстве закреплено определение договора розничной купли-продажи. Розничная купля-продажа регулируется также Законом о защите прав потребителей в части, не урегулированной ГК (п. 2 Постановления Пленума ВС РФ N 7).

2. Договор розничной купли-продажи обладает рядом квалифицирующих признаков, присущих только данному виду договоров.

Прежде всего, спецификой отличается субъектный состав данного договора. На стороне продавца всегда выступает юридическое лицо или гражданин, осуществляющие деятельность по продаже товаров в розницу (поштучно или в небольших количествах).

Эта деятельность продавца носит характер предпринимательской деятельности (см. коммент. к ст. 2 ГК).

Покупателем может быть любой субъект гражданского права, т.е. любое физическое или юридическое лицо, приобретающее товар у розничной торговой организации или гражданина-предпринимателя, осуществляющего розничную торговлю.

Специфической чертой договора розничной купли-продажи является целевое назначение покупки. По данному договору покупатель приобретает такой товар, который пригоден для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Такой товар по своему назначению может предназначаться для удовлетворения личных, семейных либо домашних (т.е. бытовых) потребностей покупателя (как например, одежда, игрушки, электробытовые приборы). Передаваемый по договору розничной купли-продажи товар также может иметь и производственное назначение, однако должен приобретаться для целей, не связанных с предпринимательской деятельностью. К товарам второй группы можно отнести домашние компьютеры и оргтехнику, различные виды строительной и садовой техники, используемой гражданами соответственно при самостоятельной постройке домов и на индивидуальных садовых участках.

При этом под целями, не связанными с личным использованием, понимаются в числе прочих приобретение покупателем товаров для обеспечения его деятельности в качестве организации или гражданина-предпринимателя (оргтехники, офисной мебели, транспортных средств, материалов для ремонтных работ и т.п.).

Но если указанные товары приобретаются у продавца, отвечающего требованиям комментируемой статьи, отношения сторон регулируются нормами розничной купли-продажи.

В отношении ряда товаров, ограниченных в обороте, но подлежащих реализации через розничную торговую сеть, законодательством установлены специальные требования к покупателям (например, по покупке оружия).

Спецификой договора розничной купли-продажи является его публичность (ст. 426 ГК). Продавец обязан осуществлять деятельность по розничной торговле в отношении каждого, кто к нему обратится. Продавец не вправе отказаться от заключения договора при наличии в продаже соответствующего товара либо оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения договора розничной купли-продажи. Последнее правило не распространяется на случаи, когда законом или иными правовыми актами установлен иной порядок обслуживания населения торговыми предприятиями (например, отдельные категории граждан имеют право на обслуживание вне очереди).

Публичность договора также означает, что цена товара, а также иные условия купли-продажи должны быть одинаковыми для всех потребителей (за исключением случаев предоставления законом или иными правовыми актами льгот отдельным категориям потребителей). Нарушение приведенного правила является нарушением закона и ведет к признанию договора розничной купли-продажи недействительным (ст. 168 ГК).

В случае уклонения продавца от заключения договора розничной купли-продажи покупатель вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. При этом продавец, необоснованно уклонявшийся от заключения договора розничной купли-продажи, обязан возместить покупателю понесенные убытки.

Как правило, договор розничной купли-продажи выступает в качестве договора присоединения (ст. 428 ГК).

3. Правовое регулирование отдельных видов договора розничной купли-продажи различается в зависимости от того, юридическое или физическое лицо выступает в роли покупателя. Поскольку одной из сторон договора розничной купли-продажи является предприниматель, осуществляющий профессиональную деятельность по продаже товаров

в розницу, экономически более слабые покупатели - граждане (потребители) нуждаются в дополнительной защите.

Пунктом 3 комментируемой статьи предусмотрено, что к отношениям по договору розничной купли-продажи с участием покупателя-гражданина, не урегулированным ГК, применяется Закон о защите прав потребителей и иные правовые акты, принятые в соответствии с ним. При введении в действие части второй ГК было предусмотрено, что в тех случаях, когда одной из сторон в обязательстве является гражданин, использующий, приобретающий, заказывающий либо имеющий намерение приобрести или заказать товары (работы, услуги) для личных бытовых нужд, такой гражданин пользуется правами стороны в обязательстве в соответствии с ГК, а также правами, предоставленными гражданину-потребителю Законом о защите прав потребителей и изданными в соответствии с ним иными правовыми актами (ст. 9 Вводного закона).

Закон о защите прав потребителей и ряд других специальных законов (например, Закон о техническом регулировании) в данной области действуют в части, не противоречащей ГК. Кроме того, сфера действия Закона о защите прав потребителей в области розничной торговли ограничена случаями, когда покупателем по договору выступает гражданин, приобретающий товары исключительно для личных (бытовых) нужд. При этом Закон действует: а) когда его применение прямо предусмотрено нормами ГК либо б) когда Закон, даже при отсутствии специальных отсылок к нему, конкретизирует общие нормы ГК; в) если ГК не регулирует соответствующие отношения либо г) Закон содержит иные правила, чем ГК, когда это прямо допускается ГК (Постановление Пленума ВС РФ N 7).

4. Правительство РФ вправе издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении договора. Для продажи отдельных видов товаров подзаконными актами установлены особые правила. В настоящее время одним из основных актов такого рода являются Правила продажи отдельных видов товаров, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 19.01.1998 N 55 (в ред. от 08.02.2006) <1>.

<1> СЗ РФ. 1998. N 4. Ст. 482; N 43. Ст. 5357; 1999. N 41. Ст. 4923; 2002. N 6. Ст. 584; 2003. N 29. Ст. 2998; 2005. N 7. Ст. 560; РГ. 2006. N 29.

Правила содержат ряд норм, устанавливающих дополнительные требования к организациям и предпринимателям, выступающим в роли продавца по договору розничной купли-продажи, особенности оформления договорных отношений, условия договора, особенности порядка исполнения договора.

В Законе также установлено, что Правительство РФ вправе издавать для потребителя и продавца (изготовителя, исполнителя, уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя, импортера) правила, обязательные при заключении и исполнении публичных договоров (договоров розничной купли-продажи, энергоснабжения, договоров о выполнении работ и об оказании услуг) (п. 2 ст. 1 Федерального закона от 21.12.2004 N 171-ФЗ "О внесении изменений в Закон Российской Федерации "О защите прав потребителей" и о признании утратившим силу пункта 28 статьи 1 Федерального закона "О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации "О защите прав потребителей" <1>).

<1> СЗ РФ. 2004. N 52 (ч. 1). Ст. 5275.

Статья 493. Форма договора розничной купли-продажи

Комментарий к статье 493

1. По смыслу комментируемой статьи, кассовый или товарный чек, иной документ, подтверждающий факт оплаты товара, удостоверяет, во-первых, факт заключения договора розничной купли-продажи, а во-вторых, момент заключения соответствующего договора.

Момент заключения договора розничной купли-продажи связывается не со временем достижения сторонами соглашения по всем его существенным вопросам (ст. 432 ГК), а с выдачей документа, подтверждающего оплату товара.

Требуемая для договора форма соблюдена с момента выдачи покупателю документов об оплате. Указанные документы служат также доказательством оплаты товара.

Денежные расчеты с населением при осуществлении торговых операций на территории РФ производятся по общему правилу организациями, предприятиями, учреждениями, их филиалами и другими обособленными подразделениями, а также физическими лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, с обязательным применением контрольно-кассовых машин (Федеральный закон от 22.05.2003 N 54-ФЗ "О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт" <1>).

<1> СЗ РФ. 2003. N 21. Ст. 1957.

Выдача документа об оплате (кассового или товарного чека, иного документа) не определяет форму рассматриваемого договора. Форма договора розничной купли-продажи подчиняется нормам ст. ст. 159 - 161 ГК.

Форма договора признается надлежащей для конкретного договора розничной купли-продажи в зависимости от того, в какой момент исполнен данный договор.

В случае исполнения договора розничной купли-продажи между продавцом (юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем) и покупателем (физическим или юридическим лицом) в момент его совершения допускается устная форма договора. Такой договор может быть заключен и путем совершения конклюдентных действий (п. 2 ст. 158 ГК).

Последний случай имеет место тогда, когда покупатель, выбрав товар, оплачивает его в кассу. При этом кассир, действующий от имени продавца как стороны договора, может и не знать, какой товар и на каких условиях (в каком количестве, ассортименте, в какой упаковке и т.п.) намерен приобрести покупатель, назвавший общую сумму покупки. Путем совершения конклюдентных действий заключаются договоры розничной купли-продажи товаров с помощью автоматов (ст. 498 ГК).

2. Остальные сделки розничной купли-продажи должны облекаться в простую письменную форму. Сюда относятся сделки, совершение и исполнение которых не совпадает во времени.

Всегда в письменной форме заключаются договоры продажи в кредит, по которому при передаче товара оплачивается только часть цены, а остальная - в течение установленного договором времени после передачи путем отдельных платежей. Правилами продажи гражданам товаров длительного пользования в кредит, утвержденными Постановлением Совета Министров - Правительства РФ от 09.09.1993 N 895 <1>, предусматривается, что при покупке товара в кредит покупатель заполняет поручение-обязательство, в котором содержатся условия договора о предмете, цене, условиях расчетов и т.д.

<1> САПП РФ. 1993. N 39. Ст. 3613.

Поскольку в договорах купли-продажи товаров по образцам (ст. 497 ГК) момент заключения договора и момент его исполнения, как правило, не совпадают во времени, в силу ст. 161 ГК для них обязательна простая письменная форма.

В простой письменной форме договор заключается и в случае заключения договора розничной купли-продажи путем присоединения покупателя к условиям формуляров или иных стандартных форм, предложенных продавцом.

По смыслу комментируемой статьи, факт и момент заключения договора розничной купли-продажи в надлежащей форме связаны с выдачей чека или иного документа, подтверждающего оплату товара. С этого же момента может считаться соблюденной и простая письменная форма договора.

Несоблюдение простой письменной формы договора розничной купли-продажи по общему правилу лишает продавца права ссылаться на свидетельские показания (п. 1 ст. 162 ГК).

3. Кассовый или товарный чек, иной документ, подтверждающий факт оплаты товара, удостоверяет факт покупки.

Однако отсутствие у покупателя товарного чека или иного соответствующего ему документа само по себе не может служить основанием к отказу в защите его прав. Покупатель (физическое или юридическое лицо) во всех случаях вправе доказывать факт покупки, а также условия, на которых был заключен договор, в том числе цену товара, с помощью свидетельских показаний (ст. 159 ГК) (см. Постановление Пленума ВС РФ N 7).

4. Законом либо договором могут быть предусмотрены иные правила о надлежащей форме договора розничной купли-продажи. Так, Правилами распространения периодических печатных изданий по подписке, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 01.11.2001 N 759 <1>, предусмотрено, что документ, выдаваемый подписчику, должен содержать реквизиты распространителя, удостоверить помимо оплаты факт и срок подписки, наименование периодического печатного издания, его почтовый индекс, адрес получения, фамилию подписчика и цену подписки.

<1> СЗ РФ. 2001. N 45. Ст. 4271.

Статья 494. Публичная оферта товара

Комментарий к статье 494

1. Договор розничной купли-продажи может заключаться с использованием публичной оферты, т.е. предложения о заключении договора, содержащего все существенные условия, обращенного к неопределенному кругу лиц, которое в каждый момент времени может быть акцептовано лишь одним лицом (ст. 437 ГК).

Комментируемая статья предусматривает специальные правила, в отличие от п. 1 ст. 437 ГК, устанавливающего, что реклама товара рассматривается как приглашение делать оферты. Применительно к договору розничной купли-продажи публичной офертой признается реклама товара, его описания, художественные изображения в каталогах, обращенных к неопределенному кругу лиц вне места продажи товара, содержащие все существенные условия договора. Признание такого предложения публичной офертой означает, что продавец, выставивший товар, обязан заключить договор на указанных в этом предложении условиях с любым и каждым, кто на него отзовется.

2. Иные правила распространяются на публичную оферту заключения договора розничной купли-продажи в месте продажи товара. В данном случае публичной офертой признается демонстрация товаров (выставление товара в торговом зале, на витрине, выкладка их на прилавке), а также предоставление сведений о продаваемых товарах (описаний, каталогов, фотоснимков и т.п.) независимо от того, указаны ли цена и другие существенные условия договора.

Исключение составляют случаи, когда продавец явно определил, что соответствующие товары не предназначены для продажи (торговое оборудование, предметы оформления торгового зала, витрин и т.д.).

Статья 495. Предоставление покупателю информации о товаре

Комментарий к статье 495

1. Продавец должен своевременно в наглядной и доступной форме довести до сведения покупателя необходимую и достоверную информацию о товарах и их изготовителях, обеспечивающую возможность правильного выбора товаров.

Эта обязанность лежит на продавце и до заключения договора розничной купли-продажи с конкретным покупателем, что вытекает из публичного характера данного договора.

Поскольку, как правило, у покупателя отсутствуют специальные познания о свойствах и характеристиках товара, информация, предоставляемая продавцом, должна обеспечивать возможность компетентного выбора товара покупателем. Информация, предоставляемая покупателю, должна обладать необходимой полнотой и достоверностью. Продавец обязан предоставить информацию в таком объеме, чтобы у покупателя сложилось четкое представление о свойствах товара, правилах пользования, хранения и т.п.

Под достоверной информацией понимаются сведения о товаре, соответствующие действительности.

В соответствии с Законом о защите прав потребителей и Правилами продажи отдельных видов товаров информация в обязательном порядке должна содержать: наименование товара; фирменное наименование (наименование) и место нахождения изготовителя товара, место нахождения организации (организаций), уполномоченной изготовителем (продавцом) на принятие претензий от покупателей и производящей ремонт и техническое обслуживание товара; обозначение стандартов, обязательным требованиям которых должен соответствовать товар; сведения об основных потребительских свойствах товара; правила и условия эффективного и безопасного использования товара; указание на гарантийный срок, если он установлен для конкретного товара; данные о сроке службы или сроке годности, если они установлены для конкретного товара, а также сведения о необходимых действиях покупателя по истечении указанных сроков и возможных последствиях при невыполнении таких действий, если товары по истечении названных сроков представляют собой опасность для жизни, здоровья или имущества покупателя или становятся непригодными для использования по назначению; цену и условия приобретения товара.

Если приобретаемый покупателем товар был в употреблении или в нем устранился недостаток (недостатки), покупателю должна быть предоставлена информация об этом.

При продаже товаров, подлежащих обязательной сертификации, продавец доводит до сведения покупателя информацию об этом. Если вид деятельности изготовителя подлежит лицензированию, должна предоставляться информация о номере лицензии, сроке ее действия и выдавшем органе.

Продавец также должен предоставить другую информацию о товарах, предусмотренную федеральными законами, иными нормативными правовыми актами, обязательными требованиями стандартов. Статьями 9, 10 Закона о защите прав потребителей в целях повышенной охраны прав покупателя-гражданина подробно определены содержание и объем информации, предоставляемой продавцом потребителю. По отдельным видам товаров перечень и способы доведения информации устанавливаются Правительством РФ.

Объем обязательной информации о товаре, его изготовителе, передаваемой покупателю вместе с товаром (на товаре, потребительской таре, упаковке, ярлыке, этикетке, в технической документации), должен соответствовать требованиям федеральных законов, иных нормативных правовых актов РФ, обязательным требованиям стандартов. Информация о сертификации предоставляется в виде маркировки в установленном порядке знаком соответствия и указанием в технической документации сведений о ее проведении.

Потребителю также должна быть предоставлена наглядная и достоверная информация об оказываемых услугах, ценах на них и условиях оказания услуг, а также о применяемых при продаже товаров формах обслуживания (по предварительным заказам, продажа товаров на дому и др.).

2. Информация о товаре, его изготовителе и продавце должна доводиться до сведения покупателя способами, установленными федеральными законами, иными нормативными правовыми актами РФ, обязательными требованиями стандартов, а если указанными актами они не определены, то способами, принятыми для отдельных видов товаров.

Информация о продавце, товарах и их изготовителях доводится до сведения покупателей на русском языке, а дополнительно, по усмотрению продавца, - на государственных языках субъектов РФ и языках народов Российской Федерации. Сообщение информации на иностранном языке без перевода на русский язык расценивается как непредоставление покупателю информации и влечет за собой последствия, предусмотренные п. п. 3, 4 ст. 495 ГК (п. 22 Постановления Пленума ВС РФ N 7; Федеральный закон от 01.06.2005 N 53-ФЗ "О государственном языке Российской Федерации" <1>).

<1> СЗ РФ. 2005. N 23. Ст. 2199.

Продавец обязан также обеспечить наличие единообразно оформленных ценников на реализуемые товары с указанием наименования товара, его сорта, цены за вес или единицу товара, подписи материально ответственного лица и печати организации, даты оформления ценника.

Товар должен передаваться покупателю со всеми относящимися к нему документами. Содержание таких документов в общем виде определено в ст. 10 Закона о защите прав потребителей, а их конкретный перечень для отдельных групп товаров - соответствующими правилами продажи товаров.

При продаже товаров до заключения договора розничной купли-продажи покупателю предоставляется возможность самостоятельно или с помощью продавца ознакомиться с необходимыми товарами. Покупатель может самостоятельно осмотреть товар или потребовать проверки (демонстрации) его свойств.

3. В отличие от положений п. п. 1, 2 комментируемой статьи, которые ранее уже были закреплены в Законе о защите прав потребителей, п. п. 3, 4 этой статьи, устанавливающие ответственность продавца за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязанности по предоставлению информации, являются новеллой для российского законодательства.

Неисполнение продавцом обязанности по предоставлению информации до момента совершения договора розничной купли-продажи признается необоснованным уклонением от заключения такового, что дает покупателю право требовать возмещения убытков. Если договор все-таки был заключен, несмотря на отсутствие у покупателя необходимой информации о товаре, покупателю предоставлено право в пределах разумного срока расторгнуть договор и взыскать с продавца убытки, а также предъявить предусмотренные ст. 503 ГК требования по поводу недостатков товара, которые возникли после его передачи из-за отсутствия у покупателя необходимой или достоверной информации.

В случае причинения вреда жизни, здоровью или имуществу вследствие непредоставления необходимой или достоверной информации о товаре ущерб подлежит возмещению на основании специальных положений закона - ст. ст. 1095 - 1098 ГК при условии, что товар приобретался для использования в личных, семейных или домашних целях, а не для осуществления предпринимательской деятельности.

Ответственность изготовителя (исполнителя, продавца) за ненадлежащую информацию о товаре, об изготовителе (исполнителе, продавце) потребителю установлена в зависимости от вида правонарушения ст. 12 Закона о защите прав потребителей.

Статья 496. Продажа товара с условием о его принятии покупателем в определенный срок

Комментарий к статье 496

1. Момент заключения договора розничной купли-продажи может не совпадать с моментом исполнения обязанности продавца передать оплаченный товар покупателю. В таком случае покупатель обязан принять товар (явиться за ним в место продажи товара, обеспечить прием товара в месте доставки, в случае предоставления таких услуг продавцом, или совершить иные действия, необходимые для принятия товара) в срок, определенный договором. Способ принятия товара может быть специально упомянут в договоре либо вытекать из смысла договора. Например, если в договоре розничной купли-продажи предусмотрена обязанность продавца после покупки товара хранить его в течение определенного срока, покупатель не может считаться не принявшим товар в период оговоренного срока хранения.

Комментируемая статья подлежит применению только в случае, если такое условие включено в договор розничной купли-продажи.

Статьей установлено, что до истечения срока, установленного для принятия товара покупателем, товар не может быть продан иному лицу. В случае нарушения продавцом указанного правила должны применяться правила ст. 398 ГК.

Непринятие покупателем товара в срок, указанный в договоре, расценивается как отказ покупателя от исполнения договора (п. 1 ст. 393 ГК). Из этого правила законом или договором могут быть установлены исключения. Например, договором может быть предусмотрено, что в случае неявки покупателя за оплаченным товаром в срок он принимается продавцом на хранение за определенное вознаграждение.

2. Как правило, дополнительные расходы продавца по обеспечению передачи товара покупателю в установленный договором срок включаются в цену товара. В таком случае продавец не вправе требовать от покупателя возмещения помимо цены иных затрат, составляющих такие расходы.

Однако комментируемой статьей допускается и иное распределение дополнительных расходов по передаче товара покупателю, которое должно быть установлено законом, иными правовыми актами либо соглашением сторон.

Статья 497. Продажа товаров по образцам

Комментарий к статье 497

1. Договор розничной купли-продажи признается продажей по образцам, если он заключен в результате знакомства покупателя с образцом товара (экземпляром товара, выставленным в торговом (демонстрационном) зале). Образец товара также может быть представлен его описанием, в каталоге художественных изображений или информации о товаре, проспекте, буклете, в фотографиях и других информационных материалах, а также в рекламных объявлениях о продаже товаров. Указанные каталоги, материалы, описания

товара должны содержать полную, достоверную и доступную информацию, характеризующую предлагаемый товар.

Образцы товара (их описания, каталоги) выставляются продавцом специально для ознакомления с ними покупателя. Образцы товаров, предлагаемых к продаже, должны быть выставлены в месте продажи в витринах, на прилавках, подиумах, стендах, специальных пультах, оборудовании и размещении которых позволяет покупателям ознакомиться с товарами.

Покупатель может определить качество и потребительские свойства аналогичного товара, передаваемого ему продавцом по договору розничной купли-продажи, только по предоставленному образцу. Равное значение имеет описание товара, помещение его изображения либо иной информации о нем в каталогах и т.п.

2. Особенности продажи товаров по образцам (описаниям, каталогам) гражданам-потребителям определяются Правилами продажи товаров по образцам, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 21.07.1997 N 918 (в ред. от 07.12.2000) <1>.

<1> СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3657; 1999. N 41. Ст. 4923; 2000. N 50. Ст. 4908.

При продаже товаров по образцам покупателю предоставляется возможность самостоятельно или с помощью продавца ознакомиться с демонстрируемыми образцами или предложенными описаниями товаров, выбрать и приобрести необходимые товары, передаваемые покупателю после их доставки в указанное им место, если иное не предусмотрено договором.

3. Передача покупателю товара, приобретенного по образцу, может быть произведена путем пересылки его почтовыми отправлениями, перевозки железнодорожным, автомобильным, воздушным или водным транспортом с доставкой товара по месту, указанному покупателем в договоре.

Оформляется договор розничной купли-продажи по образцам с помощью кассового и товарного чеков, а также квитанции (иного документа установленной формы) на доставку (в случае необходимости - сборку, установку, пуск и т.д.). В силу ст. 493 ГК договор розничной купли-продажи товаров по образцам с доставкой считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи покупателю указанных документов, оформленных в установленном порядке.

4. Комментируемая статья в первую очередь регламентирует отношения сторон договора розничной купли-продажи, предусматривающего доставку выбранного покупателем товара в определенное сторонами место. Условие о доставке товара покупателю по договору розничной купли-продажи специально регулируется ст. 499 ГК (см. коммент. к ней). Перечень товаров, продаваемых по образцам и доставляемых продавцом в определенное покупателем место, определяется продавцом.

Однако это не означает, что договор о продаже товара по образцам всегда исполняется в месте нахождения покупателя. В случаях, предусмотренных законом или договором, передача покупателю товара может быть произведена продавцом непосредственно после оплаты товара в месте продажи.

5. По общему правилу договор будет считаться исполненным продавцом с момента доставки товара в место, указанное в договоре (в квитанции). В случае если такое место не указано, надлежащим исполнением будет доставка товара в место жительства покупателя-гражданина (или по месту нахождения - для юридического лица).

Законом, иным нормативным актом или соглашением сторон может быть предусмотрен иной момент исполнения договора. Так, если в договоре розничной купли-продажи по образцам помимо доставки предусмотрены сборка, установка, подключение и наладка товара, моментом исполнения договора будет являться время осуществления соответствующих действий.

6. Правила продажи товаров по образцам устанавливают сроки, в которые должны осуществляться доставка покупателю, сборка, установка и подключение товара, если в соответствии с правилами сборки это не производится самим покупателем. Продавец обязан доставить товар покупателю не позднее 5 дней с момента оформления и оплаты покупки. Сборка и установка осуществляются продавцом в день доставки, а если это невозможно - не позднее 2 дней с момента доставки. Установка, включение и пуск технически сложных товаров должны осуществляться не позднее недельного срока с момента доставки.

7. Поскольку, приобретая товар, покупатель может оценить его качество и потребительские свойства исключительно по образцу товара или той информации, которая содержится в каталоге, буклете и т.п., предоставленных продавцом, он может отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке. Такой отказ будет правомерным только до передачи товара покупателю, независимо от того, осуществляется передача товара в месте продажи или он доставляется покупателю. При одностороннем отказе от исполнения договора в таком случае покупатель обязан возместить продавцу понесенные расходы, связанные с совершением действий по выполнению им договора.

Статья 498. Продажа товаров с использованием автоматов

Комментарий к статье 498

1. Специфическим условием договора розничной купли-продажи признается особый способ вручения товара - посредством автомата. Особенностью такого договора является то, что совершается он со стороны покупателя всегда посредством конклюдентных действий (п. 2 ст. 498 ГК).

Комментируемой статьей устанавливаются дополнительные по сравнению со ст. 495 ГК требования к информации, предоставляемой покупателю при продаже товаров. Сюда относится информация о продавце товаров (сведения о наименовании (фирменном наименовании), месте его нахождения, режиме работы).

Покупателю также должна быть предоставлена в необходимом объеме информация о действиях, которые необходимо совершить для получения товара. При этом необходимые сведения могут быть помещены либо на самом автомате, либо предоставлены иным способом.

Эта информация предоставляется владельцем автомата, т.е. лицом, которое по основаниям, предусмотренным в законе, содержит автомат в собственном хозяйстве. Как показывает практика, а также по смыслу комментируемой статьи владелец автомата и продавец могут не совпадать в одном лице.

2. В отличие от правила ст. 493 ГК договор розничной купли-продажи через автомат считается заключенным не с момента выдачи чека или иного документа, подтверждающего оплату товара, а с момента совершения покупателем действий, необходимых для получения товара, т.е. с момента выполнения покупателем действий (определенной последовательности), указанных в инструкции, размещенной продавцом на автомате или иным способом доведенной до сведения покупателя, договор продажи через автомат считается заключенным.

3. В случае непредоставления покупателю оплаченного товара ответственность несет продавец, а не владелец автомата. Продавец обязан предоставить оплаченный товар либо возвратить уплаченную сумму незамедлительно, сразу же после обращения покупателя с соответствующим требованием. В подтверждение факта заключения договора продажи через автомат покупатель может ссылаться на свидетельские показания, а также технические данные о количестве проданных товаров и полученной сумме оплаты, зафиксированные счетчиками исправного автомата. Продавец не вправе отказать в

получении указанных данных и обязан предоставить в случае необходимости документы учета товара или вскрыть автомат, если это потребуется.

4. Если иное не вытекает из существа обязательства, правила ст. 498 ГК и иные положения о розничной купле-продаже применяются и в случаях, когда автомат используется для размена денег, приобретения знаков оплаты или обмена валюты.

Статья 499. Продажа товара с условием о его доставке покупателю

Комментарий к статье 499

1. По договору розничной купли-продажи (независимо от включения в него иных нетипичных условий, урегулированных § 2 гл. 30 ГК) стороны могут возложить на продавца обязанность по доставке оплаченного товара.

Место, в которое надлежит доставить товар, самостоятельно определяется и указывается покупателем. В случае отсутствия у продавца соответствующего указания товар подлежит доставке на дом покупателю (по месту жительства покупателя-гражданина или по месту нахождения покупателя-организации).

Срок доставки обычно устанавливается либо договором, либо соответствующими правилами продажи товаров. В случае, когда договором или нормативными актами не определен срок доставки, он понимается как разумный срок, который начинает течь только с момента получения продавцом соответствующего требования покупателя. Положения комментируемой статьи устанавливают специальные правила правового регулирования договора розничной купли-продажи по сравнению с общими нормами абз. 2 п. 2 ст. 314 ГК о 7-дневном сроке исполнения подобных обязательств.

2. Моментом исполнения договора по общему правилу является вручение товара покупателю. Надлежащим признается исполнение и в случае, если во время отсутствия покупателя товар примет любое иное лицо, предъявившее квитанцию или иной документ, подтверждающие заключение договора или оформление доставки товара.

Статья 500. Цена и оплата товара

Комментарий к статье 500

1. Цена, как следует из положений ст. 494 ГК, является существенным условием договора розничной купли-продажи.

Поскольку данный договор признается договором присоединения, п. 1 комментируемой статьи предусматривает обязанность покупателя оплатить товар по цене, объявленной продавцом. Цена товара по общему правилу устанавливается одинаковой для всех покупателей (ст. 426 ГК), поэтому покупатель не может непосредственно участвовать в ее определении.

В соответствии с Правилами продажи гражданам товаров длительного пользования в кредит цена на товар, объявленная продавцом при заключении договора, в последующем не подлежит изменению. По договору розничной купли-продажи в кредит покупатель уплачивает продавцу проценты с суммы предоставленного кредита, размер которых определяется продавцом с учетом действующих в момент заключения договора ставок за банковские кредиты. Эти проценты не подлежат изменению во все время выплаты кредита.

Цены на отдельные виды товаров (ликероводочную продукцию, сжиженный газ в баллонах для бытовых нужд, драгоценные металлы и камни) устанавливаются или регулируются законодательством (см. Постановление Правительства РФ от 07.03.1995 N 239 "О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)" (в ред. от

12.07.2005) <1>), положения которого являются обязательными для продавца при установлении цены товара в договоре розничной купли-продажи.

<1> СЗ РФ. 1995. N 11. Ст. 997; 1996. N 7. Ст. 690; N 17. Ст. 2002; N 32. Ст. 3942; 1997. N 27. Ст. 3232; 1998. N 32. Ст. 3907; 1999. N 1. Ст. 201; 2001. N 7. Ст. 656; N 20. Ст. 2015; N 26. Ст. 2680; N 36. Ст. 3561; 2002. N 15. Ст. 1431; 2004. N 51. Ст. 5184; 2005. N 29. Ст. 3066.

2. Как правило, договор розничной купли-продажи считается заключенным именно с момента оплаты (ст. 493 ГК). Однако договор также может быть заключен на условиях предварительной оплаты товара, оплаты товара в кредит, в рассрочку. Общие правила о порядке оплаты товара установлены ст. ст. 486 - 489 ГК.

В соответствии с п. 2 ст. 500 ГК невнесение предварительной оплаты товара покупателем в установленный договором срок признается отказом покупателя от исполнения договора. В данном случае к договору розничной купли-продажи не применяются правила ст. 328 ГК о неисполнении встречных обязательств (п. 2 ст. 487 ГК).

3. По смыслу п. 3 комментируемой статьи неоплата, неполная, несвоевременная оплата покупателем проданных ему в кредит товаров (в том числе с условием оплаты покупателем товаров в рассрочку) не влечет его обязанность уплатить продавцу проценты за незаконное пользование чужими денежными средствами по ст. 395 ГК, как это предусмотрено общим правилом п. 4 ст. 488 ГК.

4. Покупателю по договору розничной купли-продажи, в отличие от положений абз. 2 п. 2 ст. 810 ГК, предоставлено право досрочно оплатить товар, приобретенный в кредит.

Статья 501. Договор найма-продажи

Комментарий к статье 501

1. Такое условие, впервые закрепленное в законе, может быть включено в договор, предусматривающий, что право собственности на товар переходит к покупателю не с момента передачи ему товара, а со дня его оплаты. Так, договор розничной купли-продажи в кредит (с рассрочкой платежа) может предусматривать, что продавец сохраняет за собой право собственности на товар до момента его полной оплаты покупателем. Таким договором покупателю может быть предоставлено право владеть и пользоваться вещью в качестве ее нанимателя.

2. На покупателя-несобственника распространяются положения ст. 491 ГК. Покупатель не вправе до перехода к нему права собственности отчуждать товар или распоряжаться им иным образом, если иное не предусмотрено законом или не вытекает из назначения и свойств товара. Если в срок, определенный в договоре, переданный товар не будет оплачен или если не наступят иные обстоятельства, при которых право собственности переходит к покупателю, продавец вправе потребовать от покупателя возврата товара, если иное не предусмотрено договором.

3. Договор найма-продажи до перехода права собственности на товар к покупателю подпадает под действие норм ГК об аренде имущества. Так, покупатель до перехода к нему права собственности на товар пользуется в отношении его некоторыми правами арендатора (например, правом на получение плодов, продукции, доходов).

Правила об аренде применяются в случае, если иное не вытекает из существа обязательства из договора розничной купли-продажи. В частности, покупатель не несет обязанность платить арендную плату, так как цена товара и порядок оплаты товара устанавливаются договором розничной купли-продажи, законом или иными правовыми актами.

К данному договору должны применяться правила § 2 гл. 30 ГК о количестве и качестве передаваемого товара, таре и упаковке и последствиях нарушения указанных условий, а не § 1 гл. 34 ГК.

4. Как правило, право собственности переходит к покупателю с момента оплаты товара в полном размере. Однако соглашением сторон может быть установлено, что право собственности переходит к покупателю с момента оплаты части цены товара.

Статья 502. Обмен товара

Комментарий к статье 502

1. В дополнение к правам покупателя, предоставляемым ему в соответствии с общими положениями о договоре купли-продажи, при розничной купле-продаже покупатель наделяется также правом произвести обмен приобретенного им товара, если товар не удовлетворяет покупателя по причинам, не связанным с требованиями к его качеству.

В комментируемой статье установлены требования к товару, подлежащему обмену. Покупатель вправе обменять недовольственный доброкачественный товар (см. коммент. к ст. 469 ГК), не включенный в перечень товаров, не подлежащих обмену и возврату, не бывший в употреблении и сохранивший свои товарный вид и потребительские свойства, а также пломбы и фабричные ярлыки.

Обмен товара производится только на товар, аналогичный приобретенному покупателем, но другого размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации.

Требование потребителя подлежит удовлетворению только в случае, если покупатель может доказать факт приобретения товара у данного продавца. К таким доказательствам относятся кассовый или товарный чек или иной документ об оплате товара, а также свидетельские показания.

2. Покупатель имеет право на обмен недовольственного товара надлежащего качества в течение 14 дней, не считая дня покупки. Продавцом может быть объявлен и иной срок обмена товара, но не менее предусмотренного законом минимума - 14 дней.

Как правило, обмен товара производится в месте покупки. Однако в некоторых случаях обмен может производиться в иных местах, объявленных продавцом при продаже товара. Например, при продаже товара на временной выставке (ярмарке)-продаже (при выездной торговле) продавец указывает, где может быть обменен товар после прекращения работы выставки.

Если товар обменивается на аналогичный с разницей в цене, сторонами договора производится необходимый перерасчет. Если аналогичный товар дороже, то покупатель доплачивает разницу в цене, а если дешевле, то продавец возвращает эту разницу покупателю.

Убытки, понесенные покупателем вследствие обмена товаров (в частности, по доставке товара продавцу), не возмещаются продавцом, так как обмен товара в данном случае не связан с нарушением обязательств продавцом.

В случае если аналогичный товар отсутствует в продаже на день обращения покупателя к продавцу, покупатель вправе расторгнуть договор розничной купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за указанный товар денежной суммы. Законом о защите прав потребителей гражданам предоставлена также возможность не расторгать договор по указанной причине, а обменять товар на аналогичный при первом поступлении соответствующего товара в продажу. Продавец обязан сообщить потребителю, потребовавшему обмена недовольственного товара надлежащего качества, о его поступлении в продажу.

3. Постановлением Правительства РФ от 19.01.1998 N 55 утвержден Перечень недовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или

обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации. В исчерпывающий перечень, не подлежащий расширению по усмотрению продавца, включены изделия из драгоценных и полудрагоценных камней, ткани из всех видов волокон и другие метражные товары (ленты, тесьма, кружева и др.), бельевой трикотаж для взрослых и детей, купальники, плавки, трусы (в том числе спортивные), белье для новорожденных и детей ясельного возраста, постельное белье, предметы женского туалета, чулочно-носочные изделия, штучные текстильные товары (скатерти, салфетки, полотенца, носовые платки и др.), парфюмерно-косметические товары, товары бытовой химии, изделия из пластмассы, используемые для приготовления и хранения пищи, предметы личной гигиены, автомобили, технически сложные товары бытового назначения.

Статья 503. Права покупателя в случае продажи ему товара ненадлежащего качества

Комментарий к статье 503

1. По общему правилу качественным признается товар, пригодный для любых целей, для которых товар такого рода обычно используется. Товар также должен соответствовать всем имеющимся обязательным требованиям к его качеству. Договором розничной купли-продажи могут быть установлены повышенные требования к качеству товара либо товар может быть более низкого качества (ст. 469 ГК). В последнем случае продавец обязан предупредить покупателя об имеющихся недостатках товара.

Товаром ненадлежащего качества является товар, имеющий недостатки, т.е. не соответствующий требованиям к его качеству. Недостатки товара могут быть выявлены как при осмотре товара или его подключении и т.п. (явные недостатки), так и в процессе использования или хранения товара (скрытые недостатки).

2. В случае продажи товара ненадлежащего качества у покупателя возникает ряд возможностей, указанных в п. 1 комментируемой статьи.

Все указанные требования покупателя подлежат удовлетворению только в случае, если продавец при заключении договора не оговорил, что реализует товар с недостатками, если они ему известны. В некоторых случаях такая оговорка может являться из самого характера продажи (продажа в специальных магазинах или отделах уцененных или бывших в употреблении товаров).

3. Покупатель вправе потребовать от продавца замены недоброкачественного товара товаром надлежащего качества, либо соразмерного уменьшения покупной цены, либо устранения недостатков товара, либо возмещения расходов на устранение недостатков товара, либо расторжения договора и возврата уплаченной за товар денежной суммы.

По общему правилу ст. 475 ГК замена недоброкачественного товара допускается только в случае обнаружения в нем существенных недостатков.

Для договоров розничной купли-продажи замена товара, а также расторжение договора производятся независимо от характера обнаружившихся в товаре недостатков, за исключением дорогостоящих и технически сложных товаров (Постановление Правительства РФ от 13.05.1997 N 575 "Об утверждении Перечня технически сложных товаров, в отношении которых требования потребителя об их замене подлежат удовлетворению в случае обнаружения в товарах существенных недостатков" <1>). Вопрос о том, является ли товар дорогостоящим, в случае спора решается судом с учетом обстоятельств конкретного дела (Постановление Пленума ВС РФ N 7).

<1> СЗ РФ. 1997. N 20. Ст. 2303.

Исключение составляют также случаи реализации товара ненадлежащего качества через розничные комиссионные торговые предприятия. Согласно п. 1 ст. 18 Закона о

защите прав потребителей в отношении товаров, закупленных продавцом по договору комиссии для последующей реализации потребителям, требования потребителя о безвозмездном устранении недостатков товара или возмещении расходов на их исправление потребителем либо третьим лицом или замене на товар аналогичной марки (модели, артикула) подлежат удовлетворению с согласия продавца. Указанные ограничения устанавливаются только в отношении тех продавцов, которые приобрели товар для последующей реализации потребителям по договору комиссии (ст. ст. 990 - 1004 ГК). Действие этой нормы распространяется на товары, проданные потребителям розничными комиссионными торговыми предприятиями независимо от их организационно-правовой формы, а также иными продавцами, когда эти товары были приняты ими от граждан по договору комиссии (п. 17 Постановления Пленума ВС РФ N 7).

Пунктом 1 ст. 18 Закона о защите прав потребителей потребителю предоставлено право требовать замены товара ненадлежащего качества не только на такой же товар, но и на аналогичный товар, но другой марки, модели, артикула.

ГК не определяет сроков замены товара продавцом. Для случаев розничной торговли с участием потребителей Законом о защите прав потребителей установлены специальные сроки (ст. 21). Так, замена товара производится в 7-дневный срок с момента предъявления требования. Из этого общего правила предусмотрено несколько исключений.

Если для установки выхода товара из строя требуется дополнительная проверка, он должен быть заменен в течение 20 дней с момента предъявления требования.

Если у продавца отсутствует необходимый товар, замена товара ненадлежащего качества должна быть осуществлена в течение месяца со дня предъявления требования. При этом, если обмену подлежит товар длительного пользования, продавец обязан безвозмездно предоставить потребителю во временное пользование на период замены аналогичный товар, обеспечив его доставку за свой счет. Исключения из этого правила предусмотрены Перечнем товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 19.01.1998 N 55. Этот Перечень является исчерпывающим, расширению по усмотрению одной из сторон договора не подлежит.

Если покупатель и продавец находятся в районах Крайнего Севера и других районах досрочного завоза товаров и у продавца отсутствует товар, необходимый для замены, она осуществляется в срок очередной доставки соответствующего товара в эти районы.

Сроки замены недоброкачественного товара для договоров розничной купли-продажи без участия потребителя определяются по общим правилам ст. 314 ГК.

При разнице в ценах на заменяемый товар и передаваемый взамен товар ненадлежащего качества производится перерасчет в соответствии со ст. 504 ГК (см. коммент. к ней).

4. Покупатель вправе требовать соразмерного уменьшения цены, если товар, несмотря на недостатки, пригоден к использованию, но в цене, объявленной продавцом при заключении договора, не было учтено снижение качества товара. При разнице в ценах на дату покупки и дату уценки товара ненадлежащего качества производится перерасчет в соответствии со ст. 504 ГК (см. коммент. к ней).

5. Покупатель вправе требовать незамедлительного (а не в разумный срок, как это установлено п. 1 ст. 475 ГК) безвозмездного устранения недостатков товара. Устранение недостатков товара осуществляется путем ремонта, замены вышедших из строя частей, деталей, агрегатов. Под безвозмездным устранением недостатков товара понимается не только то, что покупатель не обязан оплачивать работы по ремонту, замене деталей, но и стоимость этих частей, деталей, агрегатов и т.д. Указанные расходы по ремонту не подлежат возмещению и в случае превышения цены товара.

Для случаев ремонта товара длительного пользования Законом о защите прав потребителей установлена дополнительная обязанность продавца (изготовителя) за свой счет безвозмездно предоставить потребителю на все время ремонта аналогичный товар. Исключения из этого правила предусмотрены Перечнем товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование потребителя о немедленном безвозмездном предоставлении ему на время ремонта аналогичного товара, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 19.01.1998 N 55.

6. Покупатель вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы.

При возврате покупателю денежной суммы продавец не вправе удерживать из нее сумму, на которую понизилась цена товара из-за его полного или частичного использования, потери им товарного вида и других подобных обстоятельств, т.е. покупателю должна быть возвращена денежная сумма, равная цене на такой же новый товар.

Недоброкачественный товар по требованию продавца возвращается покупателем продавцу. Доставка товара производится за счет продавца.

7. Покупатель может предъявить только одно из требований, предусмотренных п. п. 1, 3 комментируемой статьи. Право выбора вида требований, которые в соответствии со ст. 503 ГК могут быть предъявлены продавцу при продаже товара ненадлежащего качества, если его недостатки не были оговорены продавцом, принадлежит покупателю.

Неудовлетворение продавцом требований покупателя в установленные ГК и Законом о защите прав потребителей сроки дает покупателю право предъявить и другие требования из предусмотренных ст. 503 ГК.

8. В случае обнаружения недостатков товара, свойства которого не позволяют устранить их (продовольственные товары, товары бытовой химии и т.п.), круг прав покупателя ограничен требованиями замены товара ненадлежащего качества либо соразмерного уменьшения покупной цены. Покупатель также вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы.

9. ГК специально не устанавливает сроки обнаружения недостатков проданного товара, применяется общее правило ст. 477 ГК.

Для случаев розничной купли-продажи Законом о защите прав потребителей в дополнение к общему положению установлено, что разумный срок, в течение которого потребитель вправе предъявить требования, связанные с недостатками проданного ему товара (на который не установлен гарантийный срок или срок годности), во всяком случае не может быть для движимых вещей менее 6 месяцев.

10. Покупатель вправе требовать от продавца возмещения убытков, если в результате удовлетворения требований покупателя покрыты не все его убытки (ст. 393 ГК).

В соответствии со ст. 18 Закона о защите прав потребителей потребитель вправе при расторжении договора требовать полного возмещения убытков, причиненных ему вследствие продажи товара ненадлежащего качества, если применение потребителем одного из последствий продажи товара ненадлежащего качества не покрывает причиненных ему убытков.

Убытки, причиненные потребителю вследствие продажи товара ненадлежащего качества, взыскиваются в полной сумме сверх неустойки (ст. 13 Закона о защите прав потребителей).

11. Законом о защите прав потребителей установлены дополнительные гарантии защиты прав потребителя в случае продажи ему товара ненадлежащего качества.

Потребитель вправе предъявить предусмотренные комментируемой статьей и ст. 18 Закона о защите прав потребителей требования продавцу либо организации, выполняющей на основании договора с ним функции продавца. Требования о безвозмездном устранении недостатков либо замене товара можно обратиться непосредственно к изготовителю (или организации, выполняющей функции изготовителя

на основании договора с ним). Потребителю также предоставлено право вернуть изготовителю товар ненадлежащего качества и потребовать возврата уплаченной за него суммы.

При продаже потребителю товара ненадлежащего качества, на который установлен срок годности, согласно п. 4 ст. 18 Закона о защите прав потребителей он может обратиться свои требования только к продавцу, и то если недостатки были обнаружены в течение срока годности.

В данном случае продавец обязан либо произвести замену недоброкачественного товара, либо принять товар и вернуть потребителю уплаченную им денежную сумму.

12. В п. 5 ст. 18 Закона о защите прав потребителей установлена обязанность продавца и изготовителя принять у покупателя товар ненадлежащего качества. При проведении продавцом проверки качества для выявления причин возникновения недостатков потребителю предоставляется право участвовать в проверке качества товара. При наличии спора о причинах возникновения недостатков товара продавец (изготовитель) обязан произвести экспертизу товара за свой счет. В случае несогласия с результатами экспертизы потребитель вправе оспорить заключение экспертизы в судебном порядке.

13. Требования потребителя о соразмерном уменьшении цены, о возмещении расходов на устранение недостатков товара или возврате уплаченной за товар денежной суммы подлежат исполнению в течение 10 дней с момента предъявления требования (ст. 22 Закона о защите прав потребителей).

В случае нарушения продавцом сроков удовлетворения требований потребителя по поводу недостатков проданного товара последний вправе потребовать выплаты неустойки в размере 1% цены товара за каждый день просрочки. При этом цена товара определяется исходя из его цены, существующей в месте выполнения продавцом требования об уплате неустойки в день его добровольного удовлетворения либо в день вынесения соответствующего судебного решения, если добровольного удовлетворения требований потребителя не было.

Статья 504. Возмещение разницы в цене при замене товара, уменьшении покупной цены и возврате товара ненадлежащего качества

Комментарий к статье 504

1. Если приобретенный товар оказался ненадлежащего качества, покупатель вправе потребовать его замены, уменьшения покупной цены или возврата уплаченной за товар суммы (ст. 503 ГК). Между покупкой недоброкачественного товара и предъявлением покупателем соответствующего требования может пройти довольно большой промежуток времени, за который цены на этот товар могут измениться, возможно, существенно вырасти. Для защиты интересов покупателя в этом случае комментируемая статья устанавливает ряд специальных правил. В случае замены на товар иного размера, фасона сорта и т.д. либо уменьшения покупной цены именно недоброкачественного товара риск удорожания товара падает на продавца. При обмене товара надлежащего качества действуют нормы ст. 502 ГК (см. коммент. к ней).

2. При замене недоброкачественного товара покупателю предоставлено право заменить товар либо на аналогичный, либо на товар другой марки, размера, фасона, сорта. В каждом из указанных случаев действуют различные правила.

При замене на такой же товар надлежащего качества фактически положение покупателя восстанавливается путем предоставления ему доброкачественного товара. Поэтому возмещения разницы в цене на товар в момент его приобретения покупателем и в момент обмена не происходит. Продавец не должен возмещать разницу в цене, если она

понижилась, так же как покупатель не должен возмещать продавцу эту разницу, если цена повысилась.

При замене товара на аналогичный, но иного размера, фасона, сорта и т.д., разница в цене заменяемого товара и товара, передаваемого взамен недоброкачественного, подлежит возмещению. Обязанность возместить разницу в ценах на товар заменяемый и товар надлежащего качества, подлежащий передаче взамен недоброкачественного, ложится на продавца или покупателя в зависимости от того, больше или меньше цена на товар другой марки, фасона, размера и т.п. цены заменяемого товара. То есть в случае, если цена товара, предоставляемого взамен недоброкачественного, превышает цену заменяемого товара, обязанность доплатить разницу в цене ложится на покупателя, и наоборот.

Цена на товар, который подлежит передаче взамен недоброкачественного, определяется на дату добровольного исполнения требований покупателя продавцом либо на дату вынесения судом решения о замене, но не на дату исполнения такого решения суда.

3. В случае предъявления покупателем требования о соразмерном уменьшении цены товара, стороны должны уменьшать цену, существующую на момент уценки. Это правило действует и в случае, если цена на товар, подлежащий уценке, уменьшилась с момента его приобретения покупателем. Представляется, что в данном случае уменьшение цены должно производиться в процентном соотношении к существующей на дату уценки цене.

По смыслу комментируемой статьи при уценке товара в расчет принимается цена, установленная на дату добровольного исполнения требований покупателя продавцом либо на дату вынесения судом решения о замене, но не на дату исполнения такого решения суда.

4. В случае отказа покупателя от договора путем возврата продавцу недоброкачественного товара покупатель имеет право потребовать кроме возврата продавцом уплаченной за товар цены еще и возмещения разницы между ценой товара, установленной в договоре, и ценой соответствующего товара на момент удовлетворения требования продавца (на момент вынесения соответствующего решения судом, а не на дату исполнения такого решения суда).

При возврате покупателю денежной суммы продавец не вправе удерживать из нее сумму, на которую понизилась цена товара из-за полного или частичного использования товара, потери им товарного вида и других обстоятельств. Покупатель получит сумму, равную цене на такой же новый товар.

5. Кроме того, согласно ст. 24 Закона о защите прав потребителей потребителям, которым товар был продан в кредит, в случае расторжения договора купли-продажи возвращается уплаченная за товар денежная сумма в размере погашенного ко дню возврата товара кредита, а также возмещается плата за предоставление кредита.

Статья 505. Ответственность продавца и исполнение обязательства в натуре

Комментарий к статье 505

Законом или договором может быть предусмотрено право потребителя требовать уплаты неустойки (пени), подлежащее удовлетворению продавцом (изготовителем, исполнителем) в добровольном порядке. В соответствии с положениями ст. 13 Закона о защите прав потребителей убытки, причиненные потребителю, подлежат возмещению в полной сумме сверх неустойки (пени), установленной указанным Законом или договором.

В комментируемой статье предусмотрено изъятие из общих правил о договоре купли-продажи. Согласно ст. 396 ГК возмещение убытков в случае неисполнения обязательства и уплата неустойки освобождают должника от исполнения обязательства перед кредитором в натуре. Применительно к договору розничной купли-продажи

продавец не освобождается от обязанности исполнить обязательство в натуре даже в случаях, когда он возместил покупателю убытки, понесенные в связи с неисполнением обязательства, и уплатил неустойку, предусмотренную законом или договором.

В ст. 23 Закона о защите прав потребителей установлена неустойка, подлежащая уплате в случае задержки исполнения (или неисполнения) продавцом требований потребителя об устранении недостатков товара, замене товаров ненадлежащего качества, о соразмерном уменьшении покупной цены товара, возмещении расходов на исправление недостатков товара потребителем или третьим лицом, а также о возмещении убытков, причиненных потребителю расторжением договора купли-продажи (возвратом товара ненадлежащего качества изготовителю), а также о предоставлении ему на период ремонта (замены) аналогичного товара. Даже после выплаты предусмотренной законом неустойки продавец обязан исполнить соответствующее правомерное требование потребителя (устранить недостатки товара, заменить его, уменьшить цену и т.д.).

§ 3. Поставка товаров

Статья 506. Договор поставки

Комментарий к статье 506

1. Договор поставки - хорошо известный российскому правоведению и широко применяемый на практике вид предпринимательских договоров. Посредством этого договора в настоящее время осуществляется значительная часть товарооборота как внутри Российской Федерации, так и за ее пределами. Ввиду его довольно длительной истории и широкого использования в российском правоведении детально и обстоятельно обсуждались практически все проблемы возникающих договорных связей. Большинство прежних разработок российских юристов могут с успехом использоваться и сегодня. И в настоящее время активно обсуждаются правовые проблемы поставки товаров <1>.

<1> См., например: Андреева Л. Продажа товаров. Руководство по подготовке и заключению договоров. М., 1997.

В ГК договор поставки отнесен к одному из видов купли-продажи, что вряд ли можно признать достаточно обоснованным, поскольку единственное, что объединяет поставку и куплю-продажу, - это их правовая цель, т.е. направленность на передачу права собственности или иного производного вещного права на условиях возмездности и безвозвратности. Все остальные признаки принципиально отличают поставку от купли-продажи, а структура возникающих правоотношений не укладывается в структуру взаимодействия по купле-продаже. Тем не менее законодатель счел возможным объединить эти договоры в одной главе, следовательно, так и надлежит их рассматривать.

Но правовое регулирование поставки товаров обладает существенными особенностями, большинство из которых вызваны специфическими признаками, выделяющими поставку из общего ряда договоров купли-продажи. Эти особенности или признаки позволяют арбитражным судам соответствующим образом квалифицировать отношения сторон и применять нормы о договоре поставки, независимо от наименования договора, названия его сторон либо обозначения способа передачи товара в тексте документа. Указанное правило содержится в Постановлении Пленума ВАС РФ N 18.

2. Первая особенность договора поставки состоит в том, что для этого договора предусмотрен специальный субъектный состав. В качестве поставщика всегда должно выступать лицо, являющееся предпринимателем, т.е. это может быть либо коммерческое юридическое лицо, либо некоммерческое юридическое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность для достижения своих уставных целей, либо

гражданин-предприниматель, либо договорные объединения юридических лиц (концерны, консорциумы и пр.). Поставщик может либо сам производить соответствующий товар, либо закупать его у своих контрагентов с целью последующей реализации. Однако в случае, если продавец осуществляет предпринимательскую деятельность по поставке товаров в розницу, отношения сторон регулируются нормами о розничной купле-продаже (п. 5 Постановления Пленума ВАС РФ N 18). Очевидно, такое разъяснение диктуется правовым положением покупателя в договоре поставки.

Покупателем также может быть только предприниматель, что прямо в законе не указано, но следует из характера передаваемых товаров и цели передачи, т.е. товары передаются для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, кроме личного использования, а это как раз и означает, что покупатель также должен вести предпринимательскую деятельность. При этом под целями, не связанными с личным использованием, следует понимать в том числе приобретение покупателем товаров для обеспечения его деятельности в качестве организации или гражданина-предпринимателя (оргтехники, офисной мебели, транспортных средств, материалов для ремонтных работ и т.п.).

Кроме того, в договоре поставки может принимать участие самостоятельная фигура, именуемая получателем (см. ст. 509 ГК). Получатель не является стороной по договору, хотя на него могут быть возложены определенные обязанности, прежде всего обязанность принять товар, а иногда и произвести оплату (ст. 516 ГК).

Следовательно, и поставщик, и покупатель должны быть зарегистрированы как предприниматели, и договоры поставки определенных видов товаров должны соответствовать их общей или специальной правоспособности.

Поскольку для некоммерческих юридических лиц сфера предпринимательской деятельности ограничена, то вряд ли можно доказать соответствие закону, например, договора поставки табачных изделий и алкогольной продукции, заключенного спортивными или религиозными организациями.

3. Специфическими чертами обладает и объект поставки. Им является товар, понимаемый в широком смысле как материальный объект, продукт труда, обладающий потребительской стоимостью и изготовленный для реализации на рынке. Объектами поставки чаще всего выступают партии однородных товаров, оптовые партии и т.п. Разумеется, один и тот же товар может быть объектом и договора поставки, и договора купли-продажи. Но объектом купли-продажи может быть любая вещь, а при поставке она должна быть пригодной к использованию в предпринимательской деятельности.

В соответствии с прямым указанием закона и разработками юристов следует также выделять цель приобретения товара, которая определена как использование в предпринимательской деятельности. Она предопределяет и свойства товара. Правда, в данном случае есть одна небольшая теоретическая проблема, состоящая в том, что провозглашение указанной цели с неизбежностью ведет к обращению к сущности предпринимательской деятельности, как она отражена в ГК. Известно, что ст. 2 ГК провозглашает предпринимательскую деятельность с целью извлечения прибыли, что не является достаточно адекватным. Предприниматель, разумеется, стремится к получению прибыли, но прежде всего сущность предпринимательской деятельности состоит в изготовлении и реализации на рынке товаров, обладающих максимальной способностью удовлетворить интересы покупателей, что в итоге ведет к извлечению прибыли, но может оказаться и не так.

4. С позиций реализации товаров на рынке к объектам поставки предъявляются особые требования, которые можно разделить на две группы. Первую образуют требования, предъявляемые в интересах потенциальных потребителей и состоящие из обязательной сертификации товаров. В настоящее время Перечень товаров, работ и услуг, подлежащих обязательной сертификации, утвержден Постановлением Правительства РФ от 13.08.1997 N 1013 (в ред. от 17.12.2005) <1>. В этот Перечень включены по

специальному указанию определенные товары для детей, продовольственные товары, строительные материалы, парфюмерно-косметические товары, трикотажные изделия и т.д. В соответствии с Законом о защите прав потребителей при отсутствии соответствующего сертификата указанные товары не могут быть объектом поставки, а в случае заключения такого договора его следует признавать недействительным по ст. 169 ГК.

<1> СЗ РФ. 1997. N 33. Ст. 3899; 2000. N 22. Ст. 2317; 2002. N 18. Ст. 1773; 2004. N 7. Ст. 538; 2005. N 52 (ч. 3). Ст. 5739.

Другая группа требований соотносится с отдельными видами поставки и предполагает подтверждение легальности происхождения товара. Так, Постановлением Правительства РФ от 21.12.2005 N 785 "О маркировке алкогольной продукции федеральными специальными марками" (в ред. от 31.12.2005) установлено, что при приобретении федеральных специальных марок организация, осуществляющая производство алкогольной продукции на территории РФ, в соответствии с порядком приобретения и учета федеральных специальных марок, утверждаемым Минфином России, представляет документы, указанные в ст. 12 Федерального закона от 22.11.1995 N 171-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" (в ред. от 29.12.2001) <1>. При этом правомерность использования на алкогольной продукции охраняемого в Российской Федерации товарного знака подтверждается документами, предусмотренными Законом РФ от 23.09.1992 N 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" (в ред. от 24.12.2002) <2>. В качестве документов, подтверждающих легальность производства этилового спирта, рассматриваются сертификат соответствия, товарно-транспортные накладные, акты об отгрузке и приемке спирта и пр. Все эти документы должны сопровождать товар вплоть до розничной его продажи.

<1> СЗ РФ. 2005. N 53 (ч. 3). Ст. 5748; 2006. N 3. Ст. 298.

<2> СЗ РФ. 1995. N 48. Ст. 4553; 2001. N 53 (ч. 1). Ст. 5022.

5. Еще одну особенность договора поставки образуют сроки его исполнения, которые устанавливаются в договоре. В любом случае в соответствии с формулировкой комментируемой статьи поставку от купли-продажи отличает наличие разрыва между моментом заключения договора и его исполнением. Этот разрыв именуется обусловленным сроком, а это означает, что срок исполнения устанавливается договором.

Кроме того, особенностью договора поставки является длительность взаимодействия сторон, возникающая в тех случаях, когда передача товара осуществляется не однократным действием, а в течение определенного периода, например года, поэтапно, оговоренными партиями. Поэтапность может быть обусловлена технологией изготовления товара или потребностями его использования в предпринимательской деятельности покупателя.

6. Количество передаваемого товара не является существенным условием договора, так как Президиум ВАС РФ в своем Постановлении от 05.06.2001 N 9938/00 <1> указал, что условие о количестве подлежащего передаче товара может быть согласовано путем установления в договоре порядка его определения.

<1> ВВАС РФ. 2001. N 11.

Статья 507. Урегулирование разногласий при заключении договора поставки

Комментарий к статье 507

1. Договор поставки должен заключаться как сделка с участием юридического лица в простой письменной форме (ст. 161 ГК). В качестве формы договора может выступать документ, выражающий содержание договора и подписанный соответствующими лицами. Письменная форма и длительный порядок заключения договора определяют процедуру согласования разногласий при этом. Нужно также иметь в виду, что предложения каждой из сторон могут направляться другой в соответствии со ст. 434 ГК в виде писем, телеграмм, сообщений телетайпной, электронной или иной связи, позволяющих достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

На практике иногда возникают сложные ситуации в процессе заключения и исполнения договоров поставки в связи с тем, что участники гражданского оборота заключают договоры на основе так называемых прайс-листов. Арбитражная практика в этих случаях не признает прайс-листы публичной офертой, а заявку - акцептом, так как в прайс-листах нет существенных условий, в них лишь дается информация о товарах, предлагаемых к продаже. Из этих документов не усматривается воля поставщика заключить договор с любым заинтересованным лицом <1>.

<1>

ВВАС

РФ.

1998.

N 5.

На этапе заключения договора и согласования разногласий работа юриста начинается с момента, когда у потенциального поставщика появляется конкретный покупатель и поставщик вступает в стадию предварительных переговоров. При этом, как справедливо подчеркивается в литературе, юрист должен решать вопросы выбора вида договора, формы его заключения, структуры договора, формирования конкретных условий договора, а также соотношения сроков поставки и оплаты, выбора эффективных средств обеспечения исполнения обязательств. Именно по этим направлениям целесообразно выдвигать и согласовывать разногласия между поставщиком и покупателем.

2. Поскольку ГК не содержит в себе каких-либо предписаний о структуре договора, на практике возник ряд сложностей, связанных со способом формирования условий договора. Для придания четкости и стройности договору поставки арбитражная практика предлагает примерные образцы, содержащие в себе как минимум следующие разделы: предмет договора, качество и комплектность товара, сроки и порядок поставки товара, цена и порядок расчетов за товар, тара и упаковка, имущественная ответственность и заключительные положения <1>. Эту структуру также можно принять за основу при формировании разногласий.

<1> См.: Анохин В. Каким быть договору поставки // Хозяйство и право. 1996. N 10. С. 130 - 156.

3. Комментируемая статья содержит в себе процедурные указания и предписание о сроках совершения определенных действий. Необходимость их установления вызвана тем, что договор поставки призван обслуживать значительную часть товарооборота, который, разумеется, нуждается прежде всего в стабильности и предсказуемости действий контрагентов. Поэтому для ответа на деловое предложение именно законом установлен единый для всех срок. По истечении этого срока для той стороны, которая не выполнила указанных в статье требований, могут наступить неблагоприятные последствия в виде обязанности возместить убытки своему контрагенту. Такие убытки, в частности, могут выразиться в изменении цен в сторону увеличения за время ведения переговоров. Убытками могут быть признаны расходы стороны, направившей извещение о согласии заключить договор с предложением о согласовании его условий, если они понесены в

связи с подготовкой и организацией исполнения данного договора, предпринятыми по истечении 30-дневного срока со дня получения лицом, направившим оферту, акцепта на иных условиях <1>.

<1> См.: ВВАС РФ. 1998. N 3.

Статья 508. Периоды поставки товаров

Комментарий к статье 508

1. Периоды поставки - это промежутки времени, по истечении которых или в течение которых производится передача определенных партий товара и отличающие исполнение договора поставки от практически всех остальных договоров, направленных на передачу имущества в собственность или передачу иного вещного права. Эти промежутки времени чаще всего устанавливаются договором, хотя могут определяться и сложившейся практикой. На практике чаще всего применяются квартальные, месячные, декадные сроки поставки. Если договором не предусматриваются такие сроки, но из его содержания следует поставка товаров равными партиями, то она будет осуществляться ежемесячно.

2. Периоды поставки чаще всего устанавливаются в договоре путем приведения соответствующих графиков, в которых, как правило, указывается конкретный календарный день отгрузки либо выборки товара или указывается предельный срок совершения этих действий. Графики являются приложением к договору поставки.

3. Назначением периодов поставки является обеспечение последовательной равномерной передачи соответствующих товаров покупателю в зависимости от организации его производственного процесса, вводимых мощностей и пр. По этой причине в комментируемой статье несколько иначе изложено общее правило о досрочном исполнении обязательства (ст. 315 ГК). Если по общим правилам должник может исполнить обязательство до срока при условии, что это не противоречит закону, иным правовым актам или обычаям делового оборота, то в отношении договора поставки досрочное исполнение обязательств допускается только с согласия кредитора. Это вполне понятно и обоснованно, поскольку хранение товара, его производственное использование должно соответствовать технологическим возможностям и бизнес-плану покупателя.

Товары, поставленные досрочно, засчитываются в поставку следующего периода, что является отражением сложившейся практики и подзаконного правового регулирования.

4. В случаях, когда моменты заключения и исполнения договора не совпадают, а сторонами не указан срок поставки товара и из договора не вытекает, что она должна осуществляться отдельными партиями, срок поставки определяется по правилам, установленным ст. ст. 457 и 314 ГК (см. п. 7 Постановления Пленума ВАС РФ N 18).

Статья 509. Порядок поставки товаров

Комментарий к статье 509

1. Комментируемая статья содержит в себе указание на сложную структуру правовых связей по договору поставки. Это возможно в тех случаях, когда на стороне поставщика выступает получатель, которому как раз и необходим соответствующий товар и в экономических интересах которого действует покупатель. Такая же ситуация возможна в тех случаях, когда покупатель является организатором товарооборота в отношении ряда получателей.

В любом случае получатель не состоит в договорных отношениях с поставщиком. В отношении покупателя и получателя могут быть самые разнообразные права и обязанности, возникающие из оснований, лежащих за пределами договора поставки.

2. Комментируемая норма требует, чтобы получатель был указан в договоре поставки. Но по складывающейся арбитражной практике такая структура договорных связей не обязательно должна фиксироваться в договоре. ВАС РФ счел не соответствующими закону решение арбитражного суда и постановление апелляционной инстанции, которые отказали в удовлетворении исковых требований, исходя из того что договор не содержит условий, определяющих возможность его исполнения не стороне по договору, а третьему лицу. Хотя договор на поставку нефтепродуктов, заключенный АОЗТ "Нефть Транзит Трейдинг" и компанией "Центр-Славия", не предусматривал поставки третьему лицу, реально поставка осуществлялась на основании заявок, графика и спецификации в адрес АО "Молибден", которое рассчитывалось с компанией ферромолибденом. Так как компания не оплатила своевременно отгруженную продукцию поставщику, он обратился в суд, который отказал в удовлетворении иска. ВАС РФ решение отменил и направил дело на новое рассмотрение. При этом в качестве доказательств, подтверждающих сложную структуру связей, были рассмотрены материалы, свидетельствующие о получении отгруженной продукции, заявка, подписанная представителем ответчика об отгрузке нефтепродуктов в адрес третьего лица, признание ответчиком задолженности, его встречные предложения различной продукции, погашение задолженности истца по налогам и пр. <1>.

<1> См.: ВВАС РФ. 1997. N 5.

Такую судебную практику нужно оценивать с учетом диспозитивности правового регулирования. Действительно, закон требует, чтобы получатель был обозначен в договоре. Но возникает вопрос о том, каким образом это можно сделать. Разумеется, самый простой способ - прямо его указать. Но в ряде случаев, когда в качестве покупателя выступают профессиональные организации, осуществляющие функции организации товарооборота, они в момент заключения договора поставки не могут сделать этого, поскольку потенциальные получатели еще не найдены либо правоотношения с ними еще не возникли. В этих случаях, очевидно, целесообразно включить в договор только ссылку на возможность выдачи отгрузочной разнарядки с указанием конкретного получателя или получателей, которая становится неотъемлемой частью договора.

3. Сроки направления отгрузочной разнарядки, ее содержание, ограничения по количеству товара, получатели могут быть установлены договором.

4. Получатель - это третье лицо, на которое покупатель возложил исполнение части своих обязанностей. Следовательно, в соответствии со ст. 313 ГК кредитор (поставщик) обязан принять от получателя как исполнение обязанности по приемке товаров, в которой он вынужден в некоторых случаях участвовать, так и оплату. Но при этом ответственность на получателя не переходит, а согласно ст. 403 ГК остается за покупателем, кроме тех случаев, когда специальным законом предусмотрено иное. Поэтому продавец не обязан сначала обращаться с иском к покупателю, а вправе требовать оплату от покупателя (см. Постановление Президиума ВАС РФ от 06.03.2001 N 8853/99 <1>).

<1> ВВАС РФ. 2001. N 7.

Статья 510. Доставка товаров

Комментарий к статье 510

1. Комментируемая статья направлена на конкретизацию способов исполнения договора поставки. Как это следует из ст. 506 ГК, главной обязанностью поставщика является передача соответствующего товара покупателю или получателю. Эта обязанность исполняется поставщиком в зависимости от содержания договора поставки, вида товаров, места нахождения поставщика и покупателя. При этом должны учитываться и общие требования о месте и времени исполнения обязательства (ст. ст. 314, 316 ГК), о моменте перехода права собственности, поскольку именно с этой целью заключается договор (ст. 223 ГК), и специальные требования, предъявляемые по договору купли-продажи (ст. 458 ГК), которые для поставки также являются общими.

2. Способ исполнения договора поставки определяется прежде всего поставщиком и покупателем в договоре. Они могут установить один из двух известных практике и закрепленных в комментируемой статье способов: а) либо доставка товаров осуществляется конкретным видом транспорта, например железнодорожным, по инициативе поставщика в соответствии с периодами поставки; б) либо товар получает сам покупатель или по его указанию получатель на складе или в ином месте, определенном поставщиком, и к месту нахождения покупателя (получателя) транспортируется самостоятельно.

И в том и в другом случае целесообразно руководствоваться сложившимися деловыми обычаями, если они соответствуют интересам сторон по договору. Как правило, поставка товаров в масштабах одного населенного пункта, так называемая однородная поставка, осуществляется автомобильным транспортом, иногородняя поставка осуществляется железнодорожным, речным или воздушным транспортом.

3. Право поставщика самостоятельно выбирать вид транспорта возникает в тех случаях, когда договор поставки не содержит в себе никаких указаний по поводу доставки товара. Естественно, в этих случаях доставка должна осуществляться по инициативе поставщика, в силу чего применение выборки невозможно.

Представляется, что при выборе вида транспорта поставщик должен проявить разумность и добросовестность (ст. 10 ГК) и не возлагать на покупателя необоснованные расходы по доставке, если все расходы, связанные с этой процедурой, переносятся в конечном счете на покупателя. Следовательно, выбирать более дорогой вид транспорта можно в тех случаях, когда это обусловлено характером товара, например, он является скоропортящимся, либо когда расходы по доставке несет полностью поставщик, либо покупатель согласен на это.

Если договором не предусмотрено, каким видом транспорта и на каких условиях доставляется товар и в связи с этим выбор вида транспорта и условий доставки осуществляется поставщиком, расходы по доставке распределяются между сторонами в соответствии с договором. При отсутствии каких-либо предписаний на этот счет и возникновении споров этот вопрос решается судом, исходя из действительной воли сторон с учетом практики их взаимоотношений (п. 9 Постановления Пленума ВАС РФ N 18).

4. В зависимости от способов доставки товара следует анализировать и момент, когда договор поставки в целом или в части будет считаться исполненным, а право собственности - переданным или возникшим на стороне покупателя. При доставке по инициативе поставщика обусловленным или выбранным им видом транспорта обязательство будет считаться исполненным в момент сдачи товара перевозчику для доставки его кредитору. При выборке товара покупателем или получателем обязательство будет считаться исполненным в момент предъявления товара в надлежащем и необходимом для выборки состоянии, т.е. маркированным, упакованным, выделенным из общей массы готовой продукции, имеющейся у поставщика. В связи с этим уведомление о готовности передать изготовленный или приобретенный товар несет только информационно-организационную функцию. Следовательно, оно должно быть направлено поставщиком в такие сроки, чтобы реальная передача соответствовала

установленным в договоре срокам поставки. Если поставка осуществляется в форме выборки в соответствии с графиками, посылать уведомление не обязательно.

Статья 511. Восполнение недопоставки товаров

Комментарий к статье 511

1. Комментируемая статья содержит в себе хорошо известные и давно сложившиеся правила на случай недопоставки товаров. При этом под недопоставкой следует понимать два вида ненадлежащего исполнения договора поставки: 1) поставка обусловленного количества товара, но с нарушением сроков (несвоевременная поставка, означающая по существу только то, что в определенный договором срок товар не был поставлен в принципе); 2) поставка товаров с соблюдением сроков или периодов поставки, но в меньшем количестве, чем это предусмотрено в договоре. Оба эти вида деяний объединены в одно понятие "недопоставка" по вполне понятным причинам, поскольку у покупателя так или иначе нет к установленному сроку требуемого количества товара. Разумеется, возможен и вариант, когда поставка осуществляется с нарушением и срока, и количества.

2. В комментируемой статье установлено правило, предполагающее, что недопоставленные в отдельный период товары в своем количественном выражении переносятся на обязательства следующего периода, увеличивая их. Это имеет существенное значение для расчета неустойки за недопоставку или просрочку поставки товаров (ст. 521 ГК).

3. Запрет на зачисление товаров, поставленных одному получателю сверх нормы, в счет обязательств в отношении другого получателя, вполне понятен, поскольку он призван дисциплинировать поставщика и принудить его исполнять обязательства по поставке таким образом, как это предусмотрено в договоре, например небольшими партиями. В противном случае получилось бы, что поставщик перекладывает свои обязанности по отправке товаров всем покупателям (получателям) на одного из них, что совершенно недопустимо. Договор поставки может устранить это правило, что целесообразно делать в тех случаях, когда, например, все получатели находятся в одном месте и связаны определенными обязательствами, по поводу которых они могут достигнуть соглашения.

4. Поставка товаров, осуществляемая в соответствии с договором в определенные сроки, должна прежде всего удовлетворять потребности покупателя или получателя. Технология предпринимательской деятельности, организация производственного процесса предполагают, что, например, определенные комплектующие будут поданы на конвейер в срок, а определенный товар передан к установленной дате. Вполне возможна ситуация, что после оговоренного срока покупателю невыгодно получение того или иного товара или в принципе товар не нужен. В этих случаях покупатель вправе отказаться от товара, уведомив об этом поставщика.

Истечение срока действия договора поставки прекращает обязанности поставщика, в том числе по восполнению недопоставки. За пределами срока договора нельзя требовать исполнения в натуре, возможно только привлечение к ответственности (см. Постановление ВАС РФ от 30.05.2000 N 6088/99 <1>).

<1> ВАС РФ. 2000. N 9.

Статья 512. Ассортимент товаров при восполнении недопоставки

Комментарий к статье 512

1. ГК, включая в себя довольно много процедурных и организационных норм, содержавшихся ранее в Положениях о поставках продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления, утвержденных Постановлением Совета Министров СССР от 25.07.1988 N 888 <1>, не дал перечня существенных условий договора поставки, нет в нем и специальных норм, посвященных качеству и ассортименту товаров. Об этих условиях договора поставки речь идет только в тех случаях, когда имеет место ненадлежащее исполнение договора поставки. Комментируемая норма является частным случаем такого регулирования.

<1> Свод законов СССР. Т. 5. С. 123.

2. В принципе ассортимент поставляемых товаров должен быть предусмотрен договором с разбивкой по периодам поставки. При восполнении недопоставки в следующем периоде возникает вопрос о том, каким должен быть поставляемый ассортимент - соответствовать прежнему периоду или тому, в котором происходит восполнение. Как известно, вышеназванные Положения решали этот вопрос по-разному. Для продукции производственно-технического назначения устанавливалась обязанность восполнить поставку в ассортименте предыдущего периода, а для товаров - в ассортименте периода, в котором осуществляется восполнение. Такая разница предопределялась тем, что товары народного потребления могли иметь сезонную реализацию.

Комментируемая же статья устанавливает единый порядок для всех видов товаров: ассортимент восполнения определяется периодом, в котором была допущена недопоставка. Если стороны хотят изменить это правило, они должны в договоре предусмотреть иное правило либо конкретный ассортимент восполнения.

3. Отклонения по ассортименту, возникающие вследствие нарушения условий об ассортименте, также могут нарушать права покупателя. Поэтому закон установил недопустимость зачета товаров одного наименования в счет поставки товаров другого наименования, даже если они являются близкими. Но вполне возможна ситуация, что сфера профессиональной деятельности покупателя столь широка, что его вполне могут удовлетворить товары широкого диапазона в пределах одного вида. Для того чтобы облегчить исполнение обязательства по поставке, установлено правило о возможности нарушения условия об ассортименте с согласия покупателя. Это правило может широко применяться в торговле, иных видах профессиональной деятельности. При этом сторонам целесообразно предусмотреть развернутый ассортимент, указав возможность замены одних видов товаров другими.

Таким образом, согласие покупателя можно получить либо в каждом конкретном случае, либо заранее в виде одного из условий договора. В любом случае согласие покупателя должно быть выражено в письменной форме и получено до факта поставки товара в ненадлежащем ассортименте.

4. В случае нарушения поставщиком ассортимента поставляемых товаров покупатель может предъявить требования, предусмотренные п. 2 ст. 468 ГК. В частности, покупатель вправе отказаться как от товаров, не соответствующих условию об ассортименте, так и от всех переданных одновременно товаров. Такой отказ не считается отказом от исполнения обязательств и не влечет расторжения договора. Покупатель в этом случае вправе требовать неустойку за недопоставку всей партии товаров. Если покупатель не отказался от товаров, не соответствующих условию об ассортименте, и поставка товаров данного наименования согласно договору должна осуществляться в следующие периоды поставки, то указанные товары засчитываются в счет объемов этих периодов (п. 12 Постановления Пленума ВАС РФ N 18).

Статья 513. Принятие товаров покупателем

1. Обязанность поставщика изготовить, приобрести и передать товар в договоре поставки тесно связана с обязанностью покупателя его принять. В целях сохранности продукции и товаров при поставках и создания условий для своевременной и правильной их приемки получателями отправитель обязан обеспечить: а) строгое соблюдение установленных правил упаковки и затаривания продукции, маркировки и опломбирования отдельных мест; б) точное определение количества отгруженной продукции (веса, количества мест: ящиков, мешков, связок, кип, пачек и т.п.); в) при отгрузке продукции в упакованных или затаренных местах - вложение в каждое тарное место предусмотренного стандартами, техническими условиями, особыми условиями поставки, иными обязательными правилами или договором документа (упаковочного ярлыка, кипной карты и т.п.), свидетельствующего о наименовании и количестве продукции, находящейся в данном тарном месте; г) четкое и ясное оформление отгрузочных и расчетных документов, соответствие указанных в них данных о количестве продукции фактически отгружаемому количеству, своевременную отсылку этих документов получателю в установленном порядке; д) строгое соблюдение действующих на транспорте правил сдачи грузов к перевозке, их погрузки и крепления; е) систематическое осуществление контроля за работой лиц, занятых определением количества отгружаемой продукции и оформлением на нее отгрузочных и расчетных документов.

Получатель обязан обеспечить приемку продукции по количеству в точном соответствии со стандартами, техническими условиями, основными и особыми условиями поставки, иными обязательными правилами и договором. Возможность применения в этих случаях Инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству, утвержденной Постановлением Госарбитража СССР от 25.04.1966 N П-7 (в ред. от 14.11.1974) <1>, зависит от наличия или отсутствия ссылки на этот акт в договоре поставки (см. п. 14 Постановления Пленума ВАС РФ N 18).

<1> БНА. 1975. N 2.

При приемке груза от органов транспорта получатель в соответствии с действующими на транспорте правилами перевозок грузов обязан проверить, обеспечена ли сохранность груза при перевозке.

В соответствии с правилами, действующими на транспорте, получатель обязан потребовать от органа транспорта составления коммерческого акта (отметки на товарно-транспортной накладной или составления акта - при доставке груза автомобильным транспортом).

Приемка продукции, поставляемой без тары, в открытой таре, а также приемка по весу брутто и количеству мест продукции, поставляемой в таре, производится: а) на складе получателя - при доставке продукции поставщиком; б) на складе поставщика - при вывозе продукции получателем; в) в месте вскрытия опломбированных или в месте разгрузки неопломбированных транспортных средств и контейнеров или на складе органа транспорта - при доставке и выдаче продукции органом железнодорожного, водного, воздушного или автомобильного транспорта. При доставке поставщиком продукции в таре на склад получателя последний кроме проверки веса брутто и количества мест может потребовать вскрытия тары и проверки веса нетто и количества товарных единиц в каждом месте.

Приемка продукции, поступившей в исправной таре, по весу нетто и количеству товарных единиц в каждом месте производится, как правило, на складе конечного получателя.

2. В соответствии со сложившейся практикой, обычаями делового оборота приемка продукции производится в следующие сроки: а) продукции, поступившей без тары, в открытой таре и в поврежденной таре, - в момент получения ее от поставщика или со склада органа транспорта либо в момент вскрытия опломбированных и разгрузки неопломбированных транспортных средств и контейнеров, но не позднее сроков, установленных для разгрузки их; б) продукции, поступившей в исправной таре: по весу брутто и количеству мест - в момент получения, а по весу нетто и количеству товарных единиц в каждом месте - одновременно со вскрытием тары, но не позднее 10 дней, а по скоропортящейся продукции не позднее 24 часов с момента получения продукции - при доставке продукции поставщиком или при вывозе ее получателем со склада поставщика и с момента выдачи груза органом транспорта - во всех остальных случаях.

В районах Крайнего Севера, отдаленных районах и других районах досрочного завоза приемка продукции производственно-технического назначения производится не позднее 30 дней с момента поступления ее на склад получателя.

Приемка считается произведенной своевременно, если проверка количества продукции окончена в установленные сроки.

Приемка продукции производится лицами, уполномоченными на то руководителем или заместителем руководителя предприятия-получателя. Эти лица несут ответственность за строгое соблюдение правил приемки продукции.

3. Продукция, поступившая в исправной таре, принимается по качеству и комплектности, как правило, на складе конечного получателя.

Приемка продукции по качеству и комплектности в соответствии со сложившейся практикой производится на складе получателя в следующие сроки: а) при иногородней поставке - не позднее 20 дней, а скоропортящейся продукции - не позднее 24 часов после выдачи продукции органом транспорта или поступления ее на склад получателя при доставке продукции поставщиком или при вывозе продукции получателем; б) при одногородней поставке - не позднее 10 дней, а скоропортящейся продукции - 24 часов после поступления продукции на склад получателя.

В районах Крайнего Севера, в отдаленных и других районах досрочного завоза приемка продукции производственно-технического назначения производится не позднее 30 дней, а скоропортящейся продукции - не позднее 48 часов после поступления продукции на склад получателя. В указанных районах приемка промышленных товаров народного потребления производится не позднее 60 дней, продовольственных товаров (за исключением скоропортящихся) - не позднее 40 дней, а скоропортящихся товаров - не позднее 48 часов после поступления их на склад получателя.

Проверка качества и комплектности продукции, поступившей в таре, производится при вскрытии тары, но не позднее указанных выше сроков, если иные сроки не предусмотрены в договоре в связи с особенностями поставляемой продукции (товара). Машины, оборудование, приборы и другая продукция, поступившая в таре и имеющая гарантийные сроки службы или хранения, проверяются по качеству и комплектности при вскрытии тары, но не позднее установленных гарантийных сроков. Приемка продукции по качеству и комплектности на складе поставщика производится в случаях, предусмотренных в договоре.

Торговые организации, т.е. организации, профессионально занимающиеся торговлей, имеют право независимо от проверки качества товаров составлять акт о производственных недостатках, если такие недостатки будут обнаружены при подготовке товаров к розничной продаже или при розничной продаже в течение 4 месяцев после получения товаров. Акт о скрытых недостатках продукции должен быть составлен в течение 5 дней после обнаружения недостатков, однако не позднее 4 месяцев со дня поступления продукции на склад получателя, обнаружившего скрытые недостатки, если иные сроки не установлены обязательными для сторон правилами. Когда скрытые недостатки продукции могут быть обнаружены лишь в процессе ее обработки,

производимой последовательно двумя или несколькими предприятиями, акт о скрытых недостатках должен быть составлен не позднее 4 месяцев со дня получения продукции предприятием, обнаружившим недостатки. Акт о скрытых недостатках, обнаруженных в продукции с гарантийными сроками службы или хранения, должен быть составлен в течение 5 дней после обнаружения недостатков, но в пределах установленного гарантийного срока. Если для участия в составлении акта вызывается представитель изготовителя (отправителя), то к установленному 5-дневному сроку добавляется время, необходимое для его приезда. В соответствии с Постановлением Президиума ВАС РФ от 09.04.1996 N 7823/95 <1> при обнаружении в продукции дефектов покупатель должен вызвать представителя поставщика для составления акта и устранения этих недостатков.

<1> ВВАС РФ. 1996. N 7.

Несоблюдение требований по приемке товаров, как правило, лишает покупателя возможности взыскания убытков (см. Постановление Президиума ВАС РФ от 14.07.1998 N 2122/98).

Статья 514. Ответственное хранение товара, не принятого покупателем

Комментарий к статье 514

1. Исходя из добрых нравов, разумности и добросовестности контрагентов по договору поставки, комментируемая статья устанавливает права и обязанности сторон на случай обоснованного отказа покупателя от принятия товара. Такой отказ может возникнуть по разным основаниям, например ошибочная поставка товара, поставка сверх необходимого количества и т.д.

Закон в этом случае исходит из того, что необходимо обеспечить сохранность товара в любом случае. Для этого предусмотрена обязанность покупателя принять товар на ответственное хранение с отнесением всех расходов по такому хранению на счет поставщика. Кроме этого, что естественно, покупатель обязан известить поставщика о введении режима ответственного хранения. Понятие "незамедлительно" означает "как только это окажется возможным".

2. Получив уведомление, поставщик должен вывезти товар или распорядиться им в разумный срок. Этот разумный срок должен определяться в зависимости от вида товара, длительности передачи тех или иных сообщений, срока, необходимого для принятия решения о судьбе товара.

Поскольку разумный срок не может быть бесконечным, а хранение является затратной операцией, то по истечении срока покупатель вправе самостоятельно распорядиться товаром, погасив из вырученных денег свои расходы на хранение, а остальную часть он обязан передать поставщику.

3. Сущность ответственного хранения состоит в том, что покупатель должен обеспечить режим сохранности товара по всем параметрам, например температура, складирование и пр.

Статья 515. Выборка товаров

Комментарий к статье 515

1. Комментируемая статья находится в прямой зависимости от ст. 510 ГК, на которую она содержит ссылку, а также от ст. 513 ГК, устанавливающей порядок принятия товаров покупателем. В данном случае регулируются правоотношения на тот случай, если

договором предусмотрена выборка товара, и устанавливается порядок принятия товара в месте нахождения поставщика.

Поскольку в месте нахождения поставщика существуют наиболее экономичные условия для устранения недопоставки или поставки в ненадлежащем ассортименте или качестве, то на покупателя возложена обязанность осмотреть товары в месте их передачи. Осмотр может производиться в полном объеме всех товаров, если их количество допускает такую физическую возможность, либо выборочно, путем осмотра отдельных экземпляров из массы предлагаемых товаров.

Законодатель употребляет в данном случае термин "осмотр", а не "приемка товара" или "принятие товара по количеству и качеству". Из этого можно сделать вывод о том, что данный осмотр не заменяет надлежащим образом оформленной приемки, которая может осуществляться в месте нахождения покупателя по установленным правилам. Кроме того, нужно учесть, что если товар предложен покупателем в соответствующей таре или упаковке, то осмотр проводить невозможно, поскольку при этом можно повредить упаковку, необходимую для транспортировки товара.

2. Если условие о выборке включено в договор, то оно влечет определенные обязанности покупателя. Следовательно, нужны правовые средства, обеспечивающие права поставщика и стимулирующие покупателя к исполнению своих обязанностей. Дело в том, что поставщик как предприниматель планирует свою деятельность с учетом постоянного движения товара и, следовательно, заполнения и освобождения помещений для хранения и пр. Поэтому он вправе требовать, чтобы покупатель или получатель своевременно выбирали предусмотренный договором товар. Если они не выполняют своих обязанностей, поставщик может выбрать один из двух вариантов поведения: либо отказаться от исполнения договора и реализовать подготовленные товары другим покупателям, либо все же требовать оплаты. При этом, очевидно, товар должен быть все же передан, но если поставщик понес дополнительные расходы в связи с хранением товара, то вправе требовать их возмещения как меры ответственности за несвоевременное исполнение обязательств.

Статья 516. Расчеты за поставляемые товары

Комментарий к статье 516

1. Расчеты по договору поставки представляют собой довольно сложный правовой феномен. С одной стороны, они являются элементом договора поставки и в этом своем качестве включаются практически во все договоры, которые, как правило, определяют сроки проведения операций и формы расчетов. С другой стороны, расчеты, как правило, осуществляются или должны осуществляться в безналичном порядке с участием коммерческих банков как одной из сторон в расчетных правоотношениях. Участие банка в безналичных расчетах, правила осуществления банковской деятельности диктуют принятые формы расчетов, которые не могут изменяться договором поставки. Поставщик и покупатель могут только выбрать одну из принятых форм расчетов и указать ее в договоре. Выбор осуществляется как среди тех форм, которые прямо указаны в законе (платежные поручения, инкассо, аккредитив, чек - см. гл. 46 ГК), так и из числа не указанных в законе, но принятых банковской практикой, например расчеты по корсчету. Допускается сочетание разных форм расчетов. Так, дополнительным соглашением между АО "Норильский горнометаллургический комбинат им. А.П. Завенягина" и АО "Корпорация "Профи-М" была установлена смешанная форма расчетов: 50% - платежным поручением, а 50% - в виде векселей определенных организаций <1>.

<1> См.: ВВАС РФ. 1998. N 6.

Если стороны не выбрали какую-либо форму, то расчеты осуществляются по инициативе покупателя в форме платежного поручения.

В соответствии с указанием ЦБР от 14.11.2001 N 1050-У <1> установлен предельный размер расчетов наличными деньгами между юридическими лицами по одной сделке в Российской Федерации в 60 тыс. руб.

<1> Вестник Банка России. 2001. N 69.

2. Договор может содержать в себе условие о предварительной оплате поставляемого товара. Так, в договоре поставки, заключенном между Компанией содействия региональному развитию и предприятием "Хлеб", было указание на поставку в течение 30 дней со дня поступления оплаты. Арбитражная практика по-разному оценила обязательство произвести предварительную оплату с позиций возложенной ответственности за несвоевременный платеж. Арбитражный суд первой инстанции отказал в иске поставщику, требовавшему взыскать штрафные санкции за несвоевременную оплату. Апелляционная инстанция решение суда отменила и исковые требования удовлетворила. ВАС РФ отменил постановление апелляционной инстанции и оставил в силе решение арбитражного суда первой инстанции. При этом было обращено внимание на реальность исполнения договора поставки и намерения поставщика. ВАС РФ указал, что поставщик не требует взыскания суммы предоплаты и, следовательно, у него отсутствует намерение реально исполнить свои обязательства по отгрузке товара <1>. Следовательно, только наличия обязанности покупателя произвести платеж в какой-либо иной форме недостаточно для возложения на него ответственности.

<1> См.: ВАС РФ. 1997. N 4.

3. Сроки оплаты товаров, как правило, определяются договором и исчисляются в банковских, а не календарных днях. Если срок платежа не предусмотрен договором или нормативно-правовыми актами, обязанность произвести платеж возникает непосредственно до или после получения товаров (ст. 486 ГК).

В случаях, когда поставка товара осуществляется досрочно с согласия покупателя, сроки осуществления платежа зависят от того, включено ли в согласие на досрочную поставку согласие на иные сроки платежа. Если в договоре или последующем согласии на досрочную поставку никаких указаний о сроке платежа нет, покупатель обязан совершить действия, необходимые для оплаты товаров, не позднее следующего дня с момента их получения.

Конкретный же срок осуществления платежей по безналичным расчетам не должен превышать 2 операционных дней в пределах одного субъекта РФ и 5 операционных дней в пределах Российской Федерации (ст. 80 Закона о ЦБ РФ).

4. Если покупатель не произвел оплату принятого товара, поставщик имеет право потребовать уплаты не только стоимости товара, но и пени за просрочку платежа. Арбитражная практика считает возможным одновременное предъявление и требований о взыскании процентов за пользование чужими денежными средствами в течение срока неплатежа, что вряд ли можно считать обоснованным, поскольку приведет к двойной ответственности плательщика. Так, в связи с неисследованностью вопроса о пользовании чужими денежными средствами дело по спору между поставщиком и покупателем о признанной плательщиком просрочке оплаты товара было возвращено на новое рассмотрение <1>. Допустимость одновременного взыскания с покупателя пеней и процентов за просрочку оплаты продукции обычно обосновывают наличием прямого указания закона или договора о штрафном характере неустойки <2>.

<1> ВАС РФ. 1997. N 2.

<2> ВВАС РФ. 1998. N 6.

В случае, когда договором предусмотрена оплата товара через определенное время после его передачи покупателю либо оплата товара в рассрочку, а покупатель не исполняет обязанность по оплате переданного товара в установленный договором срок, он обязан уплатить проценты на сумму, уплата которой просрочена, в соответствии со ст. 395 ГК со дня, когда по договору товар должен быть оплачен, до дня оплаты товара, если иное не предусмотрено договором. Договором может быть предусмотрена обязанность покупателя уплачивать проценты на сумму, соответствующую цене товара, начиная со дня передачи товара продавцом. Указанные проценты, начисляемые (если иное не установлено договором) до дня, когда оплата товара была произведена, являются платой за коммерческий кредит по ст. 823 ГК (Постановление Пленума ВС РФ и ВАС РФ N 13/14).

Проценты, уплачиваемые покупателем, определяются в соответствии с п. 3 ст. 486 ГК. При этом, если договор поставки был заключен сторонами после 1 марта 1996 г., п. 8 Постановления Президиума ВС РФ и Правительства РФ от 25.05.1992 N 2837-1 "О неотложных мерах по улучшению расчетов в народном хозяйстве и повышении ответственности предприятий за их финансовое состояние" (в ред. от 22.10.1997) <1> не подлежит применению.

<1> Ведомости РФ. 1992. N 23. Ст. 1252; ВВАС РФ. 1998. N 3.

При определении размера подлежащей взысканию неустойки следует исходить только из цены товара без учета налога на добавленную стоимость. Поскольку проценты, предусмотренные договором, представляют собой ответственность за нарушение гражданско-правовых обязательств, то гражданско-правовая ответственность за просрочку оплаты товара не может применяться при несвоевременном исполнении обязанности по перечислению суммы налога на добавленную стоимость <1>.

<1> ВВАС РФ. 1998. N 3.

5. Если обязанность осуществить оплату товара возложена на получателя, то это не означает освобождение от такой же обязанности покупателя. Но она должна быть исполнена только тогда, когда получатель не осуществил платеж.

Статья 517. Тара и упаковка

Комментарий к статье 517

1. Комментируемая статья устанавливает права и обязанности поставщика и покупателя по поводу тары и упаковки. При этом она не содержит в себе самого понятия тары и упаковки, каких-либо требований к ним. Для уяснения, что следует понимать под многооборотными тарой и средствами пакетирования, необходимо обратиться к ряду нормативно-правовых актов. Прежде всего нужно иметь в виду положения ст. 481 ГК, которая установила обязанность продавца, в том числе и поставщика, передать товар в таре и (или) упаковке, которые должны обеспечить сохранность товара при обычных условиях хранения и транспортировки. Кроме этой статьи нужно также иметь в виду, что для множества видов тары и упаковки предусмотрены государственные стандарты, например стандарт "Средства пакетирования. Термины и определения". При этом под тарой следует понимать изделие для размещения товара, специально изготавливаемое и могущее быть самостоятельным товаром в другом договоре, например на поставку тары и

упаковки. Под упаковкой же понимается способ или средства, обеспечивающие защиту товара от повреждения и потерь, облегчающие процесс обращения товара <1>.

<1> См.: Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный) / Под ред. О.Н. Садикова. 2-е изд., испр. и доп. М., 1997. С. 38.

Вся тара и упаковка могут быть разделены в зависимости от требований, предъявляемых к ним, на две группы: тара и упаковка, предусмотренные договором; стандартная тара и упаковка. В первом случае все требования, начиная с вида тары и заканчивая особыми ее качествами, должны предусматриваться договором поставки, исходя из цели максимального соответствия тары и упаковки их назначению - защите товара. В этих случаях и обязанности по возврату тары и упаковки могут предусматриваться договором. При этом нужно иметь в виду, что если продукция была утрачена или повреждена из-за боя или повреждения тары, то арбитражные суды рассматривают споры по этому поводу как самостоятельные, не связанные с качеством или количеством товара по поставке. Нормы, регулирующие договор поставки, применяются к ним по аналогии при отсутствии специальных указаний в договоре или нормативно-правовых актах.

Если используется стандартная тара ввиду специального указания на нее или отсутствия каких-либо указаний по поводу тары (в этих случаях в соответствии с комментируемой статьей возникает обязанность вернуть соответствующую тару и упаковку), то для определения прав и обязанностей, а также необходимых процедур следует использовать ряд нормативных актов, принятых по отдельным видам тары. В комментируемой статье речь идет только о той таре, которая является многооборотной, следовательно, необходимо определить, что считается таковой. Так, в отношении тары, указанной в стандартах "Средства пакетирования", "Тара производственная и стеллажи", "Контейнеры грузовые", Положение о порядке обращения многооборотных средств пакетирования и специализированных контейнеров в народном хозяйстве, утвержденное Госснабом СССР и Госарбитражем СССР 26.12.1986 N 178/9 <1>, дает только ссылку на соответствующие стандарты, не раскрывая их содержания. Правила обращения возвратной деревянной и картонной тары, утвержденные Постановлением Госснаба СССР от 21.01.1991 N 1 <2>, регулировали взаимоотношения таросдатчиков и потребителей тары независимо от их ведомственной принадлежности по вопросам обращения (сбора, сдачи, возврата и повторного использования) возвратной деревянной и картонной транспортной тары из-под отечественных и импортных товаров и продукции. Этот нормативно-правовой акт дал перечень отдельных видов многооборотной тары, например ящиков, бочек, других видов тароматериалов, и подробно определил, что не относится к таковой, считая все остальные виды многооборотными.

<1> БНА. 1987. N 9.

<2> БНА. 1991. N 4.

Под многооборотными средствами упаковки в соответствии с Правилами применения, обращения и возврата многооборотных средств упаковки, утвержденными Постановлением Госснаба СССР от 21.01.1991 N 1, понимаются используемые многократно средства пакетирования и специализированные контейнеры, тара - оборудование, многооборотная тара, вспомогательные упаковочные средства и паковочная ткань, а также универсальные контейнеры, принадлежащие отправителям и получателям нетранспортных министерств и ведомств и не участвующие в равночисленном обмене с предприятиями транспортных министерств.

Применение средств пакетирования и контейнеров, не соответствующих утвержденным стандартам или техническим условиям, не допускается.

Тара и упаковка могут быть самостоятельным товаром и составлять предмет договора, например на поставку тары и упаковки.

В ст. 517 ГК речь идет только о той таре, которая является многооборотной, т.е. предназначенной для многократного использования. Госстандарт России Постановлением от 30.12.1993 N 301 утвердил Общероссийский классификатор продукции (ОК 005-93), в котором есть разделы, посвященные таре. Называется, в частности, и тара, предназначенная для многократного использования (например, барабаны деревянные для электрических кабелей и проводов, барабаны деревянные для стальных канатов, катушки деревянные для проволоки и проводов малых сечений и др.).

2. В отличие от ранее действовавшего порядка обязанность по возврату тары может быть устранена соглашением сторон, например, для тех случаев, когда возврат экономически невыгоден, занимает слишком много времени и т.д. Для этого поставщик и покупатель должны в договоре поставки указать, что многооборотная или возвратная тара не подлежит возврату. Это целесообразно сделать также в тех случаях, когда покупатель может в дальнейшем самостоятельно использовать полученную тару. При этом стоимость тары отражается в договоре поставки самостоятельно.

3. Порядок возврата многооборотной тары ГК не регулируется, поскольку в нем содержится указание на закон или иные правовые акты. До принятия специального закона по этому поводу необходимо руководствоваться вышеназванными актами в той части, в которой они не противоречат новому российскому законодательству. В частности, они устанавливают, что поставщик должен направить покупателю сертификат на тару с указанием наименования, количества и сроков возврата тары. В отношении большей части тары и упаковки устанавливается 30-дневный срок для ее возврата и ответственность за несвоевременный возврат. В соответствии с особыми условиями поставок или договором допускается равночисленный обезличенный обмен стандартной тарой с транспортной организацией.

4. Ответственность покупателя за несвоевременный возврат тары состоит в уплате штрафа, размер которого определяется либо подзаконными нормативными актами, либо договором и колеблется в диапазоне от 100 до 300% стоимости тары. При этом может быть учтена вина поставщика. Так, ВАС РФ, установив, что в невыполнении обязательств по своевременному возврату тары виновны обе стороны, счел возможным уменьшить размер неустойки в соответствии со ст. 404 ГК. Вина поставщика выразилась в том, что он в нарушение п. 8 Правил применения, обращения и возврата многооборотных средств упаковки своевременно не выдал сертификат на тару и не указал отгрузочные реквизиты <1>.

<1> ВАС РФ. 1997. N 2.

Статья 518. Последствия поставки товаров ненадлежащего качества

Комментарий к статье 518

1. Поставляемый товар (продукция) должен соответствовать по качеству условиям договора поставки. Если в договоре поставки предусмотрены установленные законом обязательные требования к качеству поставляемого товара, то он должен соответствовать этим требованиям. Обязательные требования могут содержаться в стандартах, иной документации. Сведения о стандартах, иной документации должны содержаться в договорах. В договоре могут быть предусмотрены более высокие требования к качеству продукции по сравнению с предусмотренными стандартами, иной документацией. Товар (продукция), не соответствующий перечисленным условиям, является ненадлежащим.

В настоящее время действует Закон о техническом регулировании, который следует учитывать при решении вопросов, связанных с поставкой товара (продукции)

ненадлежащего качества. В частности, содержащиеся в нем нормы о технических регламентах, стандартизации, сертификации.

2. Поставка товара (продукции) ненадлежащего качества влечет последствия, предусмотренные ст. 475 ГК. Пунктом 5 указанной статьи предусмотрено, что ее нормы подлежат применению, если ГК или законом не установлено иное (см. коммент. к ст. 475).

3. Покупателем или получателем товара (продукции) по договору поставки может быть розничная организация (иное лицо), которой в установленном порядке потребитель возвратил купленный товар ненадлежащего качества. В этом случае организация (иное лицо) вправе потребовать от поставщика (изготовителя) и другого лица, ответственного за качество товара, его замены в разумный срок, если иное не предусмотрено договором поставки. Но при этом у такого покупателя не возникают права потребителя.

Статья 519. Последствия поставки некомплектных товаров

Комментарий к статье 519

1. Комплектность товара означает, что он должен быть поставлен со всеми частями и элементами, обеспечивающими использование товара в соответствии с установленной целью. Условие о комплектности товара, как и условия о его качестве и количестве, формулируется в договоре. Стороны сами могут установить требования к комплектности товара, которые также могут быть предусмотрены законом. Они могут содержаться в соответствующих стандартах, иных правовых актах.

В случае нарушения условия договора о комплектности покупатель (получатель) вправе потребовать от поставщика (продавца) совершить те действия, которые предусмотрены ст. 480 ГК, посвященной последствиям передачи некомплектного товара.

2. Покупатель должен немедленно сообщить поставщику о некомплектности, а поставщик без промедления, т.е. как только это оказывается возможным, обязан доукомплектовать товар или заменить его комплектным. Если такие действия поставщик не исполнит, покупатель может предъявить требование о соразмерном уменьшении покупной цены.

Если товар не будет доукомплектован, покупатель вправе также потребовать замены некомплектного товара в целом на комплектный товар, он также вправе отказаться от исполнения договора поставки и потребовать возврата уплаченной денежной суммы (см. коммент. к ст. 480 ГК).

3. Если договором не предусмотрено иное, указанные в п. 2 комментируемой статьи последствия применимы к случаям, когда поставщик (продавец) нарушил обязанность передать покупателю комплект товаров.

4. Правило п. 2 комментируемой статьи относится к покупателю, который является розничным продавцом. Ему предоставлено право, если иное не предусмотрено договором, требовать замены в разумный срок некомплектных товаров, возвращенных потребителем, комплектными.

Статья 520. Права покупателя в случае недопоставки товаров, невыполнения требований об устранении недостатков товаров или о доукомплектовании товаров

Комментарий к статье 520

Комментируемая статья регулирует правоотношения сторон в случае, если недобросовестный поставщик не выполнил условия договора о количестве товара, его качестве и комплектности. В этом случае покупатель вправе потребовать восстановления своего нарушенного права. Он вправе приобрести непоставленные товары у других лиц с отнесением на поставщика всех необходимых и разумных расходов на их приобретение.

Эта норма является новой в российском законодательстве. Она обусловлена становлением и развитием в России рыночных отношений. При решении вопроса о возмещении понесенных расходов требуется соблюдение требования закона об их разумности. Если, например, на складе у покупателя есть достаточное количество предусмотренного договором товара, то в приобретении нового товара может отсутствовать необходимость.

Норма п. 2 комментируемой статьи наделяет покупателя дополнительным правом, не предусмотренным ст. ст. 475 и 480 ГК о последствиях поставки товаров ненадлежащего качества и некомплектных товаров. Покупатель может до устранения нарушений договора, т.е. до надлежащего исполнения обязательства в натуре, отказаться от оплаты товара, а если товары оплачены, потребовать возврата уплаченных сумм.

Статья 521. Неустойка за недопоставку или просрочку поставки товаров

Комментарий к статье 521

1. Неустойки за недопоставку или просрочку поставки товаров предусматривали Положения о поставке продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления, утвержденные Постановлением Совета Министров СССР от 25.07.1988 N 888, которые в соответствии с Вводным законом утратили силу, но в соответствии с п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ N 18 могут применяться в хозяйственном обороте в части, не противоречащей российскому законодательству, при условии, что в договоре имеется прямая ссылка на конкретный пункт этих Положений либо из текста договора очевидно намерение сторон его применять. Существовал ряд нормативных актов, устанавливавших такие санкции по отдельным видам поставки, но их применение в настоящее время является весьма проблематичным. Так или иначе до принятия соответствующих правовых актов представляется целесообразным на уровне договорного регулирования использовать ту модель, которая была предусмотрена в этих актах. Тогда она может применяться со ссылкой на договор.

2. За просрочку поставки или недопоставку продукции поставщик уплачивает покупателю неустойку, зависящую от стоимости не поставленной в срок продукции по отдельным наименованиям номенклатуры (ассортимента). В тех случаях, когда развернутая номенклатура (ассортимент) продукции в договоре не предусмотрена, неустойка взыскивается с общей стоимости не поставленной в срок продукции. Неустойка взыскивается однократно. Объем недопоставленной продукции учитывается при определении размера неустойки, подлежащей взысканию в следующих периодах. В случае восполнения в следующих периодах недопоставленного количества продукции при условии полного выполнения обязательств по поставкам в периоде, в котором недопоставка восполнена, размер подлежащей взысканию неустойки за просрочку поставки и недопоставку может быть снижен.

Неустойку за недопоставку или просрочку поставки товара не следует путать с процентами, взыскиваемыми за пользование денежными средствами в случае предварительной оплаты товара. На основании п. 4 ст. 487 ГК в случае, когда продавец не исполняет обязанность по передаче предварительно оплаченного товара и иное не предусмотрено договором, на сумму предварительной оплаты подлежат уплате проценты в соответствии со ст. 395 ГК со дня, когда по договору передача товара должна была быть произведена, до дня передачи товара покупателю или возврата ему предварительно уплаченной им суммы. Договором может быть предусмотрена обязанность продавца уплачивать проценты на сумму предварительной оплаты со дня получения этой суммы от покупателя до дня передачи товара либо возврата денежных средств продавцом при отказе покупателя от товара. В этом случае проценты взимаются как плата за

предоставленный коммерческий кредит по ст. 823 ГК (Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ N 13/14).

В тех случаях, когда покупатель принял для использования продукцию, поставленную без его предварительного письменного согласия с нарушением номенклатуры (ассортимента), и поставка предусмотренной договором продукции по общей стоимости выполнена, поставщик уплачивает покупателю штраф.

В соответствии с Постановлением Пленума ВАС РФ N 18 порядок исчисления неустойки, предусмотренной комментируемой статьей, применяется к договорам поставки товаров к определенному сроку, только если восполнение недопоставки имело место с согласия покупателя, но было произведено не в полном объеме. В остальных случаях неустойка взыскивается однократно за период, в котором произошла недопоставка.

Если недопоставка товара одного периода с согласия покупателя должна быть восполнена в другом периоде, но не была восполнена, недопоставленное количество товара прибавляется к поставке следующего периода и неустойка взыскивается до фактического исполнения обязательства, т.е. многократно увеличивается. При отсутствии согласия покупателя на восполнение недопоставки неустойка взыскивается однократно за период, в котором произошла недопоставка.

Иной порядок уплаты неустойки может быть предусмотрен законом или договором. Если стороны не урегулировали этот вопрос договором, применяется законная неустойка.

Статья 522. Погашение однородных обязательств по нескольким договорам поставки

Комментарий к статье 522

1. Комментируемая статья является принципиально новой для российского законодательства. Она устанавливает правило о выборе договоров, по которым осуществляется учет поставленных товаров и оплата денег по усмотрению стороны, на которой лежат соответствующие обязанности. Это возможно в тех случаях, когда стороны вместо заключения одного договора с определением периодов поставки заключили несколько договоров на поставку одноименных товаров.

Следовательно, основанием для применения данной статьи является совокупность следующих обстоятельств: а) наличие нескольких договоров поставки между поставщиком и покупателем; б) одноименность поставляемой по ним продукции; в) неисполнение поставщиком обязательства передать либо плательщиком обязательства заплатить по одному или нескольким договорам. При этом закон считал возможным предоставить право недобросовестной стороне выбирать, по каким из невыполненных обязательств будет проводиться погашение долга.

2. Если сторона не воспользовалась этим своим правом, то применяется общее правило о календарной очередности погашения требований и восполнения долгов.

3. При этом должны быть установлены объемы недопоставок по каждому отдельному договору, в соответствии с которыми и осуществляется расчет взыскиваемых штрафных санкций. Так, арбитражный суд признал неправильным решение о взыскании штрафа за недопоставку на основе данных произведенной сверки (баланса), отражающих суммарное количество недопоставленной продукции по всем договорам поставки. При этом невозможно было определить, какое количество продукции и по какой цене не было поставлено по каждому договору. Без исследования этого вопроса невозможно определить размер подлежащего взысканию штрафа. Такое решение вполне справедливо, тем более что ответчик оспаривал факт заключения отдельных договоров, поскольку они заключались в форме приложений к общему договору <1>.

<1> ВВАС РФ. 1997. N 3. С. 46 - 47.

4. При наличии нескольких договоров поставки обязанность по восполнению недопоставленной продукции может исполняться в натуре, а если это предусмотрено договором - в денежном выражении <1>. Причем, если договор допускает выплату стоимости в денежном выражении, покупатель не вправе требовать исполнения в натуре. Уплачиваемые деньги могут рассматриваться как отступное, применяемое в соответствии со ст. 409 ГК.

<1> ВВАС РФ. 1997. N 3. С. 46 - 47.

Статья 523. Односторонний отказ от исполнения договора поставки

Комментарий к статье 523

1. Гражданское законодательство исходит из общего принципа о недопустимости одностороннего отказа от исполнения договоров, что в принципе должно обеспечивать стабильность и надежность товарооборота и экономики в целом. Но из этого общего правила существует несколько исключений, которые можно рассматривать как оперативные санкции, применяемые одной из сторон по договору при существенном нарушении условий договора другой стороной. При этом необходимо определить понятия существенных нарушений.

Комментируемая статья содержит в себе указания только на некоторые основания, не предусмотренные иными нормами ГК. В частности, следует назвать кроме указанных в статье несообщение ассортимента, непредставление отгрузочной разрядки, необоснованный отказ от оплаты, невыборку товаров в установленный срок. Закон требует, чтобы некоторые из перечисленных действий были неоднократными, т.е. совершались 2 и более раз.

2. Основанием для применения к поставщику оперативных мер в виде одностороннего отказа покупателя от исполнения договора является прежде всего квалифицированная недоброкачественная поставка при наличии неустранимых недостатков, причем неустранимость должна быть не общей, абстрактной, а конкретной, т.е. она привязывается к срокам, в течение которых товар может представлять интерес для покупателя. Кроме того, покупатель может отказаться от исполнения договора при неоднократном (2 и более) нарушении сроков поставки.

Если договором предусмотрена предварительная оплата, которую поставщик получил не в полном объеме или несвоевременно, то он вправе отказаться от договора.

3. И поставщик, и покупатель вправе применять односторонний отказ по собственному решению, не обращаясь к органам государства, но с обязательным извещением своего контрагента о принятых мерах. Именно поэтому их следует считать оперативными мерами реагирования.

Статья 524. Исчисление убытков при расторжении договора

Комментарий к статье 524

1. Говоря об убытках, возникших у стороны по договорам поставки по вине другой стороны, комментируемая статья исходит из разумного и признанного в международной торговой практике понятия убытков. Эти убытки условно могут быть разделены на две группы: а) реальный ущерб и упущенная выгода, исчисляемые по правилам ст. 15 ГК; б) абстрактные убытки, состоящие в разнице цен, возникающей из-за необходимости немедленно купить или продать товар, не поставленный или не оплаченный контрагентом. Цены при исчислении этих убытков определяются на момент расторжения договора.

2. Для конкретного определения суммы убытков представляется возможным использовать Временную методику определения размера ущерба (убытков), причиненного нарушениями хозяйственных договоров, утвержденную письмом Госарбитража СССР от 28.12.1990 N С-12/НА-225 <1>, разумеется, в той части, в которой она не противоречит действующему российскому законодательству и является адекватной складывающейся экономической практике.

<1> БНА. 1991. N 8.

3. Цена для исчисления убытков может определяться и путем индексации или применения индекса инфляции за период неисполнения договора вплоть до его расторжения. Но индекс инфляции не должен применяться автоматически. ВАС РФ по спору между товариществом с ограниченной ответственностью "Эльбрус" и АО "Астром" отменил постановления апелляционной и кассационной инстанций, которые сочли недоказанным наличие у истца убытков в виде произведенных или предполагаемых расходов, связанных с приобретением аналогичной продукции у третьих лиц вследствие неисполнения обязательств ответчиком. Истец представил в суд калькуляцию стоимости изготовления одной вагонетки, составленную на момент рассмотрения спора, которая должна быть учтена. Кроме того, ВАС РФ указал на необходимость учета при этом будущих расходов, которые истец должен будет понести для восстановления нарушенного права <1>.

<1> ВВАС РФ. 1997. N 5. С. 70.

4. В качестве убытков, взыскиваемых при ненадлежащем исполнении договора поставки, очень часто рассматривается упущенная выгода, исчисляемая в процентах за пользование чужими денежными средствами. Арбитражная практика по этому поводу еще не выработала четких критериев. В качестве отправных точек можно указать на следующие правила: 1) взыскание процентов за пользование чужими денежными средствами является допустимым; 2) требование о взыскании должно быть направлено тому лицу, которое реально пользовалось денежными средствами, что особенно важно при сложной структуре договорных связей, когда платеж производится не поставщику, а третьему лицу; 3) возможность взыскания зависит от правомерности действий плательщика, в том числе и по встречным обязательствам; 4) если взыскание процентов за пользование чужими денежными средствами производится с расторжением договора, то такое взыскание погашает обязанность поставщика выполнить обязательство в натуре (см. Постановление Президиума ВАС РФ от 21.07.1998 N 2558/96).

При этом судебная практика считает, что, если на момент вынесения решения денежное обязательство не было исполнено должником, в решении суда о взыскании с должника процентов за пользование чужими денежными средствами должны содержаться сведения о денежной сумме, на которую начислены проценты, о дате, начиная с которой производится начисление процентов, размере процентов, а также указание на то, что проценты начисляются по день фактической уплаты кредитором денежных средств (см. Постановление Президиума ВАС РФ от 23.10.2001 N 777/01 <1>).

<1> ВВАС РФ. 2002. N 1.

5. Продавец, понесший убытки в связи с компенсацией потребителю стоимости некачественного товара, имеет право регрессного требования к изготовителю в полном объеме убытков. Это известное правило подтверждено Постановлением Президиума ВАС РФ от 19.12.1995 N 6568/95.

§ 4. Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд

Статья 525. Основания поставки товаров для государственных или муниципальных нужд

Комментарий к статье 525

1. Поставка для государственных или муниципальных нужд - относительно новый институт российского гражданского законодательства. В самом начале комментируемой группы норм необходимо сразу же определить сферу их реализации и структуру правоотношений, возникающих в связи с поставкой для государственных или муниципальных нужд. Как это следует из текста комментируемой статьи, в пределах гражданско-правового регулирования находятся отношения между сторонами по двум договорам - государственному или муниципальному контракту и договору поставки, правовая природа и порядок заключения которых существенно отличаются друг от друга. Вне сферы гражданско-правового регулирования остаются проблемы формирования и реализации программ по удовлетворению государственных нужд, финансирования этой деятельности, установления особенностей отдельных видов поставок и пр., равно как и признание той или иной экономической потребности государственной. Следовательно, указанные договоры как бы завершают всю деятельность по правовому регулированию удовлетворения общезначимых экономических потребностей.

2. Федеральные государственные нужды - это потребности Российской Федерации в продукции, необходимой для решения задач жизнеобеспечения, обороны и безопасности страны и для реализации федеральных целевых программ и межгосударственных целевых программ, в которых участвует Российская Федерация. Поставки продукции для федеральных государственных нужд обеспечиваются за счет средств федерального бюджета и внебюджетных источников, привлекаемых для этих целей. Федеральные государственные нужды, в том числе перечень федеральных целевых программ, и объемы их финансирования из федерального бюджета предусматриваются в федеральном законе о федеральном бюджете на планируемый период. В целях обеспечения решения особо важных общегосударственных задач федеральным целевым программам может присваиваться статус президентских программ, инициатором которых является Президент РФ.

Поставки продукции для федеральных государственных нужд осуществляются в целях: а) создания и поддержания государственных материальных резервов Российской Федерации; б) поддержания необходимого уровня обороноспособности и безопасности Российской Федерации; в) обеспечения экспортных поставок продукции для выполнения международных экономических, в том числе валютно-кредитных, обязательств Российской Федерации; г) реализации федеральных целевых программ.

Потребности субъектов РФ в продукции, необходимой для решения задач жизнеобеспечения регионов и реализации региональных целевых программ (поставки продукции для региональных нужд), определяются органами государственной власти субъектов РФ. Поставки продукции для региональных нужд обеспечиваются за счет средств бюджетов субъектов РФ и внебюджетных источников, привлекаемых ими для этих целей.

3. Как уже было отмечено, отношения, складывающиеся в сфере удовлетворения государственных нужд, являются сложными по своей правовой природе. Поэтому при их регулировании возникает проблема согласования норм разных отраслей права и внутриотраслевого согласования. Комментируемая статья в этом аспекте устанавливает доминирование норм ГК над иными правовыми актами. К рассматриваемым

правоотношениям могут применяться нормы других актов только в том случае, когда эти отношения не урегулированы нормами ГК.

Существует довольно много законов и подзаконных актов, предметом которых является обеспечение государственных нужд. Среди них прежде всего следует назвать Закон о поставках. Этот Закон устанавливает общие правовые и экономические принципы и порядок формирования, размещения и исполнения на контрактной (договорной) основе заказов на закупку и поставку товаров, работ, услуг для федеральных государственных нужд предприятиями, организациями и учреждениями независимо от форм собственности, расположенными на территории РФ.

Среди других законов можно назвать Законы о закупках, о материальном резерве, об оборонном заказе.

В соответствии с названными законами издан ряд указов Президента РФ и Постановлений Правительства РФ. В частности, Указом Президента РФ от 08.04.1997 N 305 "О первоочередных мерах по предотвращению коррупции и сокращению бюджетных расходов при организации закупки продукции для государственных нужд" утверждено Положение об организации закупки товаров, работ и услуг для государственных нужд <1>.

<1> СЗ РФ. 1997. N 15. Ст. 1756.

Статья 526. Государственный или муниципальный контракт на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд

Комментарий к статье 526

1. Государственный контракт на поставку товаров для государственных нужд является разновидностью договора поставки и в этом смысле может быть охарактеризован как возмездный, консенсуальный и взаимный договор. Но этот договор обладает существенными особенностями, позволяющими выделить его из общей массы договоров поставки.

Первой его особенностью является специальный субъектный состав. Для организации работы по выполнению федеральных целевых программ и обеспечению поставок продукции для федеральных государственных нужд Правительство РФ утверждает государственных заказчиков. Государственным заказчиком может быть федеральный орган исполнительной власти, федеральное казенное предприятие или государственное учреждение. Заказы на выполнение федеральных целевых программ, закупку и поставку продукции для обеспечения федеральных государственных нужд размещаются на предприятиях, в организациях и учреждениях (поставщиках) посредством заключения государственными заказчиками государственных контрактов. Государственные заказчики могут на договорной основе передавать соответствующим предприятиям, организациям и учреждениям выполнение части своих функций на условиях, предусматриваемых Правительством РФ при утверждении государственных заказчиков. Государственные заказчики обеспечиваются финансовыми ресурсами в объеме, устанавливаемом федеральным бюджетом, и являются ответственными за реализацию федеральных целевых программ и обеспечение федеральных государственных нужд. Правительство РФ предоставляет гарантии по обязательствам государственного заказчика в пределах средств, выделяемых из федерального бюджета.

Партнером государственного заказчика является поставщик. Для участия в процедуре по размещению заказов на закупку продукции для государственных нужд юридические лица и индивидуальные предприниматели должны удовлетворять квалификационным требованиям.

Иностранные поставщики (исполнители) товаров (работ, услуг) могут принимать участие в конкурсе в случае, если производство товаров (работ, услуг) для государственных нужд в Российской Федерации отсутствует или экономически нецелесообразно.

В соответствии с Постановлением Правительства РФ от 25.08.1997 N 1062 <1> и утвержденным им Положением о звании "Поставщик продукции для государственных нужд" поставщикам, выигравшим торги (конкурсы) не менее 3 раз подряд и поставлявшим при этом продукцию, присваивается это звание.

<1> СЗ РФ. 1997. N 35. Ст. 4084.

2. Продукция, поставляемая по государственному контракту, должна соответствовать обязательным требованиям государственных стандартов и особым условиям, устанавливаемым этим контрактом. К обязательным относятся требования к качеству продукции, обеспечивающие ее безопасность для жизни и здоровья населения, охрану окружающей среды, совместимость и взаимозаменяемость продукции. Поставляемая по государственным контрактам продукция, подлежащая в соответствии с законами РФ обязательной сертификации, должна иметь сертификат и знак соответствия, выданные или признанные уполномоченным на то органом.

3. Государственный контракт определяет права и обязанности государственного заказчика и поставщика по обеспечению федеральных государственных нужд и регулирует отношения поставщика с государственным заказчиком при выполнении государственного контракта. Государственным контрактом могут быть предусмотрены контроль со стороны государственного заказчика за ходом работ по выполнению государственного контракта и оказание консультативной и иной помощи поставщику без вмешательства в оперативно-хозяйственную деятельность последнего. По решению Правительства РФ государственный заказчик может вносить необходимые изменения в государственный контракт или прекращать действие государственного контракта при условии возмещения им убытков поставщикам в соответствии с действующим законодательством.

Статья 527. Основания заключения государственного или муниципального контракта

Комментарий к статье 527

1. В комментируемой статье установлено, что в основе государственного контракта лежит заказ на поставку товаров для государственных нужд. Как правило, государственные заказчики, исходя из интересов государства, обеспечивают размещение заказов на поставку продукции для федеральных нужд путем проведения открытых и (или) закрытых конкурсов или торгов. Размещение заказов путем проведения конкурсов осуществляется в соответствии с Законом о размещении заказов на поставки товаров. Указом Президента РФ "О первоочередных мерах по предотвращению коррупции и сокращению бюджетных расходов при организации закупки продукции для государственных нужд" установлено, что заказы на закупку товаров, работ и услуг для государственных нужд размещаются также на торгах, если иное прямо не предусмотрено федеральными законами и указами Президента РФ.

Обязательность размещения на конкурсной основе оборонного заказа предусмотрена Законом об оборонном заказе, кроме работ по поддержанию мобилизационных мощностей.

2. Существует круг потенциальных поставщиков, которые не вправе отказываться от государственного заказа, для которых заключение государственного контракта является обязательным. Для федеральных казенных предприятий Правительство РФ может в

необходимых случаях вводить режим обязательного заключения государственных контрактов на поставку продукции для федеральных государственных нужд.

Согласно ст. 5 Закона о поставках поставщики, обладающие монополией на производство отдельных видов продукции, не вправе отказаться от заключения государственных контрактов в случае, если размещение заказа не влечет за собой убытков от ее производства.

3. Споры, возникающие между государственным заказчиком и поставщиком при заключении, изменении, расторжении и выполнении государственных контрактов на поставку продукции для федеральных государственных нужд, а также о возмещении понесенных убытков, рассматриваются в установленном законодательством порядке арбитражным судом. Споры же о понуждении обычных поставщиков заключить контракт с государственным заказчиком на поставку продукции для федеральных государственных нужд не подлежат рассмотрению в арбитражных судах. Исключение составляют споры об обязанности заключить государственный контракт поставщиков, обладающих монополией на производство отдельных видов продукции, а также поставщиков - федеральных казенных предприятий, для которых режим обязательного заключения государственного контракта на поставку продукции для федеральных государственных нужд введен Правительством РФ. При отказе указанных поставщиков от заключения государственного контракта иск государственного заказчика подлежит рассмотрению арбитражным судом.

Статья 528. Порядок заключения государственного или муниципального контракта

Комментарий к статье 528

1. Процедура заключения государственного контракта довольно подробно урегулирована комментируемой статьей. Она применяется в тех случаях, когда размещение государственного заказа осуществляется без учета особенностей этой процедуры применительно к отдельным видам государственного заказа либо особым случаям.

Дополнительно следует указать на особенности заключения государственного контракта в результате конкурсов. Так, в соответствии со ст. 6 Закона о размещении заказов на поставки товаров уполномоченный орган вправе привлечь на основе договора юридическое лицо для осуществления функций по размещению заказа путем проведения торгов в форме конкурса или аукциона на право заключить государственный или муниципальный контракт.

Применительно ко всем другим способам закупок продукции для государственных нужд поставщики уведомляются о порядке заключения государственного контракта при запросе предложений, оферт или котировок. Если государственным контрактом предусмотрена поставка продукции покупателю (покупателям), то такая поставка осуществляется на основе договора поставки продукции для государственных нужд, заключаемого между поставщиком и покупателем (покупателями), определяемым заказчиком. Этот договор не охватывается государственным контрактом, а только заключается на основе контракта.

2. Необходимо иметь в виду, что поставщик может привлекать к исполнению государственного контракта третьих лиц. В этой связи на практике возник вопрос о возможности участия этих лиц в заключении договора со всеми вытекающими отсюда последствиями. В этой связи следует обратить внимание на письмо Минфина России от 02.02.2001 N 3-01-01/01-48 "О заключении государственного контракта на поставку товаров (работ, услуг) для государственных нужд", которым сообщена позиция Главного управления Федерального казначейства. По их мнению, действующим законодательством РФ не предусмотрено заключение с победителем конкурса (исполнителем) других государственных контрактов, в том числе трехсторонних, содержащих обязательство

государственного заказчика перечислять средства федерального бюджета не победителю конкурса (исполнителю), а напрямую третьему лицу, привлекаемому для выполнения отдельных работ по государственному контракту (соисполнителю).

3. Кроме обращения в суд о понуждении к заключению договора государственный заказчик может использовать иные меры привлечения поставщиков, в частности стимулирование выполнения поставок продукции для федеральных государственных нужд. В целях экономического стимулирования поставщиков продукции для федеральных государственных нужд им могут предоставляться льготы по налогам на прибыль (доход), целевые дотации и субсидии, кредиты на льготных условиях. Порядок предоставления экономических и иных льгот устанавливается в соответствии с действующим законодательством. В целях экономического стимулирования поставщиков, осуществляющих поставки продукции для поддержания необходимого уровня обороноспособности и безопасности Российской Федерации, по важнейшим видам материально-технических ресурсов предприятиям-изготовителям этих ресурсов могут устанавливаться специальные квоты (государственное бронирование) по обязательной продаже указанных ресурсов государственным заказчикам и поставщикам. Порядок определения перечня и объемов материально-технических ресурсов, подлежащих государственному бронированию, устанавливается Правительством РФ.

Статья 529. Заключение договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд

Комментарий к статье 529

1. Комментируемая статья направлена на урегулирование отношений, складывающихся между тремя сторонами (государственным заказчиком, поставщиком и покупателем) в тех случаях, когда удовлетворение государственных нужд осуществляется путем заключения самостоятельного государственного контракта и договора поставки. При этом правоотношения между государственным заказчиком и поставщиком регулируются государственным контрактом, между поставщиком и покупателем - договором поставки, а между государственным заказчиком и покупателем - извещением о прикреплении и ранее (при разработке целевых программ и пр.) поданной заявкой.

Основанием для запуска механизма взаимодействия сторон в пределах гражданско-правового регулирования является государственный контракт, содержание которого предопределяет содержание договора поставки и процедуру его заключения.

2. Если государственный контракт не установил иного порядка, то с предложением о заключении договора поставки должен выступить поставщик, разрабатывающий проект договора и направляющий его покупателю. Для этого ему предоставлен 30-дневный срок, исчисляемый с момента получения извещения о прикреплении. Извещение о прикреплении является давно и хорошо известным инструментом налаживания структуры договорных связей в российской практике. Но в отличие от ранее применявшегося извещения указанный в комментируемой статье документ следует рассматривать, с одной стороны, как информационное сообщение, но не плановый акт, а с другой - как основание для заключения договора. Но оно не является основанием для понуждения к заключению договора.

В качестве такого основания в отношении поставщика может выступать только государственный контракт, который закрепил добровольно принятое на себя поставщиком обязательство заключить договор. Именно к поставщику, а не к покупателю могут применяться процедуры принудительного заключения договора.

3. При необоснованном уклонении поставщика от заключения государственного контракта на поставку продукции для федеральных государственных нужд в случаях,

когда обязательность заключения контракта установлена законом, поставщик уплачивает покупателю штраф в размере стоимости продукции, определенной в проекте контракта.

Статья 530. Отказ покупателя от заключения договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд

Комментарий к статье 530

1. Целью правового регулирования поставки товаров для государственных нужд является максимальное удовлетворение жизненно важных индивидуальных и общественных интересов. Доминирование прав и интересов потенциального покупателя вызвало к жизни комментируемую статью. Дело в том, что за время разработки федеральных и региональных программ, утверждения бюджета и проведения прочих процедур, связанных с государственными нуждами, может измениться социальная и экономическая ситуация таким образом, что покупателю планируемая продукция окажется не нужна. В этих условиях было бы совершенно необоснованно навязывать ему соответствующие товары, как это делалось до недавнего времени. С другой стороны, возможно, за время участия в конкурсах, заключения государственного контракта поставщик произвел необходимую подготовку, запланировал выпуск продукции в соответствии с заключенным контрактом, осуществил определенные затраты. Решить конфликт интересов поставщика, продукция которого оказалась ненужной, и покупателя, потребности которого изменились, призвана комментируемая статья.

2. Субъектом, на которого возложено согласование интересов поставщика и покупателя, является государственный заказчик, который обязан найти поставщику нового покупателя. Это вполне обоснованно, поскольку именно государственный заказчик инициировал заключение государственного контракта и на нем лежат соответствующие обязанности.

Для этого государственный заказчик может: либо самостоятельно принять и оплатить заказанные товары, либо в течение 30 дней найти поставщику другого покупателя, либо выдать отгрузочную разнарядку на отгрузку товаров другому получателю.

3. Если государственный заказчик не выполнил своих обязанностей, поставщик вправе самостоятельно реализовать произведенные товары, и если при такой реализации ему будут причинены убытки, разумную обоснованную их часть можно компенсировать за счет государственного заказчика в судебном порядке.

Статья 531. Исполнение государственного или муниципального контракта

Комментарий к статье 531

Согласно п. 1 комментируемой статьи на государственного заказчика распространяются правила, предусмотренные ст. ст. 506 - 532 ГК о поставке товаров, если поставка товаров осуществляется непосредственно государственному заказчику или по его указанию другому лицу (получателю).

1. Комментируемая статья содержит в себе нормативные предписания, определяющие правоотношения в тех случаях, когда удовлетворение государственных нужд осуществляется только на основе государственного контракта, т.е. государственный заказчик выступает в двух ролях - в роли собственно государственного заказчика, размещающего заказ по определенным требованиям в соответствии со ст. ст. 527, 528 ГК, и в роли покупателя по договору поставки, который регулируется указанными в статье нормами. При этом не имеет значения то обстоятельство, что отгрузка продукции осуществляется в адрес третьего лица, непосредственного получателя, поскольку он не

является стороной по договору и с поставщиком в договорных связях не находится. На такого получателя может быть возложена обязанность только оплаты товара, если это предусмотрено государственным контрактом.

2. Практические проблемы при реализации этого способа удовлетворения государственных нужд возникают в сфере оплаты поставленной продукции. Если такая оплата не возложена на получателя товара, то она должна производиться государственным заказчиком. Но очевидно, что государственный заказчик должен производить оплату за счет специально выделенных из бюджета средств, которых, как известно, постоянно не хватает. Так, задолженность федерального бюджета только по оборонному комплексу Санкт-Петербурга за выполненный заказ на 1 июня 1997 г. составляла 946 млрд. руб. <1>.

<1> См.: Сергеев Д. Ответственность за госзаказ. Отношения государства с предприятиями - на равную основу // Экономика и жизнь. 1997. N 41.

При таких условиях необходимо разрабатывать или находить возможности применения существующих правовых конструкций для удовлетворения интересов поставщика. Очевидно, можно признать удачным предложение о проведении зачета встречных требований: поставщика к государству об оплате поставленной продукции и государства к поставщику-налогоплательщику о взыскании штрафных санкций за несвоевременно уплаченные платежи в федеральный бюджет и во внебюджетные фонды.

3. С другой стороны, в случае невыполнения в установленный срок государственного контракта по объему продукции поставщик уплачивает покупателю неустойку в размере 50% стоимости недопоставленной продукции. Неустойка взыскивается до фактического исполнения обязательств с учетом недопоставленного количества продукции в предыдущем периоде поставки. При невыполнении обязательств по государственному контракту кроме уплаты неустойки поставщики возмещают также понесенные покупателем убытки. Продукция, не соответствующая требованиям, указанным в законе, а также некомплектная считается непоставленной.

Если договором предусмотрена обязанность поставщика получать в военном представительстве заказчика разнарядку, то заказчик от такой обязанности освобождается (см. Постановление Президиума ВАС РФ от 01.02.2002 N 9889/00).

Статья 532. Оплата товара по договору поставки товаров для государственных или муниципальных нужд

Комментарий к статье 532

1. Поставка для государственных нужд обладает положительными и отрицательными свойствами для поставщика. Одним из негативных последствий поставки на данный момент является проблематичность оплаты поставляемой продукции. Дело в том, что покупатель, нуждающийся в изготавливаемой продукции, на момент поставки может не обладать необходимыми финансовыми средствами для ее оплаты.

Комментируемая статья призвана установить компромисс интересов покупателя и поставщика. При этом для защиты прав покупателя устанавливается ограничение цены путем ссылки на ранее заключенный государственный контракт. Следовательно, поставщик не вправе повышать цену даже при изменении рыночной ситуации и увеличении себестоимости изготавливаемой продукции. В случае убыточности производства он может получить соответствующие дотации и компенсации. Перекалывать бремя инфляции на покупателя при поставке для государственных нужд поставщик не вправе.

2. С другой стороны, у поставщика есть вполне законное право на оплату изготовленного товара, и реализация этого права находится в тесной связи с заключенным государственным контрактом. Поэтому законодатель обратился к институту поручительства (§ 5 гл. 23 ГК). Государственный заказчик должен оплатить полностью или частично заказанный и поставленный товар при условии, что покупатель не совершил платеж надлежащим образом. В силу ст. 363 ГК, если в государственном контракте нет указаний на субсидиарную ответственность государственного заказчика, то он несет солидарную ответственность вместе с ненадлежащим плательщиком. Это не означает, что поставщик может сразу же обращаться с требованием платежа к государственному заказчику. Вначале должна быть установлена невозможность исполнения обязанности самим покупателем, а только затем наступает солидарная ответственность государственного заказчика и покупателя продукции.

Статья 533. Возмещение убытков, причиненных в связи с выполнением или расторжением государственного или муниципального контракта

Комментарий к статье 533

1. Законодательство о поставках для государственных нужд регулирует взаимоотношения сторон исходя из того, что объектом поставки является необходимая продукция, которая должна быть выпущена в любом случае, в том числе продукция, изготовление которой заведомо убыточно.

Обязанность возмещать обоснованные и необходимые убытки, возникающие у поставщика в процессе выпуска и реализации товаров для государственных нужд, лежит на государственном заказчике. Возмещение убытков должно производиться в пределах общего финансирования государственного заказа. Но поскольку производство товаров для поставщика - это не разовое действие, а постоянно осуществляемая деятельность, то законодатель установил сроки для получения компенсации - 30 дней с момента передачи изготовленного товара.

2. Если государственный заказчик не выполняет своей обязанности произвести соответствующие выплаты, у поставщика в соответствии с общими правилами о договоре поставки возникает право одностороннего отказа от исполнения договора. При этом, естественно, могут возникнуть убытки и у покупателя, которые также должны компенсироваться государственным заказчиком.

3. Споры, возникающие между государственным заказчиком и поставщиком при расторжении и выполнении государственных контрактов на поставку продукции для федеральных государственных нужд, а также о возмещении понесенных убытков, рассматриваются в установленном законодательством порядке арбитражным судом.

Статья 534. Отказ государственного или муниципального заказчика от товаров, поставленных по государственному или муниципальному контракту

Комментарий к статье 534

1. По общему правилу и в силу особенности поставки для государственных нужд односторонний отказ со стороны государственного заказчика не должен иметь места. Тем не менее ряд специальных законов, на которые ссылается комментируемая статья, содержит в себе правило о том, что государственный контракт должен предусматривать право заказчика на расторжение контракта по его инициативе в порядке, установленном законодательством РФ.

2. Государственный заказчик вправе отказаться (полностью или частично): от продукции, произведенной по государственному контракту, при условии полного

возмещения им поставщику понесенных убытков в соответствии с действующим законодательством; от оплаты продукции, не соответствующей требованиям, установленным законодательством для определения качества продукции или государственным контрактом.

3. В случае расторжения контракта по инициативе заказчика он обязан возместить поставщику понесенные им на момент расторжения контракта затраты по контракту, включая упущенную выгоду. Поставщику должна быть выплачена контрактная стоимость товаров, полностью или частично произведенных в соответствии с контрактом и не имеющих на момент его расторжения спроса на рынке, при этом все товары должны быть переданы заказчику. В случае если товары имеют рыночный спрос, поставщику должны быть возмещены убытки, причиненные в результате продажи товаров.

§ 5. Контрактация

Статья 535. Договор контрактации

Комментарий к статье 535

1. По договору контрактации одна сторона - производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию другой стороне - заготовителю, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи, а заготовитель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену). В данном определении учитываются общие для всех видов договора купли-продажи черты (ст. 454 ГК) и особенности договора контрактации как одного из этих видов.

Специфическими для контрактации являются стороны и предмет договора. Продавцом по договору контрактации могут быть не только сельскохозяйственные коммерческие организации и крестьянские (фермерские) хозяйства, для которых производство и реализация сельскохозяйственной продукции являются предпринимательской деятельностью, но также и граждане, производящие сельскохозяйственную продукцию на приусадебных, садово-огородных и дачных участках. Покупателем (заготовителем) является лицо, осуществляющее закупки сельскохозяйственной продукции для последующей переработки или продажи, т.е. для использования в предпринимательской деятельности.

В отличие от договора контрактации по договору поставки обе стороны осуществляют предпринимательскую деятельность. Кроме того, по договору контрактации реализуется только та сельскохозяйственная продукция, которая выращена (произведена) продавцом, в количестве и ассортименте, предусмотренных договором. Это может быть продукция будущего урожая или уже имеющаяся в наличии у товаропроизводителя при заключении договора. По договору поставки может быть реализована как производимая, так и закупаемая продавцом продукция.

По договору контрактации реализуется сельскохозяйственная продукция, не подвергавшаяся какой-либо переработке. Переработанная сельскохозяйственная продукция относится к промышленной продукции, которая реализуется по договору поставки или по договору розничной купли-продажи.

Правовое регулирование контрактации по ГК существенно изменилось по сравнению с ГК РСФСР, в соответствии с которым договоры контрактации заключались на основе планов государственных закупок и планов развития сельскохозяйственного производства в колхозах и совхозах. По договорам контрактации осуществлялась государственная закупка сельскохозяйственной продукции.

Государство ранее было монопольным заготовителем - покупателем сельскохозяйственной продукции, производимой колхозами, совхозами и другими

сельскохозяйственными предприятиями. На колхозных рынках реализовывалась лишь незначительная часть сельскохозяйственной продукции, главным образом производимая в личных подсобных хозяйствах. Планы государственных закупок были обязательными для сельскохозяйственных предприятий и заготовителей. Они обязаны были заключить договоры контрактации на основе этих планов.

Переход к рыночной экономике, отказ от монополии государства на закупку сельскохозяйственной продукции существенно изменили функцию договора контрактации. Сельскохозяйственные производители получили возможность реализовать свою продукцию по различным договорам (розничной купли-продажи, поставки, контрактации, мены, комиссии). Договор контрактации, который раньше был специальным типом договора, теперь стал одним из видов договора купли-продажи. Контрактация сельскохозяйственной продукции сблизилась с поставкой товаров, так как общим для них является передача продавцом товаров покупателю для использования их в предпринимательской деятельности. В связи с этим в комментируемом параграфе определяются лишь специфические особенности договора контрактации и специально указывается, что к отношениям по договору контрактации, не урегулированным правилами этого параграфа, применяются правила о договоре поставки (ст. ст. 506 - 524 ГК), о поставке товаров для государственных нужд (ст. ст. 525 - 534 ГК).

2. Договор контрактации применяется при закупках сельскохозяйственной продукции для государственных нужд, а также при закупках для удовлетворения других потребностей.

В Законе о поставках установлено, что отношения, возникающие в связи с закупками и поставками сельскохозяйственной продукции и продовольствия для федеральных государственных нужд, регулируются специальным законом. Таким правовым актом является Закон о закупках. Законы о государственных закупках и поставках сельскохозяйственной продукции в региональные фонды изданы в ряде субъектов РФ.

Постановлением Правительства РФ ежегодно определяются объемы закупок и поставок сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для федеральных государственных нужд, к которым относятся обеспечение продовольствием военных и приравненных к ним спецпотребителей, формирование оперативного резерва Правительства РФ и поставка продовольствия на экологически загрязненные территории, продовольственное обеспечение городов Москвы и Санкт-Петербурга, районов Крайнего Севера и приравненных к ним местностей, формирование государственного продовольственного резерва.

В Законе о закупках дано определение понятий "закупка" и "поставка", имеющее значение при выборе видов договоров при закупках и поставках продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд. В соответствии с названным Законом закупка - форма организованного приобретения государством сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия у товаропроизводителей (поставщиков) для последующей переработки или реализации потребителю (покупателю) на взаимовыгодных договорных условиях, а поставка - форма организованных договорных отношений между товаропроизводителем (поставщиком) и потребителем (покупателем) готовой для использования сельскохозяйственной продукции и продовольствия. В Законе установлено также, что "договор на закупку и поставку сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд заключается до начала года".

Закон о закупках был принят ранее части второй ГК, и отдельные его положения с ним не координируются. В названном Законе не упоминается ни договор контрактации, ни договор поставки для государственных нужд, не определяется и структура договорных связей. Сопоставление Закона о закупках со статьями ГК, регулирующими договорные отношения, позволяет сделать вывод, что при определении понятий "закупка" и "поставка" в соответствующем Законе имеются в виду не типы или виды договоров, а

содержание деятельности по приобретению сельскохозяйственной продукции для государственных нужд.

Исходя из существа отношений, складывающихся при закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд, можно сделать вывод, что эти отношения регулируются государственным контрактом (ст. 526 ГК), договором поставки товаров для государственных нужд (ст. 529 ГК) и договором контрактации. Когда изготовитель поставляет для государственных нужд закупленную и переработанную им сельскохозяйственную продукцию (или без переработки, если в этом нет необходимости), то должен использоваться договор поставки товаров для государственных нужд (ст. 529 ГК). Когда же для государственных нужд закупается у производителя сельскохозяйственной продукции выращенная (произведенная) им сельскохозяйственная продукция, тогда эти отношения соответствуют нормам комментируемой статьи. Договор поставки для государственных нужд применяется и при закупке переработанной сельскохозяйственной продукции непосредственно у ее производителей.

Статья 536. Обязанности изготовителя

Комментарий к статье 536

1. На изготовителя по договору контрактации возлагаются те же обязанности, что и на покупателя по договору поставки с учетом при этом ряда особенностей, благоприятствующих другой стороне, т.е. производителю сельскохозяйственной продукции.

По договору поставки доставка товаров осуществляется поставщиком, если договором не предусмотрено получение товаров покупателем в месте нахождения поставщика (ст. 510 ГК). Договором контрактации предусмотрен противоположный порядок: изготовитель обязан принять сельскохозяйственную продукцию у производителя по месту ее нахождения и обеспечить ее вывоз, если иное не предусмотрено договором. При получении продукции по месту ее нахождения применяются правила ст. 515 ГК, регулирующие выборку товаров в месте нахождения поставщика.

Специально следует обратить внимание на то, что в ст. 536 ГК местом принятия сельскохозяйственной продукции указано место нахождения этой продукции, а не производителя. В связи с особенностями производственно-хозяйственной деятельности производителей сельскохозяйственной продукции склады готовой продукции могут находиться не на центральной усадьбе, а на производственных участках, откуда ее и должен вывозить изготовитель, если иное не предусмотрено договором.

2. Пункт 2 комментируемой статьи, в соответствии с которым изготовитель не вправе отказаться от принятия сельскохозяйственной продукции, соответствующей условиям договора контрактации и переданной изготовителю в обусловленный договором срок, сформулирован применительно к случаю, когда принятие сельскохозяйственной продукции осуществляется в месте нахождения изготовителя или ином указанном им месте. Однако и при приемке сельскохозяйственной продукции по месту ее нахождения изготовитель не вправе отказаться от ее получения. В соответствии со ст. 515 ГК, которая может быть применена к этим отношениям, невыборка покупателем (получателем) товаров в установленный договором срок, а при его отсутствии - в разумный срок после получения уведомления поставщика о готовности товаров дает поставщику право отказаться от исполнения договора либо потребовать от покупателя оплаты товаров.

Обязанность изготовителя, осуществляющего переработку сельскохозяйственной продукции, возвращать производителю по его требованию, если это предусмотрено договором, отходы от переработки сельскохозяйственной продукции с оплатой по цене, определенной договором, обусловлена тем, что эти отходы могут быть использованы в

сельскохозяйственном производстве, например в животноводстве. Заготовитель не вправе обязать производителя принять названные отходы, так как их возвращение возможно лишь по требованию производителя. ГК не предусматривает обязанности заготовителя по оказанию производителям сельскохозяйственной продукции помощи в организации производства. Однако такие обязанности нередко устанавливаются в конкретных договорах по инициативе и взаимному соглашению сторон.

Статья 537. Обязанности производителя сельскохозяйственной продукции

Комментарий к статье 537

Количество подлежащей передаче сельскохозяйственной продукции обязательно должно быть указано в договоре. В соответствии с общими положениями о купле-продаже (ст. 465 ГК), если договор купли-продажи не позволяет определить количество подлежащего передаче товара, договор не считается заключенным.

Статья 538. Ответственность производителя сельскохозяйственной продукции

Комментарий к статье 538

В качестве диспозитивной нормы ГК (п. 3 ст. 401) устанавливает, что лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. Однако законом или договором может быть предусмотрено наступление ответственности только при наличии вины. Такое основание ответственности, т.е. ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств только при наличии вины, установлено для производителя сельскохозяйственной продукции как стороны в договоре контрактации.

Доказывание отсутствия вины возлагается на производителя сельскохозяйственной продукции, нарушившего обязательство. Он признается невиновным, если докажет, что принял все меры для надлежащего выполнения своих обязанностей по договору. Производитель сельскохозяйственной продукции не несет ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязанностей по договору контрактации не только в тех случаях, когда это было вызвано чрезвычайными и непредотвратимыми обстоятельствами (например, засухой, наводнением, градобитием), но и в других случаях невиновного нарушения им этих обязанностей. В частности, производитель сельскохозяйственной продукции должен признаваться невиновным за неисполнение своих обязанностей по количеству реализуемой продукции, если оно вызвано нарушением обязанностей со стороны заготовителя, например невыплатой денежного аванса, если выплата была предусмотрена договором.

Что касается заготовителя, не исполнившего или ненадлежащим образом исполнившего обязательство, то он, если иное не предусмотрено договором, освобождается от ответственности только в том случае, если докажет, что ненадлежащее исполнение явилось результатом непреодолимой силы.

§ 6. Энергоснабжение

Статья 539. Договор энергоснабжения

Комментарий к статье 539

1. Правила § 6 гл. 30 ГК рассчитаны прежде всего на применение к отношениям по снабжению потребителей электроэнергией. При этом следует учитывать, что в связи с реформированием электроэнергетики, образованием новых субъектов на розничных рынках электроэнергии формируется новая система договоров с участием потребителей энергии. Договор энергоснабжения предусмотрен в ГК как отдельный вид договора купли-продажи, в соответствии с которым энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию. Выделение договора энергоснабжения в качестве самостоятельного вида договора купли-продажи обусловлено особым объектом данного договора - энергией и способом ее передачи - через присоединенную сеть. Энергия представляет собой определенное свойство материи - способность производить полезную работу, создавать условия для предпринимательской и любой иной деятельности <1>. Судебно-арбитражная практика также рассматривает данный договор как самостоятельный вид договора купли-продажи (см. Постановление Президиума ВАС РФ от 19.03.1996 N 8291/95 <2>).

<1> См.: Корнеев С.М. Юридическая природа договора энергоснабжения // Закон. 1996. N 7. С. 118.

<2> ВВАС РФ. 1996. N 7.

Специфические свойства энергии (непрерывность процесса производства, передачи и потребления, невозможность накапливать ее в значительных объемах, необходимость в специальных приборах для ее обнаружения в сети и др.) позволяют рассматривать ее как особый товар, по отношению к которому как объекту права собственности ограничивается применение правомочий владения и распоряжения.

Сторонами договора являются энергоснабжающая организация и абонент (потребитель). Энергоснабжающая организация определяется в Федеральном законе от 14.04.1995 N 41-ФЗ "О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации" (в ред. от 31.12.2005) <1> как коммерческая организация независимо от организационно-правовой формы, осуществляющая продажу потребителям произведенной или купленной электрической и (или) тепловой энергии.

<1> СЗ РФ. 1995. N 16. Ст. 1316; 1999. N 7. Ст. 880; 2003. N 2. Ст. 158; N 13. Ст. 1180; N 28. Ст. 2894; 2004. N 35. Ст. 3607; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 37; N 49. Ст. 5125; N 52 (ч. 1). Ст. 5597; 2006. N 1. Ст. 10.

В Федеральном законе от 26.03.2003 N 35-ФЗ "Об электроэнергетике" (в ред. от 30.12.2004) <1> в качестве энергоснабжающих организаций предусмотрены энергосбытовые организации, осуществляющие продажу другим лицам произведенной или приобретенной электроэнергии, а также гарантирующие поставщики - коммерческие организации, обязанные в соответствии с данным Законом или добровольно принятыми обязательствами заключить договор купли-продажи электроэнергии с любым обратившимся к ним потребителем либо с лицом, действующим от имени и в интересах потребителя и желающим приобрести электроэнергию. Порядок присвоения статуса гарантирующего поставщика определяется основными положениями функционирования розничных рынков, утверждаемыми Правительством РФ. Наименования сторон договора энергоснабжения нуждаются в приведении в соответствие с Федеральным законом "Об электроэнергетике".

<1> СЗ РФ. 2003. N 13. Ст. 1177; 2004. N 35. Ст. 3607; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 37.

Деятельность по продаже электроэнергии гражданам подлежит лицензированию <1>.

<1> Положение о лицензировании деятельности по продаже электрической энергии гражданам. Утверждено Постановлением Правительства РФ от 06.05.2005 N 291 // СЗ РФ. 2005. N 20. Ст. 1882.

Абонентом по договору могут выступать как гражданин, так и любое юридическое лицо, которые приобретают энергию для собственных бытовых и (или) производственных нужд. Особенности энергии являются основанием для возложения на абонента ряда обязанностей, не присущих покупателям по другим видам договора купли-продажи: соблюдать предусмотренный договором режим потребления энергии, обеспечивать безопасность находящихся в его ведении сетей и исправность используемых им приборов и оборудования.

2. Договор заключается при наличии у абонента энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, приборов учета потребления энергии и другого необходимого оборудования, отвечающего установленным техническим требованиям.

3. ГК устанавливает приоритет специальных нормативных актов к отношениям по договору снабжения электроэнергией и к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть (см. коммент. к ст. 548).

Отношения в области энергоснабжения регулируются Федеральными законами "О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации", от 26.03.2003 N 36-ФЗ "Об особенностях функционирования электроэнергетики в переходный период и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "Об электроэнергетике" (в ред. от 28.12.2004) <1>, от 30.12.2004 N 210-ФЗ "Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса" (в ред. от 26.12.2005) <2>, Постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 N 109 "О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации" (в ред. от 07.12.2005) <3> и др.

<1> СЗ РФ. 2003. N 13. Ст. 1178; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 4.

<2> СЗ РФ. 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 36; N 52 (ч. 1). Ст. 5597.

<3> СЗ РФ. 2004. N 9. Ст. 791; 2005. N 1 (ч. 2). Ст. 130; N 43. Ст. 4401; N 47. Ст. 4930; N 51. Ст. 5526.

ГК регулирует только договор энергоснабжения, в Федеральном законе "Об электроэнергетике" предусмотрены и иные договоры, заключаемые потребителями с субъектами розничных рынков электроэнергии - договор оказания услуг по передаче электроэнергии территориальной сетевой организацией, договор об осуществлении технологического присоединения энергопринимающих устройств (энергетических установок) потребителя и др.

Статья 540. Заключение и продление договора энергоснабжения

Комментарий к статье 540

1. Энергоснабжение абонента осуществляется по договору. Договор энергоснабжения признается публичным договором (ст. 426 ГК), вследствие чего энергоснабжающая организация обязана заключить договор с обратившимся к ней лицом

при наличии возможности. При необоснованном уклонении энергоснабжающей организации от заключения договора абонент может обратиться в судебные органы с требованием о понуждении заключить договор.

ГК устанавливает различный порядок заключения договора для граждан и юридических лиц: путем совершения конклюдентных действий по подключению к сети гражданина и путем заключения письменного договора с юридическим лицом. Для признания договора заключенным с гражданином, использующим энергию для бытового потребления, достаточно и в то же время необходимо фактическое подключение абонента в установленном порядке к присоединенной сети. Договор с гражданином считается заключенным на неопределенный срок, если иное не предусмотрено сторонами в договоре.

Договор с юридическим лицом - абонентом должен заключаться в письменной форме. Заключение договора осуществляется по правилам ст. 445 ГК.

Право на технологическое присоединение своих энергопринимающих устройств к электрическим сетям имеют любые юридические и физические лица при наличии технической возможности и соблюдении установленных правил присоединения, которые определяет Правительство РФ. Технологическое присоединение осуществляется на основе отдельного договора.

2. Продление договора, заключенного на определенный срок, как с гражданином-абонентом, так и с юридическим лицом регулируется диспозитивным правилом п. 2 комментируемой статьи. Действие договора продлевается на тот же срок и на тех же условиях, если до окончания срока договора ни одна из сторон не заявит о его прекращении либо об изменении или о заключении нового договора.

3. Для обеспечения непрерывности энергоснабжения в п. 3 комментируемой статьи предусмотрено правило о распространении действия ранее заключенного договора на отношения сторон по снабжению энергией до заключения нового договора.

Статья 541. Количество энергии

Комментарий к статье 541

1. Количество и согласованный сторонами режим передачи энергии относятся к существенным условиям договора энергоснабжения. Количество электроэнергии определяется количеством киловатт-часов подлежащей передаче электрической энергии и величиной присоединенной или заявленной мощности. Количество тепловой энергии определяется в гигакалориях с указанием максимальной часовой нагрузки по каждому виду теплоносителя. Количество тепловой энергии, подаваемой для отопления и вентиляции, определяется в зависимости от температуры наружного воздуха. Если стороной договора является юридическое лицо или гражданин - индивидуальный предприниматель, они вправе получать количество электроэнергии в пределах обусловленной договором величины присоединенной или заявленной мощности.

Судебно-арбитражная практика исходит из того, что при отсутствии в договоре условия о количестве передаваемой энергии он считается незаключенным (см. информационное письмо Президиума ВАС РФ от 17.02.1998 N 30 <1>).

<1> ВАС РФ. 1998. N 4.

При установлении органом регулирования деятельности субъектов естественных монополий минимального уровня подлежащей передаче энергии абонент вправе требовать от энергоснабжающей организации указания в договоре количества передаваемой энергии не ниже установленного минимального уровня.

Режим подачи энергии, под которым понимается количество и качество передаваемой энергии в разное время, должен согласовываться сторонами в договоре. Как правило, подача энергии должна производиться абоненту непрерывно, однако в договоре может быть предусмотрено условие о перерывах, прекращении или ограничениях подачи энергии, за исключением случаев одностороннего изменения договора, предусмотренных п. п. 2 и 3 ст. 546 ГК.

Особые условия подачи электрической и тепловой энергии и их оплаты в обязательном порядке включаются в договоры энергоснабжения, заключаемые энергоснабжающими организациями с финансируемыми за счет средств федерального бюджета организациями - потребителями топливно-энергетических ресурсов, обеспечивающими безопасность государства (см. Постановление Правительства РФ от 29.05.2002 N 364 "Об обеспечении устойчивого газо- и энергоснабжения финансируемых за счет средств федерального бюджета организаций, обеспечивающих безопасность государства" <1>). При наличии дополнительных источников финансирования для оплаты количества энергии, превышающего величину выделенного лимита, организация может заключить дополнительный договор, в котором указывает количество энергии, которое может оплатить.

<1> СЗ РФ. 2002. N 23. Ст. 2171.

Определение количества поданной энергоснабжающей организацией и использованной абонентом энергии осуществляется в соответствии с данными приборов учета о ее фактическом потреблении. Учет подачи электрической и тепловой энергии производится, как правило, в точке учета на границе балансовой принадлежности электрических и тепловых сетей энергоснабжающей организации и абонента.

2. В п. 2 комментируемой статьи установлено, что стороны при необходимости могут предусматривать в договоре право абонента изменять (увеличивать или уменьшать) количество энергии, определенное договором, но при этом абонент должен возмещать энергоснабжающей организации расходы, понесенные в связи с обеспечением подачи энергии не в обусловленном договором количестве. В соответствии со ст. 14 Федерального закона "Об энергосбережении" потребители энергетических ресурсов - юридические лица освобождаются от возмещения расходов, понесенных энергоснабжающей организацией в случаях недоиспользования энергии, если это является следствием осуществления мероприятий по энергосбережению.

3. На абонента-гражданина, использующего энергию для бытовых нужд, указанные ограничения не распространяются. Он вправе использовать энергию в любом необходимом ему количестве.

Статья 542. Качество энергии

Комментарий к статье 542

1. Качество электроэнергии характеризуется напряжением и частотой тока, тепловой энергии - температурой и давлением пара, температурой горячей воды. Подаваемая абоненту электрическая энергия должна соответствовать требованиям, установленным техническими регламентами, а до их принятия - ГОСТами. Некоторые показатели качества электроэнергии (величина напряжения тока) определяются сторонами в договоре. Параметры теплоносителя (пара и горячей воды) при подаче тепловой энергии должны соответствовать условиям договора. Согласно Постановлению Правительства РФ от 13.08.1997 N 1013 (в ред. от 17.12.2005) <1> электрическая энергия подлежит обязательной сертификации.

<1> СЗ РФ. 1997. N 33. Ст. 3899; 2000. N 22. Ст. 2317; 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 53; 2002. N 18. Ст. 1773; 2004. N 7. Ст. 538; 2005. N 52 (ч. 3). Ст. 5739.

Сертификация осуществляется в соответствии с Правилами проведения сертификации электрооборудования и электрической энергии, утвержденными Постановлением Госстандарта России от 16.07.1999 N 36 (в ред. от 21.08.2002) <1>, которыми также определены участники системы сертификации электрооборудования.

<1> БНА. 1999. N 38; 2001. N 9; 2002. N 41.

Специфические свойства энергии выражаются во взаимообусловленности качественных и количественных параметров энергии, в результате чего нарушение количества подаваемой энергии приводит к нарушению ее качественных характеристик и наоборот (к примеру, снижение энергоснабжающей организацией мощности, которую использует абонент, приводит к падению напряжения в сети).

2. В п. 2 комментируемой статьи содержится специальное правило о праве абонента отказаться от оплаты энергии в случае нарушения энергоснабжающей организацией требований, предъявляемых к качеству энергии, но при этом абонент не вправе использовать энергию, отпускаемую с нарушением условий о качестве. В противном случае энергоснабжающая организация вправе потребовать возмещения стоимости того, что абонент неосновательно сберег вследствие использования такой энергии. Абонент также вправе при нарушении энергоснабжающей организацией условий о качестве энергии привлечь ее к ответственности в соответствии со ст. 547 ГК.

Статья 543. Обязанности покупателя по содержанию и эксплуатации сетей, приборов и оборудования

Комментарий к статье 543

1. В п. 1 комментируемой статьи установлена обязанность абонента-организации по соблюдению режима потребления энергии и обеспечению надлежащего технического состояния, безопасности находящихся в его ведении на праве собственности либо ином вещном праве энергетических сетей, приборов и оборудования. Включение в сферу договорных отношений этих обязанностей абонента объясняется зависимостью бесперебойного процесса энергоснабжения в энергосистеме от соблюдения потребителями правил эксплуатации энергооборудования и установленного режима потребления энергии. К заключаемому договору энергоснабжения прилагается акт разграничения балансовой принадлежности электрических и тепловых сетей. Таким образом, определяется граница ответственности абонента и энергоснабжающей организации за техническое состояние и обслуживание энергооборудования.

Приобретение абонентом энергооборудования осуществляется не по договору энергоснабжения, а путем заключения иных договоров, поэтому употребление термина "покупатель" в названии комментируемой статьи не согласуется с термином "абонент", который используется в § 6 гл. 30 ГК и который отражает самостоятельность договора энергоснабжения как отдельного вида договора купли-продажи.

Для принятия энергоснабжающей организацией безотлагательных мер по устранению аварий, пожаров, иных нарушений, возникающих при пользовании энергией абонентом, на абонента возлагается обязанность по немедленному сообщению энергоснабжающей организации о возникновении таких нарушений.

2. Если абонентом выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, обязанность по обеспечению надлежащего состояния и безопасности энергетических сетей и приборов учета потребления энергии по общему правилу

возлагается на энергоснабжающую организацию. Однако гражданин обязан соблюдать правила техники безопасности при пользовании энергией, поддерживать в исправности внутриквартирную электропроводку, соответствующие устройства и приборы.

3. Требования к техническому состоянию и эксплуатации энергетических сетей и оборудования установлены Правилами технической эксплуатации электроустановок потребителей, утвержденными Приказом Минэнерго России от 13.01.2003 N 6 <1>; Правилами технической эксплуатации тепловых установок, утвержденными Приказом Минэнерго России от 24.03.2003 N 115 <2>; Межотраслевыми правилами по охране труда (правилами безопасности) при эксплуатации электроустановок ПОТ Р М-016-2001. РД 153-34.0-03.150-00, утвержденными Постановлением Минтруда России от 05.01.2001 N 3 и Приказом Минэнерго России от 27.12.2000 N 163 (в ред. от 20.02.2003) <3>; и др.

<1> БНА. 2003. N 24; N 25.

<2> БНА. 2003. N 35; N 36.

<3> Библиотека инженера по охране труда. 2001. N 3; 2003. N 4.

4. Государственный энергетический надзор осуществляет Федеральная служба по экологическому, технологическому и атомному надзору, Положение о которой утверждено Постановлением Правительства РФ от 30.07.2004 N 401 (в ред. от 21.01.2006) <1>.

<1> СЗ РФ. 2004. N 32. Ст. 3348; 2006. N 5. Ст. 544.

Статья 544. Оплата энергии

Комментарий к статье 544

1. Оплата принятой энергии является одной из основных обязанностей абонента. В переходный период функционирования электроэнергетики государственное регулирование тарифов на электрическую и тепловую энергию (мощность) осуществляется посредством установления экономически обоснованных тарифов и (или) их предельных уровней. Срок действия установленных тарифов и (или) их предельных уровней не может быть менее чем год. Правила государственного регулирования и применения тарифов на электрическую и тепловую энергию утверждает Правительство РФ. Так, Постановлением Правительства РФ от 26.02.2004 N 109 "О ценообразовании в отношении электрической и тепловой энергии в Российской Федерации" (в ред. от 07.12.2005) <1> предусмотрена дифференциация тарифов по группам (категориям) потребителей, которая должна отражать различия в стоимости производства, передачи и сбыта электроэнергии для групп потребителей. Тарифы на тепловую энергию устанавливаются в расчете на 1 гигакалорию отдельно по потребителям, получающим горячую воду и пар, с дифференциацией по параметрам подаваемого пара. Методические рекомендации по формированию групп потребителей электрической и тепловой энергии утверждает Федеральная служба по тарифам. Органы исполнительной власти субъектов РФ устанавливают тарифы на электроэнергию, поставляемую энергоснабжающими организациями потребителям, в рамках установленных Федеральной службой по тарифам предельных минимальных и (или) максимальных уровней тарифов. Плата за электро- и теплоснабжение, а также другие коммунальные платежи устанавливаются в соответствии с Федеральным законом от 30.12.2004 N 210-ФЗ "Об основах регулирования тарифов организаций коммунального комплекса" (в ред. от 26.12.2005) <2> и федеральными стандартами оплаты жилого помещения и коммунальных услуг, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 29.08.2005 N 541 (в ред. от 26.12.2005) <3>.

<1> СЗ РФ. 2004. N 9. Ст. 791; 2005. N 1 (ч. 2). Ст. 130; N 42. Ст. 4401; N 47. Ст. 4930; N 51. Ст. 5526.

<2> СЗ РФ. 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 36; N 52 (ч. 1). Ст. 5597.

<3> СЗ РФ. 2005. N 36. Ст. 3706.

Как правило, оплата энергии производится за фактически принятое потребителем количество электрической и тепловой энергии, хотя законом, иными правовыми актами или соглашением сторон может быть предусмотрено и иное.

2. Порядок расчетов за потребленную энергию зависит прежде всего от субъектного состава договора. Гражданин, использующий энергию для бытового потребления, оплачивает электрическую и тепловую энергию равномерно в течение года путем ежемесячных платежей не позднее 10-го числа месяца, следующего за истекшим, если иное не установлено договором (п. 2.4 Правил предоставления коммунальных услуг, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 26.09.1994 N 1099) <1>.

<1> СЗ РФ. 1994. N 26. Ст. 2795.

В утвержденном Постановлением Правительства РФ от 04.04.2000 N 294 Порядке расчетов за электрическую, тепловую энергию и природный газ <1> предусмотрена оплата потребителями - юридическими лицами, за исключением бюджетных учреждений и казенных предприятий, электрической тепловой энергии и природного газа с применением авансовых платежей или расчетов по аккредитиву в порядке, устанавливаемом соглашением между потребителем и энергоснабжающей организацией, если иное не установлено договором энергоснабжения.

<1> СЗ РФ. 2000. N 15. Ст. 1594.

Статья 545. Субабонент

Комментарий к статье 545

В ГК передача энергии по сетям абонента субабоненту сформулирована как право, а не обязанность абонента. Взаимоотношения между абонентом и субабонентом урегулированы в комментируемой статье самым общим образом. Понятие субабонента в законодательстве отсутствует, в результате чего нередко субабонент отождествляется с арендатором или иным потребителем энергии, не имеющим соответствующего оборудования для получения энергии. Поэтому целесообразно закрепить в законе передачу энергии, принятой абонентом от энергоснабжающей организации, субабоненту по присоединенной сети в качестве обязанности абонента, осуществляемой на возмездной основе. Соответственно, при применении более сложной структуры договорных связей по передаче энергии от субабонента другим потребителям, связанным с ним присоединенной сетью, данная обязанность должна возлагаться на субабонента.

В комментируемой статье предусмотрена необходимость получения согласия энергоснабжающей организации на передачу энергии от абонента к субабоненту, с тем чтобы не допустить превышения технических возможностей по передаче энергии.

Статья 546. Изменение и расторжение договора энергоснабжения

Комментарий к статье 546

1. Абзац 1 п. 1 комментируемой статьи содержит правило о расторжении договора в одностороннем порядке по инициативе гражданина-потребителя. Он вправе расторгнуть договор в любое время, уведомив энергоснабжающую организацию и полностью оплатив использованную энергию. Расторжение договора с гражданином в одностороннем порядке по инициативе энергоснабжающей организации в данной статье не предусмотрено. Однако это не означает невозможности расторжения договора. В таких случаях следует руководствоваться общими правилами ст. ст. 450, 451 ГК.

Абзац 2 п. 1 комментируемой статьи предусматривает право энергоснабжающей организации отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке с юридическим лицом, но не предусматривает такой возможности для физического лица. Отказ от исполнения договора юридического лица осуществляется в соответствии с общими правилами ст. ст. 450 - 453 ГК.

Энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения договора в соответствии со ст. 523 ГК в случае его существенного нарушения юридическим лицом. В ст. 523 содержится лишь одно основание, относящееся к существенному нарушению договора, применимое к энергоснабжению, - неоднократное нарушение сроков оплаты товара. Однако в законе или иных правовых актах могут быть предусмотрены случаи, когда не допускается отказ от энергоснабжения юридического лица, несмотря на неоплату энергии. Так, Постановлением Правительства РФ от 29.05.2002 N 364 "Об обеспечении устойчивого газо- и энергоснабжения финансируемых за счет средств федерального бюджета организаций, обеспечивающих безопасность государства" определен перечень организаций, финансируемых за счет средств федерального бюджета, поставки топливно-энергетических ресурсов которым не подлежат прекращению или ограничению ниже установленных им соответствующими федеральными органами исполнительной власти лимитов.

Особый льготный порядок ограничения или прекращения подачи электрической и тепловой энергии, а также газа установлен в отношении некоторых организаций - потребителей, допустивших неоднократное нарушение сроков оплаты энергии (см. Постановление Правительства РФ от 05.01.1998 N 1 (в ред. от 17.07.1998)) <1>. К таким потребителям относятся организации, прекращение или ограничение подачи топливно-энергетических ресурсов которым может привести к опасности для жизни людей и тяжелым экологическим последствиям, а также медицинские организации, организации связи, объекты жилищно-коммунального хозяйства, объекты вентиляции, водоотлива и основные подъемные устройства угольных и горнорудных организаций и метрополитена. В Порядке прекращения и ограничения подачи электрической и тепловой энергии и газа, утвержденном указанным Постановлением, предусмотрена последовательность действий энергоснабжающей организации сначала по предупреждению потребителя о необходимости уплаты задолженности за топливно-энергетические ресурсы в установленный срок, затем по ограничению подачи энергии до уровня аварийной брони при невыполнении этих требований и полному прекращению подачи энергии до погашения задолженности. Абзац 2 п. 2 комментируемой статьи в значительной степени дублирует положения абз. 2 п. 1 этой статьи, но в нем предусматривается необходимость предупреждения абонента о прекращении или ограничении подачи ему энергии при нарушении обязательств по оплате энергии.

<1> СЗ РФ. 1998. N 2. Ст. 262; N 29. Ст. 3573.

2. В п. 2 комментируемой статьи установлено, что перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии допускаются по соглашению сторон, т.е. приведено общее правило изменения или расторжения договора ст. 450 ГК. В п. п. 2 и 3 комментируемой статьи содержатся и специальные основания изменения и расторжения договора. Перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии допускаются

по одностороннему решению энергоснабжающей организации при наличии указанных в ГК условий - неудовлетворительное состояние энергетических установок абонента, угрожающее аварией или создающее угрозу жизни и безопасности граждан, или необходимость принятия неотложных мер по предотвращению или ликвидации аварии. В первом случае принятие таких мер энергоснабжающей организацией допускается при наличии соответствующего заключения органов Госэнергонадзора о неудовлетворительном состоянии энергоустановки абонента и при условии предупреждения потребителя для принятия им соответствующих мер.

Порядок прекращения или ограничения подачи энергии в случае нарушения потребителем (абонентом) юридическим лицом обязательств по оплате электрической энергии утверждает Правительство РФ. Федеральный закон "Об электроэнергетике" предусматривает меры по защите прав и интересов потребителей при применении указанных мер (п. 7 ст. 38).

Без предварительного предупреждения абонента перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии допускаются при необходимости принять неотложные меры по предотвращению или ликвидации аварии, при этом закон возлагает на энергоснабжающую организацию обязанность по немедленному уведомлению абонента об этом. Утвержденное Постановлением Правительства РФ от 22.06.1999 N 664 Положение об ограничении или временном прекращении подачи электрической энергии (мощности) потребителям при возникновении или угрозе возникновения аварии в работе систем энергоснабжения <1> определяет порядок действий энергоснабжающей организации по ограничению или прекращению подачи электроэнергии потребителям и является обязательным для всех электростанций, энергоснабжающих организаций и потребителей электроэнергии независимо от формы собственности, за исключением определенных потребителей, включенных в Перечень, утвержденный в качестве приложения к указанному Положению. В Положении прекращение подачи энергии рассматривается в качестве перерыва в подаче энергии и не может квалифицироваться как расторжение договора. Ограничение или временное прекращение подачи электроэнергии производится в соответствии с заранее разработанными графиками ограничения потребления энергии и временного отключения электроэнергии либо посредством противоаварийной автоматики. Порядок и сроки разработки и применения графиков предусмотрены в Положении. Графики разрабатываются энергоснабжающей организацией с участием потребителей, согласовываются с соответствующими органами исполнительной власти и утверждаются руководителем энергоснабжающей организации. Графики вводятся в действие по решению руководителя энергоснабжающей организации при возникновении или угрозе возникновения аварии в системе электроснабжения.

<1> СЗ РФ. 1999. N 27. Ст. 3365.

Статья 547. Ответственность по договору энергоснабжения

Комментарий к статье 547

1. В п. 1 комментируемой статьи установлена равная ограниченная ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора как абонента, так и энергоснабжающей организации. Сторона, нарушившая договорное обязательство, обязана возместить причиненный этим реальный ущерб. Упущенная выгода при этом не возмещается (п. 2 ст. 15 ГК).

2. Исключением из общего правила о безвиновной ответственности при осуществлении предпринимательской деятельности (п. 3 ст. 401 ГК) является установление ответственности энергоснабжающей организации при наличии ее вины за такое нарушение договора, как допущение перерыва в подаче энергии абоненту.

Энергоснабжающая организация, допустившая перерыв в подаче электроэнергии без предупреждения абонента, обязана возместить потребителю ущерб, причиненный указанными действиями (см. информационное письмо Президиума ВАС РФ от 17.02.1998 N 30 "Обзор практики разрешения споров, связанных с договором энергоснабжения" <1>). Наибольшее количество споров по энергоснабжению связано с неоплатой энергии абонентами. За несвоевременную оплату потребленной энергии в договоре может предусматриваться уплата неустойки либо абонент несет ответственность за нарушение денежного обязательства по правилам ст. 395 ГК.

<1> ВВАС РФ. 1998. N 4.

Статья 548. Применение правил об энергоснабжении к иным договорам

Комментарий к статье 548

1. Комментируемой статьей предусмотрено применение правил о договоре энергоснабжения к отношениям по снабжению через присоединенную сеть тепловой энергией, газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и иными товарами. Общим признаком договоров снабжения является способ подачи товаров потребителю через присоединенную сеть. Вместе с тем данная статья устанавливает приоритет специальных нормативных актов перед ГК, что позволяет отразить ряд особенностей по снабжению данными ресурсами через присоединенную сеть.

2. В Правилах поставки газа в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 05.02.1998 N 162 <1>, предусмотрено, что договор поставки газа должен соответствовать § 3 гл. 30 ГК, т.е. правилам о договоре поставки. Однако большинство правил § 3 к снабжению через присоединенную сеть потребителей газом неприменимо, и квалификация договора снабжения газом через присоединенную сеть в качестве договора поставки вызывает возражения. Напротив, в Правилах пользования системами коммунального водоснабжения и канализации в Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 12.02.1999 N 167 (в ред. от 08.08.2003) <2>, предусмотрено, что при регулировании отпуска (получения) питьевой воды и (или) приема (сброса) сточных вод применяются правила договора энергоснабжения. Регулирование указанных отношений строится по модели договора энергоснабжения.

<1> СЗ РФ. 1998. N 6. Ст. 770.

<2> СЗ РФ. 1999. N 8. Ст. 1028.

§ 7. Продажа недвижимости

Статья 549. Договор продажи недвижимости

Комментарий к статье 549

1. Договор купли-продажи недвижимости выделен в особую группу договоров купли-продажи ввиду специфики его объекта - недвижимого имущества. В соответствии со ст. 130 ГК к недвижимым вещам (недвижимому имуществу, недвижимости) относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, т.е. объекты, перемещение которых без ущерба, соразмерного их назначению, невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения.

Особый вид недвижимости представляют воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты. В качестве недвижимого имущества в

комментируемой статье названа также и квартира. Согласно закону к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество.

Вместе с тем не все виды недвижимого имущества могут быть предметом договора купли-продажи. Так, не являются объектом купли-продажи земля и иные природные ресурсы, находящиеся в исключительной собственности государства. К последним действующее законодательство относит недра и леса. Предметом купли-продажи могут быть обособленные водные объекты (замкнутые водоемы) и небольшие по площади и непроточные искусственные водоемы, не имеющие гидравлической связи с другими поверхностными водными объектами, т.е. такие объекты, которые могут находиться в собственности граждан и юридических лиц.

2. Купля-продажа земельных участков регулируется специальными правилами, установленными земельным законодательством. ЗК предусматривает два основных способа продажи земельных участков: предоставление их из земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности на торгах (ст. ст. 30, 30.1, 30.2, 38), и совершение сделок с земельными участками, находящимися в собственности граждан и юридических лиц, в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии со ст. 7 ЗК каждый земельный участок, в том числе находящийся в частной собственности, имеет правовой режим, включающий в себя целевое назначение и разрешенное использование. При продаже земельного участка, находящегося в частной собственности, ни продавец, ни покупатель не вправе самостоятельно изменить этот правовой режим.

Следует отметить, что продажа земель с изменением их правового режима всегда сопряжена с реализацией дополнительных процедур, обеспечивающих возможность такой продажи. Так, например, для того чтобы продать земельный участок с изменением его целевого назначения, необходимо перевести его из одной категории в другую на основании решения соответствующего органа государственной власти или органа местного самоуправления (ст. 8 ЗК) в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21.12.2004 N 172-ФЗ "О переводе земель из одной категории в другую" (в ред. от 21.07.2005) <1>.

<1> СЗ РФ. 2004. N 52 (ч. 1). Ст. 5276; 2005. N 30 (ч. 2). Ст. 3122.

Особый порядок установлен для продажи земель сельскохозяйственного назначения. Из ст. ст. 1 и 2 Закона об обороте земель вытекает, что при заключении договора купли-продажи земельного участка, принадлежащего гражданину, ведущему крестьянское (фермерское) хозяйство, или сельскохозяйственной коммерческой организации, необходимо учитывать следующее: а) установленные в законе предельные размеры земельных участков, которые могут находиться в собственности граждан и юридических лиц; б) преимущественное право покупки указанных земельных участков субъектом РФ, а в случаях, установленных субъектом РФ, - органом местного самоуправления; в) иностранные граждане, иностранные юридические лица, лица без гражданства, а также юридические лица, в уставном (складочном) капитале которых доля иностранных граждан, лиц без гражданства, иностранных юридических лиц составляет более чем 50%, могут обладать земельными участками сельскохозяйственного назначения только на праве аренды.

Некоторые условия договора купли-продажи земельных участков ЗК признает недействительными. Так, п. 2 ст. 37 ЗК предусматривает, что являются недействительными следующие условия договора купли-продажи земельных участков: устанавливающие право продавца выкупить земельный участок обратно по собственному желанию; ограничивающие дальнейшее распоряжение земельным участком; ограничивающие ответственность продавца в случае предъявления прав на земельный

участок третьими лицами. При этом следует иметь в виду, что признание указанных условий недействительными не означает недействительности самого договора, который может быть признан таковым в силу ст. 168 ГК, т.е. только если он не соответствует закону или иным правовым актам. Юридические последствия включения в договор купли-продажи земельных участков указанных в п. 2 ст. 37 ЗК условий заключаются в том, что при разрешении споров эти условия не должны приниматься во внимание.

3. В состав предприятия как имущественного комплекса входит не только недвижимое имущество, но и движимое имущество, права требования и т.д. (ст. 132 ГК). К продаже этого имущества или его части правила п. 2 комментируемой статьи применяются, если иное не предусмотрено правилами о договоре продажи предприятия (см. коммент. к ст. ст. 559 - 566 ГК).

Статья 550. Форма договора продажи недвижимости

Комментарий к статье 550

Договор продажи недвижимости должен быть обязательно заключен в письменной форме. При этом из всех допускаемых вариантов письменной формы договора (п. 2 ст. 434 ГК) в данном случае может быть использован только один документ, подписанный обеими сторонами. Несоблюдение данного требования влечет за собой недействительность соответствующего договора.

Решением Роскомзема от 02.06.1993 N 1-16/770 утвержден Типовой договор купли-продажи (купчая) земельного участка <1>. В нем фиксируются стороны договора, предмет договора (см. коммент. к ст. 554 ГК), плата за земельный участок (см. коммент. к ст. 555 ГК), обременения земельного участка правами других лиц на определенной площади, ограничения в использовании. Указанный Типовой договор предусматривает в качестве своей неотъемлемой части план земельного участка или чертеж границ земельного участка.

<1> БНА. 1993. N 9.

Ранее действовавшим Порядком купли-продажи гражданами Российской Федерации земельных участков (п. 6), утвержденным Постановлением Совета Министров - Правительства РФ от 30.05.1993 N 503 <1>, предусматривалось, что договор продажи гражданами земельных участков для ведения личного подсобного и дачного хозяйства, садоводства и индивидуального жилищного строительства без прилагаемого к нему плана земельного участка не подлежал регистрации.

<1> САПП РФ. 1993. N 23. Ст. 2114. Утратил силу в связи с изданием Постановления Правительства РФ от 23.12.2002 N 919 (СЗ РФ. 2002. N 52 (ч. 2). Ст. 5225).

Комментируемая статья не обязывает нотариально удостоверить договор купли-продажи недвижимости. Такая обязанность была предусмотрена до введения в действие Закона о регистрации прав на недвижимость. С момента вступления в силу данного Закона нотариальная регистрация указанных договоров может иметь место лишь по соглашению сторон.

Статья 551. Государственная регистрация перехода права собственности на недвижимость

Комментарий к статье 551

1. Переход прав на недвижимые вещи подлежит государственной регистрации. Это означает, что регистрации подлежит переход прав на продаваемое имущество, а не договор, который считается заключенным с момента его подписания сторонами. Государственная регистрация в соответствии со ст. 131 ГК производится учреждениями юстиции в Едином государственном реестре. Порядок государственной регистрации и отказ в регистрации устанавливаются специальным законом.

21 июля 1997 г. Президентом РФ был подписан принятый 17 июня 1997 г. Государственной Думой и одобренный 3 июля 1997 г. Советом Федерации Закон о регистрации прав на недвижимость. Государственная регистрация прав производится на всей территории РФ по установленной упомянутым Законом системе записей о правах на недвижимое имущество в Едином государственном реестре на недвижимое имущество и сделок с ним. Государственная регистрация является единственным доказательством существования зарегистрированного права. Зарегистрированное право на недвижимость может быть обжаловано только в судебном порядке.

Государственная регистрация носит открытый характер. Орган, осуществляющий регистрацию прав, обязан представить сведения о любом объекте недвижимости любому лицу, предъявившему удостоверение личности и заявление в письменной форме, а юридическому лицу - документы, подтверждающие регистрацию юридического лица и полномочия его представителя.

Государственная регистрация прав на недвижимое имущество и сделок с ним производится учреждениями юстиции по государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним на территории регистрационного округа по месту нахождения недвижимости. Порядок создания и структура учреждений юстиции по регистрации прав, а также принципы их размещения определяются субъектами РФ по согласованию с федеральным органом, уполномоченным Правительством РФ.

Устанавливая детальный порядок регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, данный Закон содержит исчерпывающий перечень оснований для отказа в регистрации, приостановлении регистрации, а также предусматривает меры ответственности за неточность данных, несвоевременность их предоставления. Такие меры могут включать в себя и возмещение материального ущерба, нанесенного юридическому, физическому лицу или государству совершением указанных действий.

2. Если стороны исполнили договор продажи недвижимости (т.е. имущество было передано покупателю, который уплатил продавцу установленную договором цену) до его государственной регистрации, то все отношения, которые возникли у сторон договора с третьими лицами до его регистрации, сохраняются. Так, например, если сданное имущество было передано в аренду, то арендная плата продолжает поступать продавцу. Если имущество было заложено, то продавец продолжает выполнять свои обязательства по закладной.

После государственной регистрации исполненного договора к новому собственнику имущества переходят все права и обязанности продавца по поводу данного имущества. В частности, в договоре о продаже земельного участка переход обязанностей фиксируется как соответствующее обременение земельного участка.

3. Из содержания комментируемой статьи следует, что государственная регистрация может иметь место при участии обеих сторон. В том случае, если одна из них уклоняется от регистрации перехода права собственности, государственная регистрация может состояться по решению суда.

Статья 552. Права на земельный участок при продаже здания, сооружения или другой находящейся на нем недвижимости

Комментарий к статье 552

1. Поскольку отличительной чертой недвижимого имущества является, как правило, его неразрывная связь с землей, то при продаже здания, сооружения или другой недвижимости, расположенной на земельном участке, к ее покупателю переходит и часть земельного участка (или весь земельный участок), на котором расположена продаваемая недвижимость. Причем этот переход не зависит от волеизъявления продавца. Обязательность передачи покупателю недвижимости соответствующего земельного участка либо его части вытекает из закона. Продавец недвижимости может только определить, на каком праве земельный участок или его часть передаются покупателю.

При этом следует отметить, что аналогичное правило применяется и при приватизации недвижимого имущества, расположенного на земельном участке. Так, на основании п. 7 ст. 3 Федерального закона от 25.10.2001 N 137-ФЗ "О введении в действие Земельного кодекса Российской Федерации" <1> со дня его введения в действие приватизация зданий, строений и сооружений без одновременной приватизации земельных участков, на которых они расположены, не допускается.

<1> СЗ РФ. 2001. N 44. Ст. 4148.

2. Из комментируемой статьи следует, что собственник земельного участка при продаже расположенной на нем иной недвижимости имеет право продать соответствующую часть земельного участка, сдать его в аренду, срочное пользование или передать его покупателю на ином праве. Учитывая, что при продаже недвижимости к покупателю переходит право собственности на эту недвижимость, целесообразно при заключении сделки продажи недвижимости передавать земельный участок в долгосрочное пользование с последующей пролонгацией при исполнении пользователем всех возложенных на него как договором, так и законом обязанностей.

В ЗК содержится норма (п. 4 ст. 35), в соответствии с которой отчуждение здания, строения и сооружения, находящихся на земельном участке и принадлежащих одному лицу, проводится, как правило, вместе с земельным участком. Если эту норму толковать как императивную, в соответствии с которой, в частности, при продаже недвижимости, расположенной на земельном участке, этот участок должен быть передан покупателю на праве собственности, то здесь налицо противоречие с положением комментируемой статьи.

Однако Пленум ВАС РФ в своем Постановлении от 24.03.2005 N 11 "О некоторых вопросах, связанных с применением земельного законодательства" <1> прямо указал, что сделки, воля сторон по которым направлена на отчуждение здания, строения, сооружения без соответствующего земельного участка или отчуждение земельного участка без находящихся на нем объектов недвижимости, если земельный участок и расположенные на нем объекты принадлежат на праве собственности одному лицу, являются ничтожными (п. 11).

<1> ВВАС РФ. 2005. N 5.

Если продаваемая недвижимость расположена на земельном участке, который не принадлежит продавцу на праве собственности, то земельный участок переходит к покупателю земельного участка на таком же праве, на каком он принадлежал продавцу. Так, если земельный участок был арендован продавцом, то необходимо переоформить договор аренды. Если земельный участок принадлежал продавцу на праве пожизненного наследуемого владения, то в этом случае указанное право переходит к покупателю недвижимости. Что касается перехода права на земельный участок, находящийся в государственной и муниципальной собственности и принадлежащий продавцу на праве постоянного (бессрочного) пользования, то ч. 3 п. 2 ст. 3 Федерального закона "О

введении в действие Земельного кодекса Российской Федерации" предусматривает правило, отличное от комментируемой статьи. В соответствии с данным правилом при продаже зданий, строений и сооружений, расположенных на земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности и предоставленных юридическим лицам на праве постоянного (бессрочного) пользования, указанное право подлежит переоформлению на право аренды или земельные участки должны быть приобретены в собственность по выбору покупателей зданий, строений и сооружений.

Статья 553. Права на недвижимость при продаже земельного участка

Комментарий к статье 553

1. Собственник земельного участка может продать земельный участок, на котором осталась иная недвижимость, принадлежащая ему на праве собственности.

Комментируемая статья предоставляет продавцу - собственнику здания, сооружения, иной недвижимости право пользования только той частью земельного участка, на которой расположена указанная недвижимость. При этом право, на котором продавец будет пользоваться соответствующей частью проданного участка, определяется в договоре продажи земельного участка. Такими правами могут быть и право аренды, и право безвозмездного срочного пользования. В этом случае между собственником земельного участка - покупателем и собственником расположенной на данном участке недвижимости - продавцом должен быть заключен соответствующий договор в соответствии с требованиями законодательства РФ.

2. Если в договоре не определены права собственника расположенной на продаваемом земельном участке недвижимости на соответствующую часть земельного участка, то собственник имеет право ограниченного пользования (сервитут) этой частью земельного участка. Данная норма носит императивный характер. Установленный обязательный для обеих сторон сервитут подлежит государственной регистрации.

3. ЗК по-иному решает вопрос о судьбе недвижимости, расположенной на отчуждаемом земельном участке. В соответствии с ч. 4 п. 4 ст. 35 ЗК не допускается отчуждение земельного участка без находящегося на нем здания, строения и сооружения в случае, если они принадлежат одному лицу. Таким образом, налицо коллизия норм комментируемой статьи с нормами ЗК, решение которой содержится в п. 11 Постановления Пленума ВАС РФ от 24.03.2005 N 11, согласно которому сделки, воля сторон по которым направлена на отчуждение здания, строения, сооружения без соответствующего земельного участка или отчуждение земельного участка без находящихся на нем объектов недвижимости, если земельный участок и расположенные на нем объекты принадлежат на праве собственности одному лицу, являются ничтожными.

Статья 554. Определение предмета в договоре продажи недвижимости

Комментарий к статье 554

1. Существенным условием договора купли-продажи недвижимости является указание в нем всех данных продаваемого имущества, которые придают имуществу индивидуальную определенность. Предметом продажи является имущество, право на которое зарегистрировано в установленном порядке. Поэтому в договоре должны фиксироваться сведения о продаваемом имуществе, содержащиеся в формах государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним (адрес, вид объекта, его площадь, назначение и иная необходимая информация).

ЗК (п. 2 ст. 8) также предусматривает указание целевого назначения земельных участков в договорах, предметом которых они являются (например, земли сельскохозяйственного назначения, земли поселений, земли водного фонда и т.п.). В соответствии с п. 1 ст. 37 ЗК объектом купли-продажи могут быть только земельные участки, прошедшие государственный кадастровый учет. Из данного пункта вытекает, что в договоре купли-продажи земельного участка следует указывать также кадастровый номер земельного участка, его обременения и ограничения в использовании. Включение данных характеристик земельного участка в договор его купли-продажи является необходимым, поскольку на основании п. 3 ст. 37 ЗК покупатель в случае предоставления ему продавцом заведомо ложной информации об обременениях земельного участка и ограничениях его использования вправе требовать уменьшения покупной цены либо расторжения договора купли-продажи и возмещения причиненных убытков.

2. Отсутствие в договоре продажи недвижимого имущества указанных сведений свидетельствует о том, что сторонами не согласовано условие о недвижимом имуществе, подлежащем продаже, и договор не считается заключенным, а следовательно, и переход прав на недвижимость не подлежит государственной регистрации.

Статья 555. Цена в договоре продажи недвижимости

Комментарий к статье 555

1. Существенным условием договора продажи недвижимости, несоблюдение которого ведет к признанию договора незаключенным, является цена продаваемого имущества. Обязательное включение цены имущества в договор обусловлено, как правило, значительной стоимостью продаваемого имущества, а также необходимостью уплаты налога с продажи данного имущества, размеры которого определяются исходя из продажной цены имущества.

Цена конкретного недвижимого имущества строго индивидуальна и не может быть сопоставима с аналогичными видами недвижимого имущества, в связи с чем при заключении договора купли-продажи такого имущества вряд ли может применяться п. 3 ст. 424 ГК, предусматривающий возможность при отсутствии цены в возмездном договоре применять цены, которые при сравнимых обстоятельствах обычно взимаются за аналогичные товары. Так, например, продаваемый земельный участок для садоводства строго индивидуален и имеет свои особенности даже по сравнению с соседними земельными участками. Эта индивидуальность может заключаться в его большей продуктивности, освоенности, наличии определенного количества многолетних насаждений и т.д.

По желанию собственника земельный участок может быть продан на конкурсе или аукционе. Таким образом, цена продаваемого земельного участка может быть установлена как по договоренности сторон, так и по результатам конкурса или аукциона. Но даже если цена устанавливается по итогам конкурса или аукциона, она должна быть включена в договор. Типовой договор купли-продажи (купчая) земельного участка содержал специальный пункт (п. 2), посвященный плате по договору. В этом пункте указываются: цена проданного земельного участка, определенная указанными выше способами; сведения об оплате суммы, перечисленной продавцу и залогодержателю (если предмет договора обременен залогом) согласно прилагаемому к договору подтвержденному продавцом требованию залогодержателя по задолженности, необходимой для совершения погашения по закладной на предмет договора; сведения о передаче продавцу соответствующей суммы наличными.

Для ориентира при определении цены продаваемого земельного участка стороны договора могут использовать данные кадастровой оценки земли - кадастровую стоимость земельного участка (п. 5 ст. 65 ЗК), которая определяется в соответствии с Правилами

проведения государственной кадастровой оценки земель, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 08.04.2000 N 316 <1>. Поскольку кадастровая оценка земель проведена на территории РФ далеко не повсеместно, закон предусматривает, что в случаях, когда кадастровая стоимость земли не определена, применяется нормативная цена земли (п. 13 ст. 3 Федерального закона "О введении в действие Земельного кодекса Российской Федерации").

<1> СЗ РФ. 2000. N 16. Ст. 1709.

Нормативная цена земли устанавливается в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 15.03.1997 N 319 "О порядке определения нормативной цены земли" <1> ежегодно органами исполнительной власти субъектов РФ для земель различного целевого назначения по оценочным зонам, административным районам, поселениям и их группам. Нормативная цена земли не должна превышать 75% уровня рыночной цены на типичные земельные участки соответствующего целевого назначения. При этом рыночная стоимость земельного участка устанавливается в соответствии с Федеральным законом об оценочной деятельности (ст. 66 ЗК).

<1> СЗ РФ. 1997. N 13. Ст. 1539.

Документы о нормативной цене и кадастровой стоимости земельных участков выдаются заинтересованным лицам районными (городскими) комитетами по земельным ресурсам и землеустройству.

2. Комментируемая статья предусматривает, что при продаже здания, строения, сооружения и иного имущества, расположенного на земельном участке, установленная цена данного недвижимого имущества включает в себя и цену соответствующего земельного участка, если иное не предусмотрено законом или договором.

3. В договоре продажи может быть указана лишь цена на единицу площади или иного размера недвижимости, например цена квадратного метра, цена одной сотки (или одного гектара) земельного участка. При этом общая цена продаваемого имущества определяется исходя из его фактического размера, в частности путем умножения стоимости одного квадратного метра на общую площадь продаваемого строения либо стоимости одного гектара (сотки) на площадь земельного участка.

Статья 556. Передача недвижимости

Комментарий к статье 556

1. Комментируемая статья вводит важное правило, связанное с исполнением договора продажи недвижимости, - передачу ее продавцом покупателю по передаточному акту или иному документу о передаче. При этом законом или договором может быть предусмотрена возможность исполнения договора путем вручения имущества без подписания соответствующего передаточного документа, а также без фактического вручения продаваемого имущества покупателю в момент подписания передаточного акта. Хотя данная статья не указывает сведений, которые должен содержать указанный акт, по логике в него следует включить качественную и количественную характеристику продаваемого объекта, поскольку несоответствие объекта этой характеристике, указанной в договоре, может повлечь ответственность продавца за ненадлежащее исполнение договора.

Уклонение одной из сторон от подписания документа о передаче недвижимости означает неисполнение ею договора. Если продавец не подписывает документ, то это означает его отказ от передачи имущества. В этом случае у покупателя есть право

потребовать передачи ему вещи (п. 2 ст. 463, ст. 398 ГК) либо возмещения причиненных ему убытков. Уклонение от подписи документа покупателем свидетельствует о его отказе от принятия имущества. Стороны могут также применить нормы ГК об ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора (гл. 25 ГК). В частности, при неисполнении своей обязанности покупателем - уплаты цены за продаваемую недвижимость продавец имеет право требовать неуплаченную сумму, а также уплаты процентов и убытков на основании ст. 395 ГК.

2. Покупатель может принять не соответствующую условиям договора продаваемую недвижимость, когда такое несоответствие оговорено в передаточном акте. Однако это обстоятельство не освобождает продавца от ответственности за ненадлежащее исполнение договора.

Статья 557. Последствия передачи недвижимости ненадлежащего качества

Комментарий к статье 557

Правило комментируемой статьи распространяется как на случаи передачи недвижимости по передаточному акту или иному документу о передаче, так и на случаи отсутствия таких документов. Ненадлежащее качество недвижимости может быть обнаружено при ее передаче, а также выявлено и после ее передачи с подписанием указанных документов или без такового. Для выявления ненадлежащего качества недвижимости после ее передачи в процессе использования необходимо установить сроки, в течение которых наступают последствия, предусмотренные ст. 475 ГК. Статья 475 ГК предусматривает возможность установления таких сроков в договоре ее купли-продажи либо в законе. Если такие сроки не установлены, должны применяться разумные сроки для обнаружения недостатков проданной недвижимости. При передаче недвижимости, качество которой не соответствует условиям договора, наступают последствия, предусмотренные ст. 475 ГК, за исключением права покупателя требовать замены товара, поскольку по объективным причинам заменить одно недвижимое имущество на другое невозможно.

Статья 558. Особенности продажи жилых помещений

Комментарий к статье 558

1. Существенным условием договора продажи жилого дома, квартиры или части жилого дома является гарантия прав на жилище лиц, проживающих в продаваемом жилом помещении. Эта норма является одной из форм реализации ст. 40 Конституции, которая говорит, что никто не может быть произвольно лишен прав на жилье. К таким лицам относятся члены семьи собственника жилого помещения (ст. 292 ГК), наниматель жилого помещения и постоянно проживающие с ним граждане (ст. ст. 675 и 677 ГК), граждане, являющиеся поднанимателями в пределах срока поднайма, но не более срока действия договора найма (ст. 685 ГК).

2. Особенностью договора продажи жилого помещения является то, что он подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации. Что касается продажи иных видов недвижимости, то государственной регистрации подлежит не договор продажи, а переход права собственности к ее покупателю.

§ 8. Продажа предприятия

Статья 559. Договор продажи предприятия

1. Договор продажи предприятия является новым в российском гражданском законодательстве. Его возникновение связано с изменением экономического уклада страны, проведением приватизации государственных и муниципальных предприятий. На практике нужно отличать по механизму правового регулирования несколько сфер применения комментируемой группы норм. Выделение этих сфер необходимо для уяснения места договора продажи предприятия в структуре и динамике правоотношений и степени свободы воли сторон при его заключении.

Первую сферу составляет широко распространенная и уже получившая развернутое правовое регулирование продажа государственных и муниципальных предприятий, осуществляемая в процессе приватизации. В этой сфере договор продажи предприятия завершает всю процедуру приватизации и заключается на стадии оформления сделок приватизации.

Так, в соответствии со ст. 32 Закона о приватизации имущества обязательными условиями договора купли-продажи государственного или муниципального имущества являются: сведения о сторонах договора; наименование государственного или муниципального имущества; место его нахождения; состав и цена государственного или муниципального имущества; количество акций ОАО, их категория и стоимость. Кроме того, данным Законом предусмотрено определение в договоре порядка и сроков передачи государственного или муниципального имущества в собственность покупателя; формы и сроков платежа за приобретенное имущество; условий, в соответствии с которыми указанное имущество было приобретено покупателем; порядка осуществления покупателем полномочий в отношении указанного имущества до перехода к нему права собственности на указанное имущество; сведений о наличии в отношении продаваемых здания, строения, сооружения или земельного участка обременения (в том числе публичного сервитута), сохраняемого при переходе прав на указанные объекты; иных условий, установленных сторонами такого договора по взаимному соглашению. Обязательства покупателя в отношении приобретаемого государственного или муниципального имущества должны иметь сроки их исполнения, а также определяемую в соответствии с законодательством РФ стоимостную оценку, за исключением обязательств, не связанных с совершением действий по передаче приобретаемого государственного или муниципального имущества, выполнением работ, уплатой денег. Право собственности на приобретаемое государственное или муниципальное имущество переходит к покупателю в установленном порядке после полной его оплаты. Ряд положений ранее действовавшего Закона в этой части был предметом рассмотрения Конституционного Суда РФ (см. Постановление Конституционного Суда РФ от 25.07.2001 N 12-П "По делу о проверке конституционности пункта 7 статьи 21 Федерального закона "О приватизации государственного имущества и об основах приватизации муниципального имущества в Российской Федерации" <1>).

<1> СЗ РФ. 2001. N 32. Ст. 3411.

Вторую сферу применения образуют договоры купли-продажи предприятия в связи с банкротством должника, осуществляемого в соответствии со ст. 110 Закона о банкротстве. В этой сфере значительные особенности определяются тем, что происходит купля-продажа предприятия ввиду банкротства должника. Они состоят как минимум в следующем: а) в состав предприятия не включаются денежные обязательства и обязательные платежи должника, за исключением обязательств должника, которые возникли после принятия заявления о признании должника банкротом и могут быть переданы покупателю предприятия в порядке и на условиях, которые установлены данным Законом; б) сообщение о продаже на торгах внешний управляющий обязан

опубликовать в официальном издании, определяемом в соответствии со ст. 28 данного Закона, а также в местном печатном органе по месту нахождения должника не позднее чем за 30 дней до даты проведения торгов; в) продажа предприятия осуществляется путем проведения открытых торгов в форме аукциона или закрытых торгов, если в состав имущества предприятия входит имущество, относящееся к ограниченно оборотоспособному; г) лицо, являющееся победителем торгов, и внешний управляющий не позднее чем через 10 дней с даты подведения итогов торгов подписывают договор купли-продажи предприятия.

Решение о продаже предприятия принимает собрание кредиторов (см. Постановления Президиума ВАС РФ от 15.10.2002 N 3987/00, Пленума ВАС РФ от 15.12.2004 N 29 "О некоторых вопросах практики применения Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)" <1>).

<1> Хозяйство и право. 2005. N 2.

Третью сферу применения договора о продаже предприятия составит находящаяся на стадии формирования реализация предприятий частными собственниками между собой и при продаже частных предприятий государству. В этой сфере следует различать куплю-продажу предприятия как объекта недвижимости и продажу зарегистрированного юридического лица, не обладающего имущественным комплексом. Речь идет о тех случаях, когда специально для будущей продажи создаются организации в той или иной организационно-правовой форме. На наш взгляд, к таким продажам нельзя применять нормы комментируемой статьи, так как в данном случае, скорее всего, происходит передача фирмы, осуществляемая путем замены учредителей со всеми вытекающими из этого последствиями. Более того, можно утверждать, что при этой своеобразной "продаже юридического лица" нет оснований считать, что вообще происходит купля-продажа.

Куплю-продажу предприятия следует также отличать от реформирования предприятий и иных коммерческих организаций, Концепция которого утверждена Постановлением Правительства РФ от 30.10.1997 N 1373 <1>. Под реформой предприятия и иных коммерческих организаций понимается изменение принципов их действия, направленное на их реструктуризацию, способствующую улучшению управления, повышению эффективности производства и конкурентоспособности выпускаемой продукции, производительности труда, снижению издержек производства, улучшению финансово-экономических результатов деятельности, а также меры государственной поддержки. В этом случае предприятие рассматривается как субъект права. Концепция реформирования предприятий не состоит в смене собственника, а предполагает разработку и реализацию отдельных направлений внутренней политики реформ, которые нашли свое выражение в Приказе Минэкономики России от 01.10.1997 N 118 "Об утверждении Методических рекомендаций по реформе предприятий (организаций)" <2>.

<1> СЗ РФ. 1997. N 44. Ст. 5079.

<2> Экономика и жизнь. 1997. N 49 - 52; 1998. N 2.

2. Договор продажи предприятия является консенсуальным, возмездным, взаимным.

Объектом данного договора выступает предприятие, понимаемое в соответствии со ст. 132 ГК как имущественный комплекс, а не как юридическое лицо. В таком качестве предприятие признается видом недвижимого имущества. В состав этого имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для осуществления предпринимательской деятельности. Эти виды условно можно разделить на две большие группы: материальные объекты (активы) или вещи, куда следует включить земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, готовую продукцию и т.п.,

принадлежащие продавцу на праве собственности; нематериальные активы, охватывающие имущественные и неимущественные права требования и долги, права на интеллектуальную собственность, на обозначение своей продукции, права пользования и пр.

Сторонами по договору являются продавец - физическое или юридическое лицо, имеющее право собственности на рассматриваемый имущественный комплекс, и покупатель - как правило, физическое лицо - предприниматель или юридическое лицо, в собственности которого может находиться имущественный комплекс определенного целевого назначения.

Договор продажи предприятия является разновидностью договора купли-продажи, выделенной в соответствии с особенностями объекта совершаемой сделки.

3. Комментируемая статья особо выделяет правило о переходе права на фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и другие средства индивидуализации продавца. Указанные и ряд других объектов гражданских прав позволяют выделять юридических лиц, производящих ту или иную продукцию, из общей массы им подобных, являются элементом имиджа юридического лица, его деловой репутации <1>. На этом основании делается порой вывод о том, что фирменное наименование не может включаться в состав предприятия и вообще должно быть признано неотчуждаемым объектом гражданских прав <2>.

<1> См.: Гражданское право. Часть первая: Учебник / Под ред. А.Г. Калпина, А.И. Масляева. М.: Юрист, 1997. С. 81 - 88.

<2> См.: Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный) / Под ред. О.Н. Садикова. 2-е изд., испр. и доп. М., 1997. С. 135 - 137.

Вряд ли с таким толкованием можно согласиться. В предприятии как имущественном комплексе эти объекты присутствуют в виде одного из видов нематериальных активов, учитываемых по особым правилам и основаниям. Фирменное наименование или товарный знак могут способствовать реализации товаров, формировать спрос на работы и услуги. Следовательно, исключение фирменного наименования может в принципе негативно сказаться на возможности использовать предприятие как имущественный комплекс. Кроме того, если исключать это фирменное наименование из состава предприятия и не передавать его покупателю, то не вполне понятно, куда его определить как объект предпринимательской деятельности.

Выход из создавшихся трудностей толкования видится в том, чтобы разграничить понятия "наименование юридического лица" и "фирменное наименование". Нормативные основания для такого разграничения существуют в виде ст. 54 ГК, которая отдельно говорит о наименовании юридического лица и необходимости коммерческому лицу иметь еще и фирменное наименование. Кроме того, следует привести нормы Положения о фирме. В частности, в последнем нормативном акте содержится указание на то, что право на фирму не может быть отчуждено отдельно от предприятия. В случае перехода предприятия к новому владельцу таковой может пользоваться прежней фирмой предприятия лишь с согласия прежнего владельца или его правопреемников и лишь при условии добавления к ней указания на преемственную связь.

В необходимости привести эти последние добавления и видится выход из сложившегося положения. Фирменное наименование включает в себя прежде всего специальное наименование, отличающее предприятие от других, а затем указание на предмет деятельности, субъект, ее осуществляющий, и пр. Поэтому покупатель вправе сохранить это специальное наименование, но обязан внести изменения в части собственного обозначения как владельца.

4. В отличие от фирменного наименования, товарного знака и иных средств индивидуализации не могут передаваться покупателю полученные продавцом лицензии, права на осуществление определенного вида деятельности. Дело в том, что лицензия на ведение определенного вида предпринимательской деятельности выдается с учетом двух параметров - наличия необходимых средств (имущества) и специалистов, обладающих требуемой квалификацией. Так, транспортное предприятие для получения лицензии представляет в органы лицензирования сведения о водителях, обладающих определенными навыками, медицинское учреждение - о врачах и медицинских сестрах и т.д. Поскольку, что вполне понятно, предприятие как имущественный комплекс продается без указанных специалистов, то и полученные лицензии не могут передаваться. Более того, в соответствии с Законом о лицензировании передача лицензии другому юридическому или физическому лицу запрещается.

Но невозможность передачи лицензии не должна негативно сказываться на интересах контрагентов продавца, который может на время лишиться материальной основы производственного процесса. Для удовлетворения прав и законных интересов этих контрагентов и предлагает комментируемая норма два варианта: либо продавец, продавая предприятие, находит возможность выполнить лежащие на нем обязательства за счет приобретения или более интенсивного использования иного имущества; либо обязательства продавца переводятся на покупателя в соответствии со ст. 562 ГК. Солидарная ответственность продавца и покупателя предприятия является дополнительной гарантией прав третьих лиц.

Статья 560. Форма и государственная регистрация договора продажи предприятия

Комментарий к статье 560

1. Требования, предъявляемые к форме договора продажи предприятия, следует рассматривать как специальные. Они включают в себя две группы указаний. Первую составляют указания о собственно форме договора и его регистрации, а вторую - указания на прилагаемые к договору документы, перечень которых является исчерпывающим. Несоблюдение и тех, и других требований влечет недействительность договора. Правда, при этом нужно отличать отсутствие самого документа, например перечня долгов, и неполноту указанного перечня. Если перечень по тем или иным причинам оказался неполным, то оснований для признания договора недействительным по нормам комментируемой статьи нет. В этих случаях следует ставить вопрос о недействительности договора, заключенного под влиянием заблуждения (ст. 178 ГК).

2. Государственная регистрация договоров продажи предприятия осуществляется в соответствии с Законом о регистрации прав на недвижимость. Эту регистрацию должны проводить учреждения юстиции в месте регистрации предприятия как юридического лица. С заявлением о регистрации договора должны обращаться обе стороны. При уклонении одной из сторон от государственной регистрации прав на предприятие право собственности регистрируется на основании решения суда, вынесенного по требованию другой стороны (ст. 16 указанного Закона). Это же правило нашло свое закрепление в Обзоре практики разрешения споров, возникающих по договорам купли-продажи недвижимости (информационное письмо ВАС РФ от 13.11.1997 N 21 <1>). Согласно ст. 22 указанного выше Закона зарегистрированное право на предприятие как имущественный комплекс является основанием для внесения записей о праве на каждый объект недвижимого имущества, входящий в состав данного предприятия, в Единый государственный реестр прав в месте нахождения объекта.

<1> ВАС РФ. 1998. N 1.

3. Требование о государственной регистрации обязательно и в тех случаях, когда договор продажи предприятия включен в другой договор, т.е. когда заключается смешанный договор. Это обстоятельство специально отмечено Президиумом ВАС РФ, который в информационном письме N 59 разъяснил, что смешанный договор, содержащий элементы договора купли-продажи предприятия как имущественного комплекса, подлежащего обязательной государственной регистрации, и договора поставки оборудования, устанавливает единую совокупность обязательств, подлежит обязательной государственной регистрации, при отсутствии которой должен считаться незаключенным.

Статья 561. Удостоверение состава продаваемого предприятия

Комментарий к статье 561

1. Существенным условием договора продажи предприятия является, естественно, условие о предмете. Но предприятие - это сложное имущественное образование. Его параметры постоянно меняются во времени и нуждаются в привязке к определенному моменту. С этой целью комментируемая норма предусматривает необходимость провести инвентаризацию, которая осуществляется продавцом в соответствии с Методическими указаниями по инвентаризации имущества и финансовых обязательств, утвержденными Приказом Минфина России от 13.06.1995 N 49 <1>. Указанный нормативный акт рассматривает продажу предприятия как основание проведения инвентаризации в обязательном порядке.

<1> Экономика и жизнь. 1995. N 29.

В результате проведения инвентаризации предприятия могут быть выявлены как недостатки, так и излишки (неучтенные) имущества. Излишки имущества приходятся и относятся на финансовые результаты, недостатки в пределах норм естественной убыли относятся на издержки, а сверх того - на виновных лиц.

2. Бухгалтерский баланс должен быть составлен продавцом и подписан в соответствии с требованиями, предъявляемыми к таким документам. Аудиторское заключение должно быть составлено профессиональным аудитором, действующим в соответствии с Федеральным законом от 07.08.2001 N 119-ФЗ "Об аудиторской деятельности" (в ред. от 02.02.2006) <1>. Аудиторской деятельностью могут заниматься юридические и физические лица, прошедшие аттестацию и получившие соответствующую лицензию. Аудитор может дать любое по содержанию заключение, если покупатель согласится с ним, то оно может быть признано надлежащим основанием для заключения договора, даже если аудитор установит недостоверность учета и отчетности. В ходе аудиторской проверки возможно восстановление учета, анализ эффективности использования предприятия и пр.

<1> СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. 1). Ст. 3422; N 51. Ст. 4829; 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 2; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 45; 2006. N 6. Ст. 636.

3. Перечень всех долгов и требований к предприятию должен быть составлен на определенную дату с учетом сроков исковой давности. Долги предприятия, срок исковой давности по которым истек, если они не были своевременно предъявлены к взысканию, относятся на прибыль предприятия.

4. Цена предприятия должна в соответствии с нормами о продаже недвижимости рассматриваться как существенное условие договора (ст. 555 ГК). Предприятие может продаваться по одной из известных видов цен. По балансовой стоимости, т.е. стоимости

предприятия, подтвержденной бухгалтерскими документами, продаются, как правило, неконкурентоспособные предприятия, дающие прибыль не выше среднеотраслевой. По "доходам" продаются высокодоходные, престижные предприятия, имеющие выгодное место нахождения, при этом балансовая цена существенно корректируется в сторону повышения будущими доходами предприятия. Аукционная цена определяется в результате и по правилам проведения соответствующей процедуры. Цену зарегистрированного, но пока еще не действующего и не используемого предприятия могут составлять только расходы по его регистрации. Существует также понятие рыночной цены, которая может подтверждаться данными о ценах на аналогичное имущество, сведениями об уровне цен, публикуемыми государственными органами, экспертными заключениями.

Следует отметить, что по поводу цены предприятия и ее последующего отражения в бухгалтерских документах покупателя в правовом регулировании сформировалось совершенно необоснованное правило отражать разницу между ценой приобретения и стоимостью по бухгалтерскому балансу всех его активов и обязательств как деловую репутацию. Это правило закреплено в Положении по бухгалтерскому учету "Учет нематериальных активов" ПБУ 14/2000, утвержденном Приказом Минфина России от 16.10.2000 N 91н <1>. В данном случае для перевода используемого в международной практике понятия "goodwill" было избрано имеющее самостоятельное правовое содержание понятие деловой репутации (ст. 150 ГК). Очевидно, правильнее было бы говорить о будущей потенциальной доходности нематериальных активов, а не о деловой репутации.

<1> Экономика и жизнь. 2000. N 48.

Статья 562. Права кредиторов при продаже предприятия

Комментарий к статье 562

1. Любое предприятие, независимо от того, используется оно реально в предпринимательской деятельности или нет, как правило, обременено обязательствами перед кредиторами. В качестве таких обязательств могут выступать обязанности продавца по договорам, заключенным непосредственно перед продажей предприятия и еще не исполненным. Разумеется, чаще всего у продавца есть долги, возникшие из ранее не исполненных договоров. Поскольку предприятие как имущественный комплекс включается в имущественную базу продавца как должника, за счет которой можно удовлетворить требования кредиторов, то комментируемая статья содержит в себе правила, направленные на первоочередную защиту прав этих лиц.

2. Для защиты прав кредиторов предусмотрена процедура уведомления их о предстоящей продаже предприятия. Возникает вопрос о том, в какой форме должно быть сделано такое уведомление. Представляется, что оно должно быть индивидуализированным, т.е. недопустимо использовать в качестве уведомления публикацию в средствах массовой информации. Более того, поскольку уведомление является обязанностью сторон по договору продажи предприятия, то они должны позаботиться о наличии надлежащих доказательств выполнения своей обязанности (извещение об уведомлении).

3. Кредитор продавца, получивший извещение о продаже им предприятия, может выбрать одну из следующих моделей поведения: а) изучив покупателя, дать согласие на перевод долга на него, который будет осуществляться по правилам ст. ст. 391 и 392 ГК; б) ввиду каких-либо причин не соглашаться на перевод долга и потребовать досрочного исполнения договора или его прекращения; в) если договор продажи предприятия все же был заключен без согласия кредитора, потребовать признания его недействительным

полностью либо в соответствующей части. В последнем случае, очевидно, следует говорить о наличии специальных условий недействительности договора продажи предприятия по сравнению с основаниями недействительности сделок либо о частном случае применения ст. 168 ГК.

Комментируемая статья установила 3-месячный срок для соответствующих требований своевременно извещенного кредитора. Возникает вопрос о правовой природе этого срока, тем более что никаких негативных последствий его пропуска не указывается. Поскольку этот срок не может быть продлен, увеличен, следовало бы его признать пресекательным, но закон ничего не говорит о погашении требований за пределами этого срока. Поэтому данный срок следует признать, скорее, организационным, не влияющим на возникновение, изменение и прекращение прав и обязанностей.

В случае если указанный срок кредитором не был соблюден, возможны два варианта: 1) предусмотренные договором обязанности сохраняются за продавцом, и он несет ответственность перед кредитором; 2) обязанности без согласия кредитора переводятся на покупателя с сохранением солидарной ответственности продавца. Солидарная ответственность наступает только по тем обязательствам, которые были включены в состав передаваемого предприятия.

3. В тех случаях, когда кредитор не был извещен, установлен годичный срок, который следует считать специальным сроком исковой давности. При этом не имеет значения, было ли требование кредитора отражено в передаточном акте или скрыто от покупателя. Так, ВАС РФ признал соответствующим требованиям закона решение арбитражного суда об удовлетворении иска коммерческого банка по кредитному договору, заключенному автотранспортным предприятием до его продажи, хотя покупатель и ссылаясь на то, что в момент приобретения автотранспортного предприятия этот долг не был отражен, и, следовательно, ответственность покупателя ограничивается только определенной в договоре суммой долга. Арбитражный суд признал требования банка обоснованными и подлежащими удовлетворению, поскольку к покупателю в соответствии с договором переходят обязанности по уплате всех долгов купленного предприятия, в том числе и скрытых от покупателя в момент совершения сделки <1>.

<1> См.: По материалам Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации // Хозяйство и право. 1966. N 2. С. 190 - 191.

Статья 563. Передача предприятия

Комментарий к статье 563

1. Сложный состав предприятия как имущественного комплекса вызвал к жизни и норму о порядке его передачи, поскольку в данном случае невозможно применить общие правила ст. 224 ГК о передаче вещи путем вручения. Передаточный акт составляется продавцом за его счет, следовательно, расходы по его составлению не должны включаться в баланс предприятия, а осуществляться за счет иных доходов продавца.

2. Составление и подписание передаточного акта в смысле данной статьи может рассматриваться как фактическое вручение предприятия со всеми вытекающими из этого последствиями. Но в силу специальных указаний ст. 564 ГК момент возникновения права собственности на предприятие связан не с его передачей, а с моментом государственной регистрации. Следовательно, передача предприятия влечет возникновение у покупателя следующих прав и обязанностей: а) права использовать предприятие по назначению; б) права на защиту своего владения (ст. 305 ГК); в) обязанности нести бремя расходов по эксплуатации предприятия, например энергетических; г) обязанность нести риск случайной гибели предприятия.

3. По общему правилу передача предприятия должна осуществляться до государственной регистрации права собственности, если договором стороны не предусмотрят иной порядок.

Статья 564. Переход права собственности на предприятие

Комментарий к статье 564

1. Переход права собственности на предприятие обладает значительными особенностями по сравнению с общими правилами возникновения права собственности. Эти особенности как минимум состоят в следующем:

во-первых, момент перехода права собственности может устанавливаться договором, но в любом случае связан с государственной регистрацией этого права;

во-вторых, возникновение права собственности может быть поставлено в зависимость от оплаты стоимости предприятия или иных обстоятельств, среди которых может быть успешное функционирование предприятия, погашение долгов и пр., что устанавливается договором;

в-третьих, возникновение права собственности не связано с передачей предприятия, хотя, как правило, следует непосредственно за передачей;

в-четвертых, моменту возникновения права собственности может предшествовать длительный период, в течение которого предприятие находится и используется покупателем без права собственности, на основе передаточного акта; объем полномочий покупателя на этом этапе несколько уже, чем права собственника, - он вправе совершать только такие сделки по распоряжению переданным имуществом, которые носят целевой характер, т.е. использовать в производственном процессе, получать прибыль, за счет которой платить налоги и нести иные расходы; разумеется, покупатель может в течение этого времени произвести и иные расходы, необходимые для поддержания предприятия в работоспособном состоянии, но при расторжении договора или отказе от его заключения он может требовать их компенсации только как титульный владелец.

2. В соответствии с Законом о регистрации прав на недвижимость государственная регистрация договора продажи предприятия и государственная регистрация права собственности покупателя на предприятие должна осуществляться одновременно.

Статья 565. Последствия передачи и принятия предприятия с недостатками

Комментарий к статье 565

1. Комментируемая статья устанавливает тесную связь договора продажи предприятия с договором купли-продажи в целом, прежде всего путем отсылки к конкретным нормам, подлежащим применению в случае, если предприятие передано с недостатками. Представляется, что при этом могут применяться не только прямо указанные статьи, но и другие, в частности ст. 476 ГК, устанавливающая круг недостатков, за которые несет ответственность продавец. В то же время, как справедливо отмечают в научно-практической литературе, применение некоторых прямо указанных норм является весьма затруднительным, например ст. 460 ГК, устанавливающей обязанность продавца передать товар свободным от требований третьих лиц <1>, поскольку в силу специального указания ст. 562 ГК это является вполне допустимым, а ввиду экономической сущности предприятия - распространенным.

<1> См.: Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный) / Под ред. О.Н. Садикова. 2-е изд., испр. и доп. М., 1997. С. 142.

2. Все недостатки предприятия могут быть условно разделены на две большие группы: оговоренные путем указания на них в передаточном акте; неоговоренные, выявленные после заключения договора или после передачи предприятия.

Для первого вида недостатков комментируемая статья содержит не вполне удачный оборот о праве покупателя требовать уменьшения цены по договору после передачи и принятия предприятия. Поскольку передаточный акт подписывается обеими сторонами (ст. 563 ГК), то, очевидно, уменьшение цены происходит до заключения договора. Хотя не исключена и ситуация, при которой передача предприятия происходит после подписания договора, но перед его государственной регистрацией. Надо полагать, именно в этом случае будет применяться п. 2 комментируемой статьи.

Не указанные в передаточном акте или договоре недостатки также должны быть разделены на две подгруппы: в первую следует включить недостатки, за которые продавец не отвечает, а во вторую - те, за которые он несет ответственность. К последним в соответствии со ст. 476 ГК относятся недостатки, которые либо сами существовали до передачи товара, либо возникли по причинам, существовавшим до этого момента.

Вопрос об ответственности продавца за последнюю группу недостатков будет решаться в зависимости от того, являются ли они в принципе устранимыми или неустранимыми, а также от того, воспользовался ли продавец своим правом на замену отдельных частей предприятия или устранение недостатков. Кроме того, характер недостатков должен быть таким, чтобы они делали предприятие непригодным для использования в целях, предусмотренных договором. Если в договоре такие цели не названы, следует руководствоваться общим назначением производственных мощностей и технологий.

3. В случае передачи в составе предприятия долгов (обязательств) продавца, которые не были указаны в договоре продажи предприятия или передаточном акте, покупатель вправе требовать уменьшения покупной цены, а не ограничения пределов правопреемства (п. 4 информационного письма ВАС РФ от 13.11.1997 N 21 <1>).

<1> ВВАС РФ. 1998. N 1.

Статья 566. Применение к договору продажи предприятия правил о последствиях недействительности сделок и об изменении или о расторжении договора

Комментарий к статье 566

1. Возможность применения к договору продажи предприятия общих норм о сделках, о договоре купли-продажи ограничена не только спецификой объекта - предприятия. Определенного вида ограничения устанавливаются также в связи с тем, что при передаче предприятия практически всегда затрагиваются права и законные интересы третьих лиц - кредиторов продавца, потребителей товаров, работ и услуг, оказываемых с использованием данного имущественного комплекса. Причем круг таких потребителей может быть весьма значительным.

В комментируемой статье ограничение на применение общих норм сформулировано ввиду требования дополнительной мотивации принимаемого судебного решения о расторжении или признании недействительным договора продажи предприятия и возврате в натуре полученного по договору. Вынести такое решение можно, только убедившись и доказав, что такой возврат не нарушает права и законные интересы кредиторов продавца и покупателя.

2. В случае если указанное требование не соблюдено, т.е. на него нет ссылки в принятом решении, указанные лица приобретают право оспаривать решение суда либо условия договора, изменяющие передачу предприятия в части его возврата.

Дела о признании договоров купли-продажи недействительными рассматриваются в общеисковом производстве (см. Постановление Президиума ВАС РФ от 15.10.2002 N 3987/00).

Глава 31. МЕНА

Статья 567. Договор мены

Комментарий к статье 567

1. Договор мены представлен в части второй ГК намного полнее, чем в ранее действовавшем ГК РСФСР. Объем нормативного материала гл. 31 ГК, включающей ныне пять статей, значительно превосходит количество положений единственной статьи одноименной главы ГК РСФСР.

В ст. 255 ГК РСФСР указывалось, что по договору мены сторонами производится обмен одного имущества на другое. К договору мены применялись соответственно правила ряда статей о купле-продаже (ст. ст. 237 - 239 и ст. ст. 241 - 251 ГК РСФСР). Каждый из участвовавших в договоре мены считался продавцом имущества, которое он давал, и покупателем имущества, которое он получал. Круг субъектов договора существенно ограничивался, так как договор мены, в котором одной или обеими сторонами являлись государственные организации, мог быть заключен лишь в случаях, предусмотренных законодательством. Не содержали правил о мене Основы гражданского законодательства 1961 <1> и 1991 гг.

<1> Ведомости СССР. 1961. N 50. Ст. 535.

Понятие мены закреплено прежде всего в п. 1 комментируемой статьи. Оно включает указание на тождественные обязанности каждой из сторон "передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой".

Из текста закона следует, что термин "другой" употреблен дважды в разных значениях. Вначале - применительно к субъектам, затем - объектам данного договора.

2. В ином смысле словосочетание "обмен товара" используется в ГК в качестве наименования ст. 502, а также в ее тексте. Данная статья посвящена исключительно одному из последствий заключения договора розничной купли-продажи непродовольственного товара.

Особого вида отношения по поводу обмена такими объектами гражданских прав, как жилые помещения, урегулированы нормами российского жилищного законодательства - ст. ст. 72 - 75 ЖК. Этот обмен обычно осуществляется при посредстве специализированных агентств, имеющих государственную лицензию (ст. 49 ГК). В силу ЖК наниматель жилого помещения вправе с письменного согласия проживающих совместно с ним членов семьи, включая временно отсутствующих, произвести обмен занимаемого жилого помещения с другим нанимателем или членом жилищно-строительного кооператива, в том числе с проживающими в другом населенном пункте. Обмен жилыми помещениями производится со взаимной передачей прав и обязанностей, вытекающих из договора найма жилого помещения, а при обмене жилого помещения с членом жилищно-строительного кооператива - с учетом требований, предусмотренных ЖК.

Нередко обменными называют операции, по существу таковыми не являющиеся. Повсеместно функционируют так называемые пункты обмена иностранной валюты, которые в действительности совершают преимущественно не что иное, как сделки купли и продажи. Исключение составляет получившая распространение услуга по обмену

долларов США старого образца на новые купюры за соответствующее комиссионное вознаграждение.

3. Действующее определение договора мены следует признать новеллой. Оно не воспроизводит дефиницию этого договора в ГК РСФСР. Поэтому ошибочно утверждение, что комментируемая статья сохраняет традиционное определение договора мены, содержащееся ранее в ст. 255 ГК РСФСР <1>.

<1> См.: Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный). М., 1996. С. 144.

В п. 2 комментируемой статьи указано, что к договору мены применяются соответственно правила о купле-продаже. В то же время впервые установлено, что это не должно противоречить правилам гл. 31 ГК и существу мены. Таковыми, в частности, являются нормы, предусматривающие оплату товара (включая предварительную), так как по общему правилу мена не сопровождается денежными расчетами. Исключение составляет закрепленный п. 2 ст. 568 ГК случай, когда в соответствии с договором мены обмениваемые товары признаются неравноценными.

Договор мены, как и купля-продажа, является товарной сделкой (см. ст. 455 ГК). Однако на практике он распространен неизмеримо меньше, чем купля-продажа. Сходством этих отношений и объясняется закрепленная в законе возможность применения к договору мены правил о купле-продаже.

Как явствует из ст. 455 ГК "Условия договора о товаре", под товаром понимаются любые вещи с соблюдением требований, предъявляемых ст. 129 ГК "Оборотоспособность объектов гражданских прав". В соответствии с последней объекты гражданских прав могут свободно отчуждаться, если они не изъяты из гражданского оборота или не ограничены в обороте. Так, в 1996 г. Правительство РФ передало московскому коммерческому банку "Менатеп" пакет акций шести ведущих нефтяных компаний в обмен на получение доли в размере 2,5 млн. дол. в этом банке <1>.

<1> Финансовые известия. 1996. N 10.

Наряду с нормами, закрепленными в комментируемой главе ГК, некоторые положения о мене включены в данный Закон в связи с регламентацией прочих отношений - распоряжения имуществом подопечного (ст. 37 ГК), оснований приобретения права собственности (ст. 218 ГК), преимущественного права покупки (ст. 250 ГК). Следует иметь в виду, что относящиеся к мене правила содержатся и в других нормативных актах. В соответствии со ст. 7 Закона о конкуренции не допускается издание актов или совершение действий, устанавливающих запреты на продажу (покупку, обмен, приобретение) товаров из одного региона Российской Федерации, республики, края, области, района, города, района в городе в другой.

4. В современных условиях несомненный интерес представляет собой понятие внешнеторговых бартерных сделок, сформулированное в Указе Президента РФ от 18.08.1996 N 1209 "О государственном регулировании внешнеторговых бартерных сделок" <1>. Оно значительно отличается от данного в ГК определения договора мены. Как сказано в Указе, под упомянутыми сделками понимаются совершаемые при осуществлении внешнеторговой деятельности сделки, предусматривающие обмен эквивалентными по стоимости товарами, работами, услугами, результатами интеллектуальной деятельности. К таким сделкам не относятся сделки, в силу которых происходит использование при их осуществлении денежных или иных платежных средств.

<1> СЗ РФ. 1996. N 35. Ст. 4141.

Тем самым в данном подзаконном акте в обобщенном виде перечислены объекты бартерных сделок, чего нет в определении договора мены, сформулированном в ГК. Квалифицируя бартерные сделки как двусторонний договор мены, Указ требует, чтобы в нем были определены номенклатура, количество, качество, цена товара по каждой товарной позиции, сроки и условия экспорта, импорта товаров; перечень работ, услуг, результатов интеллектуальной деятельности, их стоимость, сроки выполнения работ, момент предоставления услуг и прав на результаты интеллектуальной деятельности; перечень документов, передаваемых российскому лицу для подтверждения факта выполнения работ, предоставления услуг и прав на результаты интеллектуальной деятельности.

В целях реализации положений названного Указа и обеспечения защиты экономических интересов Российской Федерации при совершении рассматриваемых договоров Правительство РФ приняло Постановление от 31.10.1996 N 1300 "О мерах по государственному регулированию внешнеторговых бартерных сделок" <1>. Представляется, что обменные операции между соответствующими субъектами гражданского оборота могут предусматриваться также другими актами.

<1> СЗ РФ. 1996. N 46. Ст. 5250.

Статья 568. Цены и расходы по договору мены

Комментарий к статье 568

В отличие от предшествующей статьи, содержащей императивные нормы, комментируемая статья устанавливает диспозитивные правила двоякого вида.

Одно из них касается обмена равноценными товарами и связанными с этим расходами, второе - обмена неравноценными товарами.

ГК исходит из предположения равноценности обмениваемых товаров. Вместе с тем в договор может быть включено условие иного содержания. Стороны вправе отойти от текста закона и при решении вопроса о расходах на передачу и принятие обмениваемых товаров. Не исключается возможность отнесения к таким расходам, в частности, суммы расценок на оформление прав на имущество, стоимости его перевозки.

Если из текста договора явствует, что обмениваются товары неравноценные, возникает необходимость оплаты разницы в цене. Подобная обязанность ложится на сторону, получающую более дорогостоящий товар. И в этом случае контрагенты вправе договориться о другом, чем предусмотрено в комментируемой статье, порядке компенсации разницы в ценах обмениваемых товаров.

Статья 569. Встречное исполнение обязательства передать товар по договору мены

Комментарий к статье 569

Закон не требует одномоментности обмена товарами: сроки их передачи могут не совпадать. Но тогда должны быть особо обеспечены интересы той стороны, которая в силу договора обязана передать товар первой, до того, как получит товар от другой стороны. Соответствующие права предоставляются ст. 328 ГК (к которой отсылает данная норма) о встречном исполнении обязательств. Эта сторона при перечисленных в указанной статье условиях (в случае непредоставления другой стороной обусловленного договором исполнения обязательства или наличия обстоятельств, с очевидностью свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в обусловленный

срок) вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от его исполнения и потребовать возмещения убытков.

Статья 570. Переход права собственности на обмениваемые товары

Комментарий к статье 570

Будучи новеллой в гражданском законодательстве, приведенная специальная норма развивает общее положение, сформулированное в гл. 14 ГК "Приобретение права собственности". Согласно ст. 223 ГК право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи, если иное не предусмотрено законом или договором. В рассматриваемой ситуации право собственности на товары возникает у каждой стороны одновременно, но после исполнения обязательств передать соответствующие товары обеими сторонами. Вместе с тем эта норма наряду со ст. 568 ГК является диспозитивной, позволяющей участникам договора определить другой момент возникновения права собственности на обмениваемые товары.

Статья 571. Ответственность за изъятие товара, приобретенного по договору мены

Комментарий к статье 571

Новым, но в то же время императивным является правило заключительной статьи комментируемой главы. Здесь закреплено положение, сходное с тем, которое в ст. 461 ГК формулируется как основания, возникшие до исполнения договора купли-продажи. Однако в отличие от последнего потерпевшая сторона, у которой изъят товар, полученный при обмене, вправе потребовать от контрагента не только возврата полученного от него товара, но и (или) возмещения понесенных убытков (ст. 15 ГК).

Глава 32. ДАРЕНИЕ

Статья 572. Договор дарения

Комментарий к статье 572

1. Как и в ранее действовавших Гражданских кодексах РСФСР, договор дарения ныне урегулирован в ГК (части второй) в качестве особого договорного типа. Однако если в Гражданском кодексе РСФСР 1922 г. дарению была посвящена всего одна (и притом весьма лаконичного содержания) статья, а в ГК РСФСР лишь две статьи (в Основах гражданского законодательства 1961 и 1991 гг. нормы о дарении отсутствовали), то в современных условиях развития рыночных связей произошло значительное возрастание роли гражданско-правового регулирования рассматриваемых отношений. Это выражается прежде всего в достаточно развернутой и сравнительно детальной их регламентации в законе.

Преобладание в гражданском обороте эквивалентно-возмездных отношений не исключает существования и развития всевозможных безвозмездных имущественных связей.

Помимо норм гражданского права названные отношения подпадают под действие правил других отраслей российского права, в частности семейного, административного, трудового. К числу актов, содержащих такие правила, относятся: СК (ст. 36), Указ Президента РФ от 30.04.1996 N 614 "О дополнительных мерах по реализации Федерального закона "О ветеранах" <1>, распоряжение Президента РФ от 22.02.1996 N 81-рп "О Российском фонде правовых реформ" <2>.

-
- <1> СЗ РФ. 1996. N 19. Ст. 2255.
<2> СЗ РФ. 1996. N 10. Ст. 882.

Отдельному регулированию подвергаются отношения, связанные с предоставлением получающих все большее распространение так называемых грантов. Согласно Закону о науке гранты - денежные и иные средства, передаваемые соответствующим физическим и юридическим лицам безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и юридическими лицами, а также международными организациями, получившими право на предоставление грантов на территории РФ в установленном Правительством РФ порядке, для проведения конкретных научных исследований на условиях, предусмотренных грантодателями. Не является дарением и пожизненное ежемесячное материальное обеспечение граждан Российской Федерации в соответствии с Указом Президента РФ от 30.11.1992 N 1490 "О дополнительном материальном обеспечении граждан за особые заслуги перед Российской Федерацией" <1>.

-
- <1> САПП РФ. 1992. N 23. Ст. 1973.

Сопоставляя содержание комментируемой статьи со ст. 256 ГК РСФСР (с тем же названием), следует обратить внимание на иные положения, которые ныне характеризуют юридическую природу и конструкцию договора дарения. Прежде легальное определение умещалось в сравнительно кратком тезисе "одна сторона передает безвозмездно другой стороне имущество в собственность". Теперь оно существенно расширено за счет включения ряда важнейших признаков.

Из текста определения в ГК РСФСР видно, что ранее договор дарения признавался реальным. Более того, в ч. 2 ст. 256 ГК РСФСР особо указывалось: "Договор дарения считается заключенным в момент передачи имущества". Согласно же действующему определению договора дарения одна сторона может не только безвозмездно передать, но и принять на себя обязанность передать другой стороне соответствующий предмет либо имущественное право, а также освобождение от обязанности.

Тем самым закон признает возможность существования не только реального, но и обладающего таким же значением консенсуального договора дарения. Это обстоятельство, как и то, что именно он теперь более подробно урегулирован в ГК, не всегда учитывается (в одном из изданий последнего времени отмечается, что ГК, сохранив реальный договор дарения, одновременно с ним лишь допускает возможность заключения консенсуального договора <1> при исполнении договорных либо иных обязательств).

-
- <1> См.: Комментарий части второй Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей. М., 1996. С. 50.

Необходимо подчеркнуть, что приведенное определение данного конкретного типа договора не согласуется с закрепленным в части первой ГК общим понятием безвозмездного договора, безоговорочно признаваемого законом консенсуальным. В силу ст. 423 ГК "Возмездный и безвозмездный договоры" безвозмездным признается договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления.

Определяя в качестве предмета договора имущество, ГК РСФСР не раскрывал содержание этого понятия. Практика же исходила из возможности безвозмездного отчуждения только вещей, в том числе денег. Ныне комментируемая статья относит к предмету договора вещь, либо имущественное право (требование), либо освобождение от имущественной обязанности. Это соответствует предписанию ст. 128 ГК, которая

причисляет к объектам гражданских прав вещи, включая деньги и ценные бумаги, а также иное имущество, в том числе имущественные права. Из этого следует, что предметом дарения всегда является имущественная ценность.

Что касается имущественного права (требования), то оно предоставляется одаряемому самим дарителем как обязательственное требование к нему. Вместе с тем допускается передача дарителем принадлежащего ему имущественного права третьему лицу по любому обязательству. Исключения составляют права, уступка которых кредитором другому лицу не допускается. Согласно ст. 383 ГК это права, неразрывно связанные с личностью кредитора, в частности требования об уплате алиментов (разд. V СК) и о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина (ст. ст. 1084 - 1094 ГК).

Упомянутое в п. 1 комментируемой статьи освобождение одаряемого от имущественной обязанности перед дарителем или третьим лицом представляет собой два особых случая. Первый есть не что иное, как согласно ст. 415 ГК так называемое прощение долга, если оно не нарушает прав третьих лиц в отношении имущества дарителя. Второй случай возможен либо при исполнении дарителем за одаряемого его обязанности перед третьим лицом, либо путем перевода на дарителя долга одаряемого третьему лицу. Оба эти случая могут иметь место, когда одаряемый не должен лично произвести исполнение (см. ст. 313 ГК) и при условии, что перевод долга на дарителя возможен, если на это имеется согласие кредитора одаряемого (см. ст. 391 ГК).

В соответствии со ст. 129 ГК имущество как объект гражданских прав должно отвечать требованиям оборотоспособности: отчуждение или переход от одного лица к другому возможны, если оно не изъято из имущественного оборота или не ограничено в обороте.

Поскольку одной из существенных особенностей договора дарения является его безвозмездность, любое встречное имущественное предоставление (в виде вещи или права либо освобождения от обязанности) со стороны лица, бесплатно получающего имущество в собственность, свидетельствует об отсутствии дарения. В силу закона к такому договору применяются положения, предусмотренные п. 2 ст. 170 ГК, т.е. правила о притворной сделке. В данной ситуации речь идет о нормах, относящихся к возмездной сделке, которую стороны действительно имели в виду.

Не противоречит безвозмездному характеру дарения факт совершения впоследствии одаряемым дара в пользу дарителя, но по самостоятельному договору. При соглашении же о встречных имущественных предоставлениях налицо не договор дарения, а договор мены (ст. 567 ГК) либо договор купли-продажи (ст. 454 ГК), если эквивалент выражен в денежной сумме. Как правильно отмечалось в специальной литературе, договор не становится возмездным от встречного предоставления, которое носит символический характер. В принципе не превращает дарение в возмездный договор и возмещение дарителю расходов, понесенных им в связи с такой сделкой, если они по условиям сделки не входят в ценность предмета дарения <1>.

<1> См.: Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая. Текст, комментарии, алфавитно-предметный указатель. М., 1996. С. 306.

2. Абзац 1 п. 2 комментируемой статьи в значительной степени воспроизводит текст абз. 1 п. 1 этой статьи, который касается признания договора консенсуальным. Важное дополнение состоит в указании на необходимость совершить обещанное дарение в надлежащей форме, с отсылкой к п. 2 ст. 574 ГК.

Безвозмездная природа дарения не может не оказывать влияния на характер возникающих между сторонами отношений. Так, в указанных в ГК случаях (ст. ст. 577, 578) даритель вправе отказаться от исполнения договора, а также отменить дарение. Закон устанавливает пределы имущественной ответственности дарителя, если вследствие

недостатков подаренной вещи причинен вред жизни, здоровью или имуществу одаряемого гражданина (ст. 580).

Нельзя при этом не заметить, что обещание безвозмездно совершить или не совершить соответствующее действие (обещание дарения) имеет юридическую силу, если оно сделано в надлежащей форме.

В то же время упомянутое обещание с необходимостью должно содержать указание на конкретный предмет дарения. В противном случае оно признается ничтожным по правилам § 2 гл. 9 ГК "Недействительность сделок".

3. Ничтожен договор, который предусматривает передачу дара одаряемому после смерти дарителя. Такая сделка может представлять собой обход действующих правил о наследовании (ст. 1110 ГК), которыми, в частности, установлено, что нетрудоспособные наследники по закону имеют право на получение обязательной доли в наследственном имуществе (ст. 1149 ГК). Вместе с тем судебная практика исходит из того, что факт перехода определенного имущества к одаряемому не должен сказываться на возможности возникновения у последнего в дальнейшем права наследования на имущество дарителя.

Очевидно, что в тех случаях, когда договор дарения направлен на прекращение права собственности у одной стороны и возникновение такого права на имущество у другой, даритель должен быть собственником этого имущества в момент заключения договора. Это следует из абз. 2 п. 2 комментируемой статьи, где говорится об обещании "подарить все свое имущество". Момент заключения договора не всегда совпадает с моментом возникновения права собственности у одаряемого (ст. 223 ГК).

4. Сторонами договора могут быть все субъекты гражданского права.

Что касается граждан, то при заключении договора дарения должны быть учтены требования закона об их дееспособности, в частности ст. 28 ГК "Дееспособность малолетних", предоставляющей малолетним в возрасте от 6 до 14 лет право самостоятельно совершать сделки, которые направлены на безвозмездное получение выгоды и не требуют нотариального удостоверения либо государственной регистрации.

Только юридических лиц - дарителей касается требование закона по поводу обязательного облечения договора дарения движимого имущества в письменную форму. Особое правило, относящееся к юридическим лицам, сформулировано в ст. 576 ГК об ограничении дарения.

Специальное указание в законе (ст. 582 ГК) имеется и относительно выступления в качестве одаряемых государства и других субъектов гражданского права, названных в ст. 124 ГК.

Статья 573. Отказ одаряемого принять дар

Комментарий к статье 573

В ранее действовавшем законодательстве нормы подобного содержания не было. Понятно, что установленное в п. 1 правило относится исключительно к консенсуальному договору, так как реальный договор дарения до передачи имущества возникнуть не может.

Поскольку в этом случае договор признается расторгнутым, ситуацию можно рассматривать как особую по сравнению с той, что предусмотрена правилами гл. 29 ГК "Изменение и расторжение договора".

Две последующие нормы комментируемой статьи об отказе одаряемого принять дар непосредственно связаны с содержанием ст. 574 ГК.

Статья 574. Форма договора дарения

Комментарий к статье 574

Как следует из текста статьи, обложение договора в соответствующую форму обуславливается главным образом характером возникающих отношений. По общему правилу реальный договор дарения может быть совершен устно. В дополнение к понятию передачи вещи, сформулированному в гл. 14 ГК "Приобретение права собственности", здесь упоминаются правоустанавливающие документы и символическая передача.

Исключена возможность совершения в устной форме дарения движимого имущества, если договор является консенсуальным, а также когда дарителем выступает юридическое лицо и стоимость дара превышает пять установленных законом минимальных размеров оплаты труда. Несоблюдение в таких случаях требуемой законом формы приводит к ничтожности сделки.

Для действительности договора дарения недвижимости необходима государственная регистрация. Порядок регистрации и основания отказа в ней устанавливаются в соответствии со ст. 131 ГК специальным законом. В настоящее время действует Закон о регистрации прав на недвижимость. Главным его нововведением является создание Единого государственного реестра прав на недвижимость, лишь запись в котором является доказательством права собственности лица на такое имущество.

Статья 575. Запрещение дарения

Комментарий к статье 575

Новеллу представляет собой включенный в закон исчерпывающий перечень правил, которые не разрешают дарения.

Первое из них вызвано необходимостью обеспечить интересы недееспособных граждан, второе - соображениями сугубо нравственного порядка, третье - возможностью прикрытия предметом дарения противозаконных действий в отношении определенных категорий служащих и четвертое - целесообразностью защиты интересов кредиторов дарителя, а в соответствующих случаях также интересов участников хозяйственных товариществ и обществ (см. ст. 66 ГК), других коммерческих организаций.

Понятия "государственный служащий", "должность государственной службы", "государственная служба" раскрываются в Федеральных законах от 27.05.2003 N 58-ФЗ "О системе государственной службы Российской Федерации" (в ред. от 11.11.2003) <1> и от 27.07.2004 N 79-ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации" (в ред. от 02.02.2006) <2>.

<1> СЗ РФ. 2003. N 22. Ст. 2063; N 46 (ч. 1). Ст. 4437.

<2> СЗ РФ. 2004. N 31. Ст. 3215; 2006. N 6. Ст. 636.

По сравнению с комментируемой статьей в ст. 17 последнего Федерального закона государственному гражданскому служащему, в частности, запрещено получать в связи с исполнением должностных обязанностей вознаграждения от физических и юридических лиц (подарки, денежное вознаграждение, ссуды, услуги, оплату развлечений, отдыха, транспортных расходов и иные вознаграждения), а также выезжать в связи с исполнением должностных обязанностей за пределы территории Российской Федерации за счет средств физических и юридических лиц, за исключением служебных командировок, осуществляемых в соответствии с международными договорами Российской Федерации или на взаимной основе по договоренности между федеральными органами государственной власти, органами государственной власти субъектов РФ и государственными органами других государств, международными и иностранными организациями.

Все перечисленные выше правила не распространяются на так называемые обычные подарки, умеренная стоимость которых установлена в комментируемой и других статьях ГК (см. ст. ст. 576, 579).

Статья 576. Ограничения дарения

Комментарий к статье 576

Наряду с запрещением дарения (ст. 575 ГК) закон впервые вводит и ряд ограничений подобных сделок. Они касаются различных обстоятельств с участием юридических лиц и граждан.

Закрепленное в начале статьи ограничение в известной степени может отражаться на правоспособности таких юридических лиц, как государственные и муниципальные унитарные предприятия, казенные предприятия, а также учреждения (ст. ст. 294, 296 ГК). При этом следует иметь в виду, что ст. 295 в отличие от комментируемой статьи содержит ограничение предприятия по распоряжению лишь недвижимым имуществом. Движимым же имуществом, принадлежащим предприятию, оно распоряжается самостоятельно, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами. Видимо, к таким случаям следует отнести и упоминаемый в комментируемой статье.

Другое ограничение касается имущества, находящегося в общей совместной собственности. Соблюдение правил ст. 253 ГК, к которым отсылает комментируемая статья, должно обеспечить интересы всех ее участников.

Два последующих ограничения связаны с осуществлением обязательственных требований и потому регулируются нормами гл. 24 ГК "Перемена лиц в обязательстве" - о переходе прав кредитора к другому лицу и о переводе долга, а также гл. 22 "Исполнение обязательств" - об исполнении обязательства третьим лицом.

В заключительном пункте комментируемой статьи говорится только о необходимости упоминания в доверенности на совершение дарения представителем одаряемого и предмета дарения. Отсутствие таких сведений означает ничтожность самой доверенности и тем самым недействительность дарения. Здесь едва ли можно усматривать ограничение дарения как такового.

Статья 577. Отказ от исполнения договора дарения

Комментарий к статье 577

Как и предшествующие статьи, нормы об отказе от исполнения договора в интересах дарителя, т.е. об одностороннем расторжении, представляют собой новеллы. Очевидно, что закон имеет в виду состоявшийся консенсуальный договор, по которому исполнение еще не последовало. Непременным условием правомерности отказа дарителя должно быть изменение после заключения договора либо его имущественного или семейного положения, либо состояния здоровья, что при исполнении договора в новых условиях привело бы к существенному (значительному) снижению уровня жизни дарителя.

Пункт 2 комментируемой статьи допускает со ссылкой на ст. 578 ГК также другие основания допустимости отказа от исполнения договора. При этом одаряемый не наделяется правом требовать от дарителя возмещения возникших убытков (п. 3 комментируемой статьи).

Статья 578. Отмена дарения

Комментарий к статье 578

1. Если в предшествующей статье сказано о расторжении консенсуального договора дарения, то в комментируемой статье имеются в виду вполне определенные обстоятельства, независимо от момента заключения договора, при которых даритель вправе либо потребовать от одаряемого возврата вещи, либо отказаться от ее передачи.

В качестве наиболее серьезного основания отмены дарения по безоговорочному волеизъявлению дарителя фигурирует совершение одаряемым покушения на жизнь дарителя, жизнь кого-либо из членов его семьи, близких родственников либо умышленное причинение дарителю телесных повреждений. Подобные противоправные действия квалифицируются уголовным законом как преступления (ст. ст. 30 и 105, 111, 112, 115, 116 УК). Уже одно это не позволяет рассматривать их лишь как очевидную неблагодарность одаренного <1>.

<1> См.: Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный). М., 1996. С. 155.

Когда же по терминологии закона имеет место умышленное лишение жизни дарителя одаряемым, то право требовать отмены договора по суду принадлежит наследникам дарителя.

2. В иных случаях только суд вправе отменить дарение. Это может произойти как по иску дарителя (при угрозе безвозвратной утраты предмета договора в результате ненадлежащего обращения с ним), так и по требованию "заинтересованного лица" (при нарушении положений Закона о банкротстве).

3. Отмена дарения может последовать также, когда в договоре содержалось условие на случай, если даритель переживет одаряемого.

4. Обязанность одаряемого возвратить дарителю подаренную вещь связывается с ее существованием в натуре. Очевидно, что в случае отчуждения вещи кому-либо одаряемым возврат ее недопустим. Не подлежат передаче дарителю и полученные одаряемым плоды и доходы от вещи, так как последние в силу ст. 136 ГК принадлежат лицу, использующему определенное имущество на законном основании (если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, договором об использовании имущества).

Статья 579. Случаи, в которых отказ от исполнения договора дарения и отмена дарения невозможны

Комментарий к статье 579

Неприменение правил двух предшествующих статей к дарению вещей стоимостью не более 5 установленных законом МРОТ (ст. 575 ГК) объясняется прежде всего незначительностью суммы подобных сделок.

Статья 580. Последствия причинения вреда вследствие недостатков подаренной вещи

Комментарий к статье 580

Ранее действовавшее законодательство не регламентировало имущественных последствий, обозначенных в наименовании комментируемой статьи. Тем самым ГК вводит новеллу - специальное положение, направленное на обеспечение интересов одаряемого. Одна из ее особенностей заключается в определении трех условий возмещения вреда жизни, здоровью или имуществу гражданина: недостатки подаренной вещи возникли до ее передачи; они не являются явными; даритель, зная о них, не известил

одаряемого. Другая особенность состоит в том, что возмещение вреда происходит не по нормам о договорной ответственности, а в соответствии с правилами гл. 59 ГК "Обязательства вследствие причинения вреда" (ст. ст. 1064 - 1101). Параграф 3 гл. 59 (ст. ст. 1095 - 1098) посвящен исключительно возмещению вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ или услуг.

Необходимо иметь в виду, что комментируемая статья предусматривает возмещение вреда только дарителем, в то время как согласно ст. 1095 ГК вред возмещается продавцом или изготовителем товара. При этом последняя норма устанавливает возмещение независимо от характера недостатков и вины продавца или изготовителя товара. С этим не согласуется указание комментируемой статьи на вину дарителя (который, зная о недостатках вещи, не предупредил о них одаряемого). С учетом безвозмездности дарения едва ли в рассматриваемой ситуации может быть применена норма о повышенной ответственности дарителя.

Статья 581. Правопреемство при обещании дарения

Комментарий к статье 581

Как и большинство норм данной главы, содержащиеся в статье правила относятся к консенсуальным договорам дарения и представляют собой нововведения. Вместе с тем они являются диспозитивными, поскольку допускают иное решение вопросов по конкретному договору, в котором чаще всего одной стороной выступает гражданин.

Недопущение в принципе перехода прав одаряемого и допустимость перехода обязанностей дарителя к его наследникам, другим правопреемникам объясняется, видимо, тем, что отношения сторон обычно строятся на личностной основе.

Статья 582. Пожертвования

Комментарий к статье 582

1. Регламентируемые комментируемой статьей отношения в таком виде закреплены в законе впервые.

В ГК РСФСР в одной из двух статей гл. 23 "Дарение" без привлечения специального термина предусматривалось, что дарение гражданином имущества государственной, кооперативной или другой общественной организации возможно при использовании этого имущества лишь для определенной общественно полезной цели. Тем самым в качестве жертвователя выступало лишь физическое лицо, а на соответствующей организации лежала обязанность осуществить его волю, причем требовать исполнения этого условия был вправе как даритель, так и прокурор. Нотариальная практика исходила из того, что указание на цель использования имущества могло быть включено и в договор дарения между гражданами.

В отличие от прежнего действующий закон содержит краткое, но достаточно четкое определение пожертвования, рассматривая его в качестве особого вида дарения. В комментируемой статье, кроме того, сосредоточен ряд относящихся к нему правил. Авторы одного из комментариев, признавая пожертвование видом дарения, вместе с тем ошибочно отмечают, что "это новый институт, который не регулировался ГК 1964 г." <1>. Как видно из сказанного, во-первых, в ГК РСФСР была специальная норма о подобных отношениях, а во-вторых, наличие определенной совокупности регламентирующих их правил вовсе не означает, что налицо особое правовое "образование" в виде института. Им, несомненно, является дарение в целом как самостоятельный тип договора, а не его вид.

<1> См.: Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный). М., 1996. С. 157.

Ранее в рассматриваемых отношениях дарителем выступал исключительно гражданин, а одаряемым - только соответствующая организация. Ныне подобного ограничения не существует. Пожертвования могут иметь место в пользу различных субъектов гражданского права. Это вытекает из законоположения, согласно которому пожертвования адресуются гражданам и названным в статье таким некоммерческим организациям, как учреждения, общественные и религиозные организации, а также Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования.

2. Если прежде закон определял, что дарение гражданином организации могло быть обусловлено использованием имущества для определенной общественно полезной цели, то теперь для признания дарения пожертвованием требуется, чтобы оно было сделано именно в этих целях.

В качестве предмета пожертвования ныне обозначены вещи или права. Здесь, однако, следует учитывать, что в силу ст. 128 ГК "Виды объектов гражданских прав" к таким феноменам отнесены вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права.

Нуждается в особом пояснении текст п. 2 комментируемой статьи. На принятие пожертвования действительно не требуется чьего-либо разрешения; в противном случае нарушался бы один из принципов договорного права, закрепленных в ст. ст. 1 и 421 ГК. Но указание, что не нужно чьего-либо согласия, может создать искаженное представление о сущности дарения как гражданско-правовом договоре. Необходимо подчеркнуть, что только согласованное волеизъявление дарителя и одаряемого образует дарение как особую категорию.

3. Согласно п. 3 комментируемой статьи пожертвование имущества гражданину без указания цели его использования дает основание квалифицировать договор в качестве "обычного дарения". В остальных же случаях (дарение юридическому лицу, субъектам, перечисленным в ст. 124 ГК) подаренное имущество должно использоваться "в соответствии с назначением имущества".

4. Когда использование имущества по назначению становится невозможным по объективным причинам, допускается его использование по другому назначению. Однако для этого должно быть получено согласие дарителя, а в случае смерти гражданина-жертвователя или ликвидации соответствующего юридического лица - решение суда.

В указанных в законе случаях жертвователю или его правопреемникам, в том числе наследникам, предоставляется право требовать отмены пожертвования.

При применении ст. 582 ГК не следует оставлять без внимания положения Закона о благотворительной деятельности. В нем благотворители определяются как лица, осуществляющие благотворительные пожертвования в определенных формах. Последними признаются, во-первых, бескорыстная (безвозмездная или на льготных условиях) передача в собственность имущества, в том числе денежных средств и (или) объектов интеллектуальной собственности; во-вторых, наделение правами владения, пользования и распоряжения любыми объектами права собственности; в-третьих, выполнение работ, предоставление услуг благотворителями - юридическими лицами. При этом благотворители вправе определять цели и порядок использования своих пожертвований.

Граждане, осуществляющие благотворительную деятельность в форме безвозмездного труда в интересах благополучателя, в том числе благотворительной организации, именуется в упомянутом Законе добровольцами, а благополучателями - лица, получающие благотворительные пожертвования от благотворителей, помощь добровольцев.

Глава 33. РЕНТА И ПОЖИЗНЕННОЕ СОДЕРЖАНИЕ С ИЖДИВЕНИЕМ

§ 1. Общие положения о ренте и пожизненном содержании с иждивением

Статья 583. Договор ренты

Комментарий к статье 583

Рента - одно из существенных новшеств современного российского законодательства. С экономической точки зрения рента представляет собой вид регулярного дохода, не требующий от получателя осуществления трудовой, предпринимательской или иной деятельности, а основанный непосредственно на передаваемом в собственность плательщика имуществе.

К наиболее известным в зарубежных странах и дореволюционной России видам ренты относятся земельная рента, уплачиваемая пользователем земельного участка землевладельцу, и государственная рента - форма государственного займа без обязательства государства возратить вложенный капитал к определенному сроку. В царской России государственная рента приносила около 4% годовых.

Институт ренты мало изучен в российской цивилистике и в нынешних условиях представляет собой весьма актуальный объект для углубленного правового исследования. Достаточно сказать, что ни в Учебнике русского гражданского права Г.Ф. Шершеневича 1907 г., ни в Юридическом словаре 1953 г., ни в Юридическом энциклопедическом словаре 1984 г. или Юридической энциклопедии 1995 г. нет разделов о ренте.

В ГК РСФСР только две статьи (ст. ст. 253 и 254) были посвящены близкому к ренте вопросу - купле-продаже жилого дома с условием пожизненного содержания. Однако статьи эти предусматривали больше ограничений, нежели управомочивающих норм о рентных отношениях. Ограничение по предмету заключалось в том, что рентные (квазирентные) отношения могли устанавливаться только по поводу жилого дома или его части. Субъектный состав возможных получателей содержания ограничивался только нетрудоспособными по возрасту или состоянию здоровья лицами, а по существу правоотношений главное ограничение состояло в том, что в обмен на отчуждаемое имущество эти лица могли получать только содержание (обеспечение) в натуре - жилище, питание, уход и т.п., но не деньги. В настоящее время для граждан все указанные ограничения сняты, и определенные запреты касаются только юридических лиц и их отдельных разновидностей (п. 1 ст. 589, ст. 596 ГК).

Сторонами договора ренты являются получатель ренты, передающий имущество в собственность другой стороне, и плательщик ренты, который обязуется периодически выплачивать получателю ренту либо деньгами, либо путем предоставления средств на содержание получателя. При этом в законе различаются два основных вида ренты: постоянная рента, период времени выплаты которой заранее никак не ограничен, и пожизненная рента, выплачиваемая в пределах срока жизни получателя ренты. Разновидностью пожизненной ренты является пожизненное содержание гражданина с иждивением.

В структуре части второй ГК гл. 33, посвященная ренте, расположена после разделов о купле-продаже, мене, дарении и как бы завершает собой большую группу правовых институтов, связанных с отчуждением имущества в собственность других лиц, а после ренты следуют разделы о передаче имущества другим лицам без перехода к ним права собственности на это имущество - аренда, безвозмездное пользование и др.

Характерная особенность ренты заключается в том, что имущество, передаваемое под выплату ренты, сразу переходит в собственность плательщика ренты, который по общему правилу вправе его отчуждать немедленно после получения, за исключением

специально оговоренных в законе или договоре случаев. Получатель же ренты взамен переданного им по договору имущества получает долговременное обязательство со стороны плательщика о выплате ренты.

Состав имущественных объектов, передаваемых под выплату ренты, в настоящее время никак не ограничен, и предметом ренты могут быть практически любые вещи, принадлежащие гражданам или некоммерческим организациям, относящиеся как к движимому имуществу, так и к недвижимости. Исключение составляют лишь вещи, в принципе изъятые из свободного имущественного оборота или ограниченные в таком обороте (оружие, наркотические вещества и т.п.).

Состав возможных плательщиков ренты в законе никак не ограничен; ими могут быть любые юридические лица и граждане. Что же касается получателей ренты, то в этом качестве могут выступать только граждане и при определенных условиях - некоммерческие организации.

Статья 584. Форма договора ренты

Комментарий к статье 584

Поскольку любой договор ренты подлежит нотариальному удостоверению, а удостоверительная надпись нотариуса может совершаться только на документах, отвечающих требованиям письменной сделки (ст. ст. 160 и 163 ГК), то во всех случаях договор ренты, независимо от его разновидности, состава участников и т.п., должен заключаться сторонами в письменной форме.

На практике при оформлении и удостоверении договоров ренты нотариусы, не имея иногда под рукой апробированной специальной формы договора ренты, используют в ряде случаев устоявшиеся формы договоров: купли-продажи - для ренты, при которой имущество передается за плату, или дарения - для ренты, при которой имущество передается бесплатно (п. 2 ст. 585 ГК). Представляется, что даже хорошо подготовленные и зарекомендовавшие себя на практике формы договоров купли-продажи и дарения, имеющиеся у нотариусов, должны применяться ими к рентным отношениям с большой осторожностью (а лучше их вообще не применять, когда будут отработаны и апробированы специальные формы рентных договоров).

Рентные отношения как при платной, так и при бесплатной передаче имущества плательщику ренты по своей природе не укладываются в рамки институтов купли-продажи (при которой вещь передается за определенную, заведомо ограниченную в размере денежную плату - гл. 30 ГК) или дарения (при котором вообще не предусматривается оплата в денежной или иной форме - гл. 32 ГК). Поэтому правила ГК о купле-продаже и дарении далеко не всегда применимы к рентным отношениям по передаче и оплате имущества (см. п. 2 ст. 585 и коммент. к ней).

При передаче под выплату ренты вещей, относящихся к недвижимому имуществу (ст. 130 ГК), помимо нотариального удостоверения договора требуется также его государственная регистрация (ст. 131 ГК). Причем в отличие от договора продажи недвижимости (ст. 549 ГК), который может регистрироваться непосредственно, без предварительного нотариального удостоверения (ст. ст. 550, 551 ГК), договор ренты не подлежит прямой государственной регистрации и сначала должен быть нотариально удостоверен.

В Обзоре судебной практики за III квартал 2001 г., утвержденном Постановлением Президиума ВС РФ от 26.12.2001 <1>, имеется разъяснение о том, что если рентополучатель, отчуждающий по договору пожизненной ренты недвижимость, умер после нотариального удостоверения договора, не успев зарегистрировать договор в Комитете по регистрации прав на недвижимое имущество (ныне - Росрегистрация), то такой договор ренты не может считаться заключенным.

Статья 585. Отчуждение имущества под выплату ренты

Комментарий к статье 585

В зависимости от того, передается ли под выплату ренты имущество за плату или бесплатно, могут изменяться не только правила о передаче и (или) оплате этого имущества, но также в некоторых случаях и правовые последствия передачи рентного имущества. Так, вопрос о платной либо бесплатной передаче рентного имущества имеет существенное значение для определения размера выкупной цены постоянной ренты, если в договоре она не установлена (п. п. 2 и 3 ст. 594 ГК).

Для плательщика ренты различаются степени риска случайной гибели или повреждения рентного имущества - при бесплатном или платном отчуждении его получателем ренты (ст. 595 ГК). Важное значение платная или бесплатная передача рентного имущества может иметь и для получателя ренты, который в зависимости от этого вправе или не вправе иногда претендовать на возврат имущества (п. 2 ст. 599 ГК).

Применение к рентным отношениям правил о купле-продаже и дарении необходимо осуществлять с большой осторожностью. Во-первых, они могут применяться не целиком к рентным отношениям, а лишь к отношениям по передаче и (или) оплате имущества (имеется в виду единовременная оплата при передаче имущества, а не осуществление рентных платежей, на которые правила о купле-продаже не распространяются). И во-вторых, далеко не все правила о купле-продаже и дарении отвечают существу договора ренты.

Так, например, в случае передачи имущества под выплату ренты за плату можно, как представляется, включать в договор ренты правило из области купли-продажи (ст. 491 ГК) о том, что за продавцом (получателем ренты) сохраняется право собственности на переданное имущество до оплаты покупателем (плательщиком ренты) этого имущества (не относя к этой оплате рентные платежи). Такое заимствование правил о купле-продаже, думается, не будет противоречить существу ренты, если только в понятие "оплата" не будут включаться и рентные платежи.

Напротив, при бесплатной передаче имущества под выплату ренты нельзя, например, заимствовать правило ст. 573 ГК о том, что одаряемый (плательщик ренты) вправе в любое время до передачи ему имущества от него отказаться. Поскольку специальными нормами о ренте не установлено, что для заключения рентного договора необходима передача имущества (п. 2 ст. 433 ГК), то договор ренты, не связанный с передачей недвижимости, считается заключенным с момента его нотариального удостоверения (п. 1 ст. 425, п. 1 ст. 434, ст. 584 ГК), а договор ренты, основанный на отчуждении недвижимости, - с момента его государственной регистрации (п. 3 ст. 433 и ст. 584 ГК).

Договор ренты с момента его заключения вступает в силу, и плательщик ренты, исходя из существа договора (п. 1 ст. 583 ГК), должен, в частности, принять передаваемое ему под выплату ренты имущество. Отказ после заключения договора от принятия рентного имущества, в том числе передаваемого бесплатно, должен расцениваться как нарушение заключенного договора ренты.

Статья 586. Обременение рентой недвижимого имущества

Комментарий к статье 586

1. Имущество, в том числе недвижимое, переданное под выплату ренты, не выбывает по общему правилу из имущественного оборота и может быть отчуждено плательщиком

ренты третьему лицу сразу после получения этого имущества по договору ренты от первоначального владельца (после государственной регистрации рентной сделки с недвижимостью - см. коммент. к ст. 585). При этом согласия получателя ренты на отчуждение имущества плательщиком ренты в собственность третьего лица по общему правилу не требуется. Оно необходимо лишь в случае отчуждения недвижимости, полученной плательщиком ренты по договору пожизненного содержания с иждивением (ст. 604 ГК), а также в некоторых других случаях, специально оговоренных в законе или договоре (см., например, п. 1 ст. 587 в сочетании с п. 2 ст. 346 ГК).

При отчуждении недвижимого имущества плательщиком ренты в пользу третьего лица к последнему вместе с правом собственности на недвижимость переходят и все обязательства плательщика ренты, вытекающие из договора ренты, в том числе не выполненные первоначальным плательщиком ренты обязательства. По сути дела, третье лицо, ставшее собственником обремененной рентой недвижимости, автоматически становится плательщиком ренты, а предыдущий плательщик так же автоматически прекращает выступать в этом качестве.

Разумеется, лицо, приобретающее недвижимость, обремененную рентными обязательствами, должно быть заранее уведомлено отчуждающей недвижимостью стороной о наличии такого обременения. Государственная регистрация сделок с недвижимостью (ст. ст. 131, 584 ГК) помогает избежать недоразумений в этом вопросе, в том числе случаев признания таких сделок совершенными под влиянием заблуждения (ст. 178 ГК) или обмана (ст. 179 ГК).

Исходя из содержания п. 1 комментируемой статьи, рента обременяет не только земельные участки, здания, сооружения, но и все другие виды недвижимого имущества, в том числе любые объекты, прочно связанные с землей, например многолетние насаждения, а также определенные виды регистрируемого имущества - воздушные и морские суда и пр. (ст. 130 ГК).

Предусмотренные в комментируемой статье правовые последствия наступают только при условии, что плательщик ренты произвел именно отчуждение недвижимого имущества в собственность третьего лица. Если же плательщик ренты, сохраняя право собственности на недвижимость, передал ее, например, в аренду (гл. 34 ГК) или безвозмездное пользование (гл. 36 ГК), то комментируемая статья на взаимоотношения сторон распространяться не будет.

2. Передавший недвижимость в собственность третьего лица плательщик ренты перестает быть таким плательщиком, но не освобождается полностью от ответственности по требованиям получателя ренты, возникшим в связи с нарушением договора ренты. По закону он несет субсидиарную, т.е. дополнительную, ответственность по таким требованиям вместе с основным должником - новым собственником переданной первоначально под выплату ренты недвижимости.

В случае если обремененное рентой недвижимое имущество многократно переходило от одного собственника к другому, то по смыслу и содержанию п. 2 комментируемой статьи субсидиарную ответственность перед получателем ренты будет нести не первоначальный плательщик ренты, непосредственно заключивший рентный договор, а предпоследний собственник недвижимости (предпоследний плательщик ренты), передавший недвижимость в собственность ее последнему владельцу (последнему плательщику ренты), выступающему в качестве основного должника.

Вместо субсидиарной ответственности законом или договором может быть предусмотрена солидарная ответственность предпоследнего собственника обремененного рентой недвижимого имущества, при которой получатель ренты вправе по своему выбору заявить требование как к последнему, так и к предпоследнему собственнику недвижимости или одновременно к ним обоим (ст. ст. 322, 323 ГК). При этом солидарная ответственность может быть предусмотрена как непосредственно в договоре ренты, так и

в договоре об отчуждении недвижимости между последним и предпоследним ее собственниками.

Недвижимое имущество, переданное под выплату ренты, обременено не только обязательством по выплате ренты, но одновременно и залоговым обязательством (ст. 587 ГК).

Статья 587. Обеспечение выплаты ренты

Комментарий к статье 587

1. Целесообразность установления в законодательстве двойного обременения переданной под выплату ренты недвижимости - одновременно и рентой (ст. 586 ГК), и залогом - вызывает сомнения. Думается, что при наличии субсидиарной (и тем более при возможности солидарной) ответственности по требованиям получателя ренты со стороны лица, осуществившего отчуждение недвижимости, обремененной рентой (ст. 586 ГК), вполне достаточно было бы одного обременения недвижимости - самой рентой. Тем не менее законодатель решил пока этот вопрос иначе, установив дополнительное обременение - залог, который, как представляется, чрезмерно затрудняет участие переданной под выплату ренты недвижимости в дальнейшем имущественном обороте (а без такого участия рентная форма отчуждения имущества теряет практический смысл) и предоставляет получателю ренты избыточную правовую защиту.

Согласно п. 3 ст. 334 ГК залог возникает как в силу договора, так и на основании закона при наступлении указанных в нем обстоятельств, если в законе предусмотрено, какое имущество и для обеспечения исполнения какого обязательства признается находящимся в залоге. В п. 1 комментируемой статьи определены и обстоятельства возникновения права залога на недвижимость у получателя ренты в обеспечение обязательства плательщика ренты - передача под выплату ренты этой недвижимости, оказывающейся в залоге.

Следовательно, получатель ренты, передавший плательщику недвижимое имущество, приобретает право залога на это имущество непосредственно в силу закона, даже при отсутствии между получателем и плательщиком ренты специального залогового договора или соглашения о залоге.

При этом плательщик ренты - новый собственник имущества становится залогодателем, а получатель ренты - залогодержателем. В этих условиях особое значение приобретает разъяснение нотариусом сторонам договора ренты правовых последствий передачи недвижимости под выплату ренты, с точки зрения залогового, в том числе ипотечного, законодательства (§ 3 гл. 23 ГК).

2. При передаче под выплату ренты денег и иного движимого имущества в договоре ренты обязательно должно содержаться условие либо о предоставлении плательщиком ренты обеспечения исполнения его обязательств - путем установления в договоре неустойки, предоставления поручительства, банковской гарантии и пр. (ст. 329 ГК), либо об обязанности плательщика ренты застраховать в пользу получателя ренты риск ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение плательщиком рентных обязательств.

При отсутствии в договоре такого существенного условия (одного из двух названных) договор ренты будет считаться незаключенным (п. 1 ст. 432 ГК), даже если он был нотариально удостоверен. Исключение, по-видимому, должны составлять случаи, при которых хотя обеспечение в договоре ренты и не упомянуто, но к моменту заключения рентного договора оно уже фактически существовало. Например, поручительство может быть дано не только для обеспечения существующего обязательства, но и обязательства, которое возникнет в будущем (ст. 361 ГК).

По смыслу п. п. 2 и 3 комментируемой статьи обеспечение может быть предоставлено плательщиком ренты до, во время и после заключения договора ренты. В случае если после заключения договора ренты ее плательщик так и не предоставил получателю необходимого обеспечения либо возникли иные обстоятельства, названные в п. 3 этой статьи, то получатель ренты вправе расторгнуть договор ренты и потребовать возмещения убытков.

3. Исходя из содержания п. п. 2 и 3 ст. 450 ГК, а также п. 3 ст. 453 ГК, договор ренты в этом случае может быть расторгнут получателем ренты в судебном порядке. Исключение могут составлять ситуации, при которых в соответствии с договором ренты движимое имущество передается плательщику ренты только в обмен на предоставляемое им обеспечение. Если обеспечение так и не будет предоставлено, получатель ренты сможет в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора ренты (от передачи имущества плательщику), и при условии, что такой отказ прямо обусловлен в договоре ренты, договор будет считаться расторгнутым без обращения в суд (п. 3 ст. 450 ГК). Однако если получатель ренты захочет при этом потребовать возмещения убытков, то ему придется обратиться в суд.

Из текста п. 4 ст. 453 ГК и п. 3 комментируемой статьи следует, что при расторжении договора ренты по п. 3 ст. 587 получатель ренты помимо возмещения убытков вправе потребовать возврата переданного под выплату ренты движимого имущества лишь в одном случае - если это прямо предусмотрено в договоре ренты. В остальных случаях он может требовать только возмещения убытков.

При этом следует иметь в виду, что возможность заявлять требование о возврате имущества, предусмотренная в п. 2 ст. 599 ГК, относится не к требованию получателя пожизненной ренты о расторжении договора с возмещением убытков, а к его требованию о выкупе ренты (п. 1 ст. 599 ГК) и к положениям п. 3 комментируемой статьи отношения не имеет. Необходимо также отметить, что п. 3 комментируемой статьи касается расторжения договоров о передаче под выплату ренты только движимого имущества. Поэтому п. 2 ст. 605 ГК, где говорится о возможности возврата получателю ренты недвижимого имущества, к вопросам, урегулированным в п. 3 ст. 587 ГК, также отношения не имеет.

Статья 588. Ответственность за просрочку выплаты ренты

Комментарий к статье 588

Проценты за пользование плательщиком ренты причитающимися получателю ренты денежными средствами взыскиваются в порядке, предусмотренном ст. 395 ГК. В частности, на участников рентных отношений в полном объеме распространяется правило п. 2 ст. 395 ГК о том, что если убытки, причиненные получателю ренты неправомерным использованием его средствами, превышают сумму причитающихся ему процентов, то получатель ренты вправе требовать от плательщика ренты возмещения убытков в части, превышающей проценты.

Порядок взыскания процентов за пользование чужими денежными средствами разъяснен в п. п. 50 и 51 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ N 6/8. Согласно этому совместному Постановлению в отношениях с участием как организаций, так и граждан размер процентов определяется единой учетной ставкой ЦБ РФ по кредитным ресурсам, предоставляемым коммерческим банкам (ставкой рефинансирования).

§ 2. Постоянная рента

Статья 589. Получатель постоянной ренты

Комментарий к статье 589

1. По смыслу и содержанию рентного законодательства получение ренты, являясь формой регулярного дохода, не должно тем не менее носить характер коммерческой, предпринимательской деятельности. В связи с этим получателями постоянной ренты могут быть только граждане и некоммерческие организации, а пожизненной ренты, в том числе пожизненного содержания с иждивением, - исключительно граждане (ст. ст. 596 и 601 ГК).

При этом физические лица могут быть получателями ренты только в качестве граждан как таковых, но не в качестве индивидуальных предпринимателей (ст. 23 ГК). Некоммерческие организации могут выступать получателями постоянной ренты, если это соответствует целям их деятельности.

Согласно п. 2 ст. 2 Закона о некоммерческих организациях некоммерческие организации могут создаваться для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, в целях охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и организаций, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ.

Из приведенного перечня допустимых целей деятельности некоммерческих организаций крайне затруднительно объективно отобрать те цели, которым получение постоянной ренты соответствует, а которым - нет. На практике главным показателем такого соответствия считается прямая запись в зарегистрированном уставе некоммерческой организации о том, что она вправе получать постоянную ренту.

2. Права получателя ренты могут переходить к другим лицам (если они отвечают вышеперечисленным условиям) либо в результате уступки требования, либо по наследству, либо в порядке правопреемства при реорганизации юридических лиц. При этом уступка требования по получению постоянной ренты, как и договор ренты, должна быть во всех случаях письменно оформлена и нотариально удостоверена, а если рентное обязательство было основано на отчуждении недвижимости - также зарегистрирована в установленном порядке (ст. 389 ГК).

По наследству права получателя постоянной ренты переходят к другим лицам в соответствии с нормами наследственного законодательства.

В порядке правопреемства при реорганизации некоммерческих организаций права получателя постоянной ренты переходят к другим некоммерческим организациям по передаточному акту или разделительному балансу (ст. 58 ГК).

Переход или передача прав получателя постоянной ренты могут быть ограничены или запрещены как законом, так и договором ренты.

Статья 590. Форма и размер постоянной ренты

Комментарий к статье 590

1. По соглашению сторон, закреплённому в рентном договоре, постоянная рента может выплачиваться в любой форме - деньгами, путем предоставления вещей, выполнения работ или оказания услуг. При этом выплата и получение ренты в иностранной валюте допустимы только с соблюдением правил и ограничений, содержащихся в законодательстве о валютном регулировании и валютном контроле.

Во всех случаях, даже если стороны договорились о выплате постоянной ренты путем выполнения работ или оказания услуг, размер ренты должен быть выражен в договоре в определенной денежной сумме. В противном случае будет затруднительно, в частности, определить размер ответственности плательщика за просрочку выплаты ренты.

По соглашению сторон в договоре может быть предусмотрена смешанная форма выплаты постоянной ренты - частично деньгами, а частично вещами, работами и услугами.

2. По общему правилу размер выплачиваемой ренты увеличивается пропорционально увеличению установленного законом МРОТ. Однако в договоре постоянной ренты стороны могут предусмотреть иную пропорцию изменения размера ренты либо вовсе исключить возможность такого изменения.

Статья 591. Сроки выплаты постоянной ренты

Комментарий к статье 591

В комментируемой статье установлен общий порядок, согласно которому постоянная рента должна выплачиваться по окончании каждого календарного квартала. Согласно ст. 192 ГК квартал считается равным 3 месяцам, отсчет календарных кварталов ведется с начала года, а срок, исчисляемый кварталами, истекает в соответствующее число последнего месяца квартала. Поскольку постоянная рента должна уплачиваться по окончании квартала, можно утверждать, что ренту следует выплачивать на следующий день после окончания календарного квартала. В том случае, если указанный день является нерабочим, днем выплаты ренты согласно ст. 193 ГК должен считаться ближайший следующий за ним рабочий день.

Рассматриваемая норма не носит императивного характера. Стороны могут установить в договоре иную периодичность уплаты постоянной ренты: ежемесячно, раз в полгода или год и т.д.

Статья 592. Право плательщика на выкуп постоянной ренты

Комментарий к статье 592

1. В соответствии с п. 2 ст. 583 ГК постоянная рента является бессрочной, так как обязательства по ее выплате заранее не ограничены каким-либо определенным сроком и в принципе могут существовать бесконечно долго. На отношения постоянной ренты распространяются общие правила о прекращении обязательств, изменении и расторжении договоров, за исключением прекращения обязательств исполнением (ст. 408 ГК). Кроме того, получатель ренты вправе в любой момент отказаться от получения рентных платежей, прекратив обязательство прощением долга (ст. 415 ГК). В то же время законодательством установлен еще один способ прекращения обязательств по выплате ренты - выкуп ренты. Плательщик постоянной ренты вправе выкупить ренту и таким путем прекратить дальнейшую выплату рентных платежей.

Значение механизма выкупа постоянной ренты состоит в том, что плательщик ренты в порядке, согласованном сторонами, выплачивает получателю сумму, в которую заранее оценена постоянная рента, либо сумму, определенную в установленном законом порядке, что приводит к освобождению плательщика от дальнейшей выплаты ренты.

2. В том случае, если плательщик ренты желает ее выкупить, он обязан выполнить ряд условий. Во-первых, плательщик ренты должен письменно сообщить получателю ренты о своем желании выкупить ренту (на тот случай, если между сторонами договора возникнет спор, подобное уведомление следует направлять заказным письмом с уведомлением о вручении либо вручать под расписку). Во-вторых, сообщение должно быть отправлено не позднее чем за 3 месяца до окончания выплаты ренты, если более длительный срок не установлен договором. И наконец, в-третьих, плательщик должен выплачивать ренту в полном объеме до выплаты всей суммы выкупа, если иное не предусмотрено договором. При этом получателю ренты, несомненно, выгодно установить

в договоре срок предупреждения о выкупе больший, чем предусмотрен законом, - 3 месяца, так как в это время он продолжает получать рентные платежи.

3. Пункт 3 комментируемой статьи защищает права обеих сторон договора ренты. С одной стороны, плательщик ренты ни при каких условиях не может быть лишен права на выкуп ренты. Более того, плательщик постоянной ренты даже не может отказаться от своего права на выкуп ренты, так как подобное условие договора признается ничтожным. С другой стороны, выкуп ренты не всегда соответствует интересам получателя ренты, так как выкупная цена может быть значительно меньше суммы рентных платежей за достаточно длительный период времени. В этом случае получатель ренты может предусмотреть в договоре, что право плательщика на выкуп ренты может быть осуществлено лишь после смерти получателя ренты или по истечении согласованного сторонами срока, который не может превышать 30 лет с момента заключения договора. Последнее условие также призвано защищать интересы плательщика ренты.

Статья 593. Выкуп постоянной ренты по требованию получателя ренты

Комментарий к статье 593

1. Комментируемая статья нацелена на защиту интересов получателя постоянной ренты в случае нарушения плательщиком ренты своих обязательств либо возникновения обстоятельств, которые, несомненно, будут препятствовать выплате ренты в дальнейшем. Следует отметить, что в отличие от плательщика ренты ее получатель вправе требовать принудительного выкупа ренты плательщиком только в случаях, прямо указанных в законе или в договоре.

Нарушениями договора ренты признаются просрочка плательщиком выплаты ренты более чем на 1 год, если иное не предусмотрено договором, и нарушение плательщиком ренты своих обязательств по обеспечению выплаты ренты (т.е. по обеспечению исполнения обязательств (ст. 329 ГК)). Однако перечень оснований, которые дают получателю ренты право требовать ее выкупа плательщиком, не является исчерпывающим. В договоре стороны могут предусмотреть другие условия, при наступлении которых получатель ренты может требовать ее выкупа плательщиком.

2. Самостоятельным основанием предъявления получателем ренты требования о выкупе ее плательщиком является признание плательщика ренты неплатежеспособным либо возникновение иных обстоятельств, очевидно свидетельствующих, что рента не будет выплачиваться в размере и в сроки, установленные договором.

Очевидно, что неплатежеспособность плательщика ренты либо наличие иных обстоятельств, свидетельствующих, что рента выплачиваться не будет, в случае возникновения спора сторон необходимо будет доказывать в судебном порядке.

Критерием несостоятельности (к которой в данном случае можно приравнять неплатежеспособность) в соответствии со ст. ст. 2 и 3 Закона о банкротстве является неспособность в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам, если соответствующие обязательства не исполнены в течение 3 месяцев с момента наступления даты их исполнения.

Еще сложнее будет установить, какие именно обстоятельства с полной очевидностью свидетельствуют, что плательщик ренты не сможет в дальнейшем соблюдать условий договора о выплате ренты.

Наибольшую же сложность представляет вопрос о том, каким образом лицо, уже являющееся неплатежеспособным, сумеет выполнить требование получателя ренты о ее выкупе.

3. Четвертое, и последнее, названное в законе основание для заявления требования о выкупе ренты - это передача плательщиком ренты полученного им по договору ренты

недвижимого имущества в общую собственность или разделение его между несколькими лицами.

Платательщик ренты приобретает рентное имущество в собственность и в соответствии со ст. 209 ГК вправе отчуждать это имущество другим лицам. В то же время в том случае, если по договору ренты передается недвижимое имущество, согласно ст. 586 ГК именно оно обременяется рентой. Следовательно, в случае отчуждения недвижимости платательщиком ренты его обязательства по договору постоянной ренты переходят к приобретателю имущества. В том случае, если полученное по договору ренты недвижимое имущество будет передано в общую собственность или разделено между несколькими лицами, появление вместо одного плательщика нескольких приведет к дроблению имущества и прав на него, что ухудшит обеспеченность выплат ренты и может повлечь нерегулярную выплату ренты. Однако в этом случае получатель ренты вправе потребовать от предыдущего плательщика ренты как лица, несущего субсидиарную (либо солидарную, если это предусмотрено другим законом или договором) ответственность, уплаты ренты.

4. Следует отметить, что перечень оснований для предъявления получателем постоянной ренты требования о выкупе ренты плательщиком не является исчерпывающим, и стороны вправе по своему усмотрению предусмотреть в договоре иные обстоятельства, наступление которых может повлечь предъявление требования о выкупе ренты плательщиком.

Так, например, отчуждение плательщиком ренты переданного ему по договору постоянной ренты движимого имущества не влечет перехода обязательств по выплате ренты к новому владельцу имущества.

В связи с этим в комментируемой статье не предусмотрено право получателя постоянной ренты требовать выкупа ренты в случае, если движимое имущество, переданное под выплату ренты, было передано плательщиком ренты в общую собственность или разделено между несколькими лицами. Однако у получателя ренты могут возникнуть опасения, что, не имея в своей собственности переданного по договору ренты имущества, плательщик ренты не сможет выплачивать ренту. В этом случае получатель ренты может настаивать на включении в договор постоянной ренты условия, согласно которому передача плательщиком ренты движимого рентного имущества в общую собственность или разделение его между несколькими лицами будет являться основанием для предъявления получателем ренты требования о ее выкупе плательщиком.

В то же время, если в основном договоре на передачу движимого имущества под выплату ренты предусмотрены гарантии его выполнения (например, предоставление плательщиком ренты банковской гарантии либо поручительства третьего лица, платежеспособность которого известна обеим сторонам, или обязательство плательщика ренты застраховать риск неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательства по договору ренты в пользу получателя ренты), получатель ренты может быть в большей степени уверен в стабильности рентных отношений.

Статья 594. Выкупная цена постоянной ренты

Комментарий к статье 594

1. Заключая договор постоянной ренты, стороны могут договориться о размере выкупной цены постоянной ренты, устраивающем как плательщика, так и получателя ренты.

В этом случае стороны могут установить твердую выкупную цену ренты - большую либо меньшую, нежели предусмотренная в п. п. 2 и 3 ст. 594 ГК, предусмотреть изменение выкупной цены в соответствии с изменением стоимости имущества либо установить иные критерии определения размера выкупной цены. Стороны могут

установить, что стоимость бесплатно переданного по договору ренты имущества не будет включаться в выкупную цену либо стоимость указанного имущества будет определяться сторонами по правилам, отличающимся от предусмотренных п. 3 ст. 424 ГК.

В том случае, если стороны не установили выкупную цену в договоре ренты, договорная цена будет определяться по правилам, предусмотренным п. п. 2 и 3 ст. 594 ГК.

2. В том случае, если стороны не установили в договоре ренты, по которому имущество было передано за плату, условия о выкупной цене, выкуп должен осуществляться по цене, равной годовой сумме ренты.

Невысокая выкупная цена в данном случае объясняется тем, что получатель ренты уже получил определенную соглашением сторон цену за переданное под выплату ренты имущество. Следовательно, при выкупе ренты ее плательщиком получатель ренты не рискует утратить без возмещения все права на переданное по договору ренты имущество.

3. Если по договору постоянной ренты имущество было передано под выплату ренты бесплатно и условие о выкупной цене в договоре отсутствует, выкупная цена согласно п. 3 ст. 594 ГК состоит из суммы рентных платежей, подлежащих выплате за год, и цены переданного под выплату ренты имущества.

При этом цена имущества уже не может быть определена сторонами по своему усмотрению, а определяется по правилам, предусмотренным п. 3 ст. 424 ГК, т.е. по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичное имущество.

Это правило должно возместить, хотя бы частично, потери получателя ренты, безвозмездно передавшего имущество под выплату ренты, в случае ее выкупа плательщиком ренты.

Статья 595. Риск случайной гибели имущества, переданного под выплату постоянной ренты

Комментарий к статье 595

Согласно ст. 211 ГК риск случайной гибели или случайного повреждения имущества (т.е. риск гибели либо повреждения имущества, наступившего в силу случая или действия непреодолимой силы, при отсутствии чьей-либо вины) несет его собственник, если иное не предусмотрено законом или договором. Следовательно, в случаях, специально предусмотренных законом или договором, риск может быть переложено собственником на другое лицо.

Пункт 1 комментируемой статьи, говорящий о том, что риск случайной гибели или случайного повреждения имущества, переданного бесплатно под выплату постоянной ренты, несет плательщик ренты, полностью повторяет общее правило, установленное в ст. 211 ГК. Стороны не вправе изменять в договоре условие, касающееся гибели имущества, переданного плательщику постоянной ренты безвозмездно.

При случайной гибели или повреждении имущества, переданного под выплату ренты бесплатно, плательщик ренты сохраняет свои обязательства по выплате ренты.

При случайной гибели возмездно переданного имущества плательщик вправе требовать соответственно прекращения обязательства по выплате ренты либо изменения условий ее выплаты. Следовательно, в п. 2 комментируемой статьи предусматривается порядок, отличный от общего, установленного ст. 211 ГК. Ведь риск (или часть риска) случайной гибели или повреждения возмездно переданного имущества несет получатель ренты, не являющийся собственником имущества.

Право плательщика ренты требовать прекращения обязательства по выплате ренты либо изменения условий ее выплаты при случайной гибели или повреждении имущества не требует специального закрепления в договоре ренты. Комментируемая статья не предусматривает, что условие договора ренты, согласно которому плательщик ренты отказывается от прав, предоставленных ему п. 2 этой статьи, является ничтожным. В то же

время п. 1 ст. 422 ГК устанавливает, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом.

Получатель ренты, желающий при заключении договора ренты обезопасить себя от потерь в связи со случайной гибелью или случайным повреждением имущества, может настаивать на включении в договор ренты условия, согласно которому плательщик ренты вправе требовать прекращения обязательств по выплате ренты не раньше чем через определенное количество лет после случайной гибели возмездно переданного имущества.

§ 3. Пожизненная рента

Статья 596. Получатель пожизненной ренты

Комментарий к статье 596

1. Пожизненная рента действует в период жизни получателя ренты. Получателем пожизненной ренты может быть только физическое лицо, передавшее имущество под выплату ренты, либо другое физическое лицо, указанное в договоре ренты. Со смертью получателя ренты обязательства плательщика ренты по выплате ренты прекращаются. Пожизненная рента, таким образом, очень тесно связана с получателем ренты и в отличие от постоянной ренты не может передаваться по наследству либо путем уступки требования.

2. Пожизненная рента может быть установлена и в пользу нескольких лиц. Стороны могут установить в договоре пожизненной ренты различные размеры долей в праве на получение ренты нескольких получателей ренты. Если в договоре пожизненной ренты доли получателей не установлены, они будут считаться равными. Если договором пожизненной ренты не установлено иное, смерть одного из получателей ренты приводит к разделу его доли пропорционально между оставшимися в живых получателями ренты.

Смерть последнего из получателей пожизненной ренты освобождает плательщика пожизненной ренты от обязательств по выплате ренты.

3. Договор пожизненной ренты действует исключительно в период жизни получателя (получателей) ренты. В связи с этим договор пожизненной ренты, в котором получателем ренты значится лицо, умершее к моменту заключения договора, ничтожен.

Однако в том случае, если пожизненная рента установлена в пользу нескольких лиц, смерть одного из них к моменту заключения договора не влечет ничтожности договора.

Однако возможна ситуация, когда получатель пожизненной ренты был жив в момент заключения договора ренты, но скончался до того, как договор ренты был нотариально удостоверен либо прошел государственную регистрацию, обязательную согласно ст. 131 ГК для сделок, связанных с возникновением, переходом и прекращением прав на недвижимость. Сделки, требующие обязательного нотариального удостоверения, а также сделки, требующие государственной регистрации (сделки с недвижимостью), считаются совершенными и влекут правовые последствия с момента нотариального удостоверения либо регистрации. В соответствии со ст. 165 ГК несоблюдение нотариальной формы сделки либо требования о государственной регистрации сделок влечет ее недействительность. Такая сделка считается ничтожной.

Следовательно, договор, устанавливающий пожизненную ренту под передачу недвижимого имущества в пользу гражданина, который умер к моменту нотариального удостоверения или государственной регистрации договора, также будет являться ничтожным.

Статья 597. Размер пожизненной ренты

Комментарий к статье 597

1. Пункт 1 комментируемой статьи устанавливает императивное требование, согласно которому пожизненная рента должна определяться в договоре и выплачиваться в денежном выражении. В этом отношении пожизненная рента отличается от постоянной, выплата которой может производиться путем предоставления вещей, выполнения работ или оказания услуг.

Пожизненная рента должна выплачиваться получателю ренты периодически в течение его жизни. Стороны договора вправе самостоятельно установить, в какие именно сроки должна производиться выплата пожизненной ренты. Однако рента должна выплачиваться регулярно, с соблюдением определенных периодов.

2. Размер пожизненной ренты, установленный сторонами в договоре, в расчете на месяц не может быть ниже установленного законом МРОТ. Это требование закона объясняется тем, что пожизненная рента, как правило, является частью жизнеобеспечения (содержания) получателя ренты, на ней строится его бюджет. По той же причине установлено пропорциональное увеличение размера пожизненной ренты с увеличением МРОТ (в соответствии с требованиями ст. 318 ГК).

Статья 598. Сроки выплаты пожизненной ренты

Комментарий к статье 598

Стороны договора пожизненной ренты самостоятельно определяют периодичность ее выплаты. Однако в том случае, если в договоре пожизненной ренты не установлен срок ее выплаты, пожизненная рента выплачивается по окончании каждого календарного месяца. То, что закон предусматривает сокращенные, по сравнению с постоянной рентой, периоды выплаты пожизненной ренты, объясняется тем, что пожизненная рента является частью постоянного содержания получателя ренты.

Статья 599. Расторжение договора пожизненной ренты по требованию получателя ренты

Комментарий к статье 599

1. В отличие от договора постоянной ренты, одностороннее расторжение которого законодательством о ренте прямо не предусмотрено, договор пожизненной ренты может быть расторгнут в одностороннем порядке. Однако право одностороннего расторжения договора пожизненной ренты предоставлено исключительно получателю ренты. Плательщик пожизненной ренты такого права не имеет.

В п. 1 комментируемой статьи получателю ренты предоставлена возможность выбора: в случае существенного нарушения плательщиком ренты договора пожизненной ренты требовать от плательщика ренты либо выкупа ренты на условиях, предусмотренных ст. 594 ГК, либо расторжения договора и возмещения убытков. При расторжении договора с взысканием убытков получатель ренты вправе претендовать на то, чтобы ему были возмещены все его имущественные потери, включающие стоимость переданного имущества, при одновременном зачете полученных им от плательщика ренты средств в виде компенсации за имущество и рентных платежей. По общему правилу требовать возврата имущества получатель ренты не вправе.

При этом если договором пожизненной ренты не предусмотрено иное, убытки будут возмещаться в соответствии с правилами, установленными ст. ст. 15 и 16 ГК.

Таким образом, получателю пожизненной ренты закон предоставляет значительно более широкие возможности для защиты своих законных интересов.

Следует отметить, что основанием для предъявления требования о выкупе пожизненной ренты плательщиком либо расторжении договора является существенное нарушение договора плательщиком ренты.

Поскольку в комментируемой статье не разъясняется понятие "существенности" нарушений и не приводится перечень таких нарушений, сторонам договора пожизненной ренты целесообразно установить в самом договоре пожизненной ренты перечень нарушений, которые будут считаться существенными и могут повлечь последствия, предусмотренные этой статьей. В том случае, если стороны не установят перечня нарушений, которые будут считаться существенными, в самом договоре, суды, по всей видимости, могли бы обращаться к положениям ст. 593 ГК, применяя аналогию закона, либо, ориентируясь на общую норму ст. 450 ГК, считать существенным нарушение договора, которое влечет для получателя ренты такой ущерб, что он в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора.

2. Пункт 2 комментируемой статьи также направлен на защиту интересов получателя ренты. Он вправе требовать возврата бесплатно переданного под выплату пожизненной ренты имущества.

Таким образом, получатель ренты, бесплатно передавший имущество плательщику ренты, может одновременно получить выкуп за ренту и имущество. В этом случае стоимость имущества засчитывается в счет выкупной цены ренты. Стоимость имущества будет оцениваться в соответствии с правилами, предусмотренными п. 3 ст. 424 ГК, если стороны не предусмотрят иное в договоре.

Среди имущества, возвращения которого может требовать получатель ренты, особо выделены квартира и жилой дом - как жизненно важные для получателя ренты объекты.

Статья 600. Риск случайной гибели имущества, переданного под выплату пожизненной ренты

Комментарий к статье 600

Комментируемая статья защищает интересы получателя пожизненной ренты. В отличие от получателя постоянной ренты он не несет риска случайной гибели имущества, переданного под выплату пожизненной ренты за плату. В целом положения комментируемой статьи полностью соответствуют общим требованиям ст. 211 ГК, согласно которой риск случайной гибели имущества несет собственник имущества.

§ 4. Пожизненное содержание с иждивением

Статья 601. Договор пожизненного содержания с иждивением

Комментарий к статье 601

1. Советское гражданское законодательство первоначально не предусматривало договора пожизненного содержания. Подобная норма была введена лишь в 1964 г. В ГК РСФСР (ст. ст. 253 и 254) названный договор получил квалификацию купли-продажи жилого дома с условием пожизненного содержания, хотя в действительности представлял собой самостоятельный вид договора. Эти договорные отношения существенным образом отличались от обычной купли-продажи. Отчуждение касалось только одного объекта личной собственности - жилого дома. Условие о цене в общепринятом смысле здесь вообще не фигурировало, а выражалось в обязанности пожизненного материального обеспечения отчуждателя со стороны приобретателя жилого дома. Условие о сроке договора также носило своеобразный характер, связанный с условием пожизненного содержания. К тому же названный договор выполнял функции материальной и

социальной помощи дееспособным гражданам - престарелым и инвалидам. Продавцом жилого дома с условием пожизненного содержания могло быть только лицо, нетрудоспособное либо по возрасту (мужчина - 60 лет, женщина - 55 лет), либо по состоянию здоровья (инвалид I, II или III групп). Считалось, что трудоспособный гражданин - собственник жилого дома не может претендовать на пожизненное содержание, иначе договор купли-продажи жилого дома был бы использован как источник паразитического существования. Более того, если отчуждатель (продавец) восстанавливал полностью трудоспособность, то договор считался прекращенным независимо от требования покупателя.

Ныне, в изменившихся социально-экономических условиях, с переходом к новой правовой системе договор пожизненного содержания с иждивением получил дальнейшее развитие и приобрел более четкую правовую характеристику.

Определено правильное место данному договору в системе обязательственных правоотношений гражданского законодательства: он рассматривается как особая разновидность нового гражданско-правового института - ренты. Предметом договора является не только жилой дом, но и любая другая недвижимость, т.е. квартира, дача, земельный участок и др., принадлежащая собственнику - получателю ренты и передаваемая им в собственность плательщику ренты. При этом получатель ренты может передать свое недвижимое имущество как за плату, по правилам купли-продажи, так и бесплатно, по правилам дарения. Получателем ренты может быть любой дееспособный гражданин, желающий передать свое недвижимое имущество тому лицу, кто согласится принять его на пожизненное содержание с иждивением, или указанное им третье лицо. Тем самым создается юридическая возможность материального обеспечения не только самого собственника недвижимости, но и тех лиц, в отношении которых он считает себя обязанным их материально поддерживать. Ими могут быть члены его семьи, родственники или просто близкие ему люди.

По договору пожизненного содержания с иждивением получателем ренты может быть только гражданин. Юридическое лицо не может быть субъектом пожизненного содержания, в отличие, например, от правила ст. 589 ГК, где получателями постоянной ренты значатся и некоммерческие организации. Состав плательщиков ренты законом не ограничен. Ими могут быть как физические, так и юридические лица, в том числе страховые и другие коммерческие организации, а также государственные (муниципальные) организации, занятые в сфере социального обслуживания населения.

Договор пожизненного содержания с иждивением является договором консенсуальным. Он считается заключенным с момента его государственной регистрации.

Пожизненное содержание с иждивением относится к длящимся договорам, поскольку сохраняет силу до момента смерти получателя ренты и (или) указанного им лица и требует систематического и непрерывного исполнения плательщиком ренты своих обязанностей по обеспечению получателя ренты. На первый план здесь выступает элемент риска. При этом речь идет не только об имущественном риске для той или иной стороны в договоре, но и о гарантиях социальной защиты получателя ренты.

2. Пожизненное содержание с иждивением - разновидность пожизненной ренты. Поэтому, если иное не предусмотрено правилами § 4, к отношениям пожизненного содержания с иждивением применяются правила § 3 гл. 33 ГК.

Сопоставляя п. 1 комментируемой статьи со ст. 596 ГК, следует отметить, что если объектом имущества при пожизненной ренте могут быть, без каких-либо ограничений в законе, как движимые, так и недвижимые вещи (ст. 130 ГК), то объектом имущества при пожизненном содержании может быть только недвижимость. Если пожизненное содержание с иждивением касается третьих лиц, то применяются правила п. 2 ст. 596 ГК.

Общим для двух договоров (пожизненной ренты и пожизненного содержания с иждивением) является срок действия - время жизни получателя ренты. Срок действия данного договора определяется не календарной датой, а наступлением в будущем смерти

отчуждателя - получателя ренты. К договору пожизненного содержания с иждивением применяется правило п. 3 ст. 596 ГК, согласно которому договор, устанавливающий пожизненную ренту в пользу гражданина, который умер к моменту заключения договора, ничтожен. Кроме того, предоставленные получателю пожизненной ренты и пожизненного содержания с иждивением права не переходят по наследству и не подлежат отчуждению.

К институту пожизненного содержания с иждивением применяются также нормы § 1 гл. 33 ГК об общих положениях о ренте и пожизненном содержании с иждивением. Применению подлежат нормы о понятии договора ренты (ст. 583 ГК), форме договора (ст. 584 ГК), об отчуждении имущества под выплату ренты (ст. 585 ГК), обеспечении выплаты ренты, в том числе и предоставлении получателю ренты права залога на это имущество (ст. 587 ГК), и предусмотренные ст. 588 ГК об ответственности за просрочку выплаты ренты (см. коммент. к § 1 гл. 33).

Статья 602. Обязанность по предоставлению содержания с иждивением

Комментарий к статье 602

1. В п. 1 комментируемой статьи содержится общая характеристика обязанности плательщика ренты по предоставлению содержания с иждивением. Речь идет не только о материальном обеспечении, но и о наборе необходимых социальных услуг, вплоть до ритуальных.

Само понятие "содержание с иждивением" предполагает, что для получателя ренты оно становится основным, если не единственным источником средств к существованию. Перечень обязанностей, приведенных в комментируемой статье, является примерным и подлежит конкретизации в договоре.

Требует уточнения положение комментируемой статьи об обеспечении потребностей получателя ренты в жилище. Передача квартиры (дома) в собственность не означает, что получатель содержания с иждивением теряет право проживать в переданной в собственность квартире (доме), и новый собственник может выселить получателя содержания с иждивением и предоставить ему другое жилье. Замена жилища должна решаться только по соглашению сторон. Формулу "обеспечение потребностей в жилище" следует понимать как обязанность не ухудшать жилищные условия получателя содержания с иждивением.

2. В п. 2 комментируемой статьи указано, что стоимость всего объема содержания с иждивением должна быть определена в договоре в денежной сумме, при этом она не может быть менее 2 МРОТ в месяц, установленных законом.

В данном случае подлежат применению нормы п. 2 ст. 597 и ст. 318 ГК. Последняя норма говорит об увеличении сумм, выплачиваемых на содержание гражданина, и содержит прямую отсылку к договору пожизненного содержания. В соответствии со ст. 318 ГК сумма, выплачиваемая по денежному обязательству непосредственно на содержание гражданина, в том числе по договору пожизненного содержания, с увеличением установленного законом МРОТ пропорционально увеличивается.

Тем самым предполагается, что меньший объем содержания не обеспечивает целей данного договора.

Подобный подход законодателя вызывает серьезные сомнения. Само понятие "содержание с иждивением" никак не сопоставимо с двукратным МРОТ. Известно, что МРОТ чрезвычайно низок и искусственно сдерживается во многом из-за того, что МРОТ стал выполнять несвойственную ему роль технического норматива при определении величины ряда социальных выплат и административных санкций.

Целесообразно приблизить этот размер к величине прожиточного минимума человека. Показатели прожиточного минимума установлены в Федеральном законе от

24.10.1997 N 134-ФЗ "О прожиточном минимуме в Российской Федерации" (в ред. от 22.08.2004) <1>.

<1> СЗ РФ. 1997. N 43. Ст. 4904; 2000. N 22. Ст. 2264; 2004. N 35. Ст. 3607.

3. Объем пожизненного содержания с иждивением определяется сторонами в договоре. По этому поводу между сторонами может возникнуть спор, который разрешается судом. В п. 3 комментируемой статьи установлены критерии, которыми должен руководствоваться суд при разрешении такого рода споров, - принципы добросовестности и разумности.

Очевидно, этими принципами должны руководствоваться стороны при заключении договора и определении объема содержания.

Правильный подход здесь возможен при надлежащем учете взаимных интересов и выгод для каждой стороны. Интересы получателя ренты связаны прежде всего с гарантиями получения стабильного и достаточного пожизненного содержания с иждивением, сопоставимого с реальной стоимостью переданного плательщику ренты в собственность недвижимого имущества, принадлежавшего получателю ренты. Интересы плательщика ренты состоят в получении в собственность недвижимости и разумных размерах содержания, предоставляемого получателю ренты.

Объем содержания в данном случае должен зависеть от оценочной стоимости недвижимого имущества, передаваемого в обеспечение содержания с иждивением. В соответствии со ст. 584 ГК договор пожизненного содержания с иждивением подлежит нотариальному удостоверению и государственной регистрации. Если имущество передается за плату, то применяются правила о продаже недвижимости (ст. ст. 549 - 558 ГК), если бесплатно - то правила о договоре дарения (гл. 32 ГК). Тем самым купля-продажа или дарение входят в фактический состав договора пожизненного содержания с иждивением в качестве базовой основы. Как уже говорилось выше, по договору пожизненного содержания с иждивением получатель ренты может оставить за собой право пользования квартирой или домом до конца своих дней, а может по соглашению с плательщиком ренты получить взамен проданного или подаренного ему жилья в пожизненное пользование другое жилое помещение.

Согласно ст. 209 ГК собственнику принадлежит право владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Право распоряжения предполагает право собственника определять при совершении сделок с имуществом его стоимость в соответствии с п. 4 ст. 421 и ст. 424 ГК. Согласно названным нормам ГК условия договора, в том числе и условие о цене, определяются по усмотрению сторон, а исполнение договора осуществляется по цене, установленной соглашением сторон. Обычно при определении цены договора стороны базируются на инвентаризационной или страховой стоимости недвижимого имущества. В то же время стороны могут учитывать и рыночную стоимость объекта недвижимости. Важно только подчеркнуть, что оценка стоимости имущества является прерогативой собственника.

При совершении нотариальных действий за удостоверение договоров отчуждения недвижимого имущества государственная пошлина уплачивается в установленном проценте от суммы договора.

Плательщик ренты приобретает право собственности на переданную ему получателем ренты недвижимость с момента регистрации договора в соответствии с п. 1 ст. 551 ГК. При этом он принимает на себя обязанности по уплате налога на недвижимость и расходов по ремонту, эксплуатации и содержанию недвижимого имущества.

Суммы, получаемые от продажи недвижимого имущества, принадлежащего гражданам на праве собственности, включаются в совокупный годовой доход.

4. При оформлении договоров купли-продажи недвижимости, относящейся к жилым помещениям, необходимо исходить из норм ГК, определяющих право собственности и другие вещные права на жилые помещения и особенности продажи жилых помещений.

Отчуждение жилого помещения, в котором проживают несовершеннолетние члены семьи собственника, допускается с согласия органа опеки и попечительства (п. 4 ст. 292 ГК). Существенным условием договора продажи жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры, в которых проживают лица, сохраняющие в соответствии с законом право пользования этим жилым помещением после его приобретения покупателем, является перечень этих лиц с указанием их прав на пользование продаваемым жилым помещением (ст. 292 и п. 1 ст. 558 ГК).

Договоры о пожизненном содержании с иждивением дают возможность собственнику недвижимости еще при жизни получить материальную помощь от передачи своей недвижимости лицу, принимающему на себя обязанности по его содержанию. Данный договор предполагает наличие взаимных интересов как получателя, так и плательщика ренты и взаимопонимание между ними.

При оформлении договоров нельзя не учитывать серьезные опасности, связанные с криминализацией рынка недвижимости. Поэтому необходимо обеспечить защиту социальными службами интересов получателей ренты, в особенности стариков, инвалидов и детей.

Статья 603. Замена пожизненного содержания периодическими платежами

Комментарий к статье 603

Договор пожизненного содержания с иждивением может предусматривать замену обеспечения в натуре (питание, уход, медицинская помощь и лечение и т.п.) выплатой в течение жизни получателя ренты периодических платежей в деньгах.

Объем периодических платежей должен соответствовать стоимости всего объема содержания с иждивением (ст. 602 ГК), а периодичность платежей устанавливается, если иное не предусмотрено договором, по окончании каждого календарного месяца (ст. 598 ГК).

Статья 604. Отчуждение и использование имущества, переданного для обеспечения пожизненного содержания

Комментарий к статье 604

В качестве собственника полученной в обеспечение пожизненного содержания с иждивением недвижимости плательщик ренты обладает определенными распорядительными полномочиями в отношении названного имущества. В ч. 1 комментируемой статьи говорится о праве плательщика ренты обременять полученное недвижимое имущество, т.е. отчуждать, сдавать в залог или иным способом извлекать материальную выгоду от данного имущества.

В силу общих положений (ст. 586 ГК) сама рента обременяет недвижимое имущество, переданное под ее выплату. Поэтому в случае отчуждения такого имущества плательщиком ренты его обязательства по договору ренты переходят на приобретателя имущества. Но применительно к договору пожизненного содержания с иждивением плательщик ренты обязан получить предварительное согласие получателя ренты на отчуждение или иное обременение недвижимого имущества, переданного в обеспечение содержания с иждивением. Речь идет о повышенных гарантиях для получателя ренты, поскольку отчуждение или иное обременение имущества, обеспечивающего содержание, осложняет возникшие правоотношения и может привести к их дестабилизации. Кроме

того, получатель ренты чаще всего продолжает пользоваться домом или квартирой, бывшими в его собственности до перехода по договору пожизненного содержания с иждивением. Все это требует от получателя ренты осмотрительности при решении вопроса о предварительном согласии на обременение имущества, обеспечивающего его содержание. Но если он дал такое согласие, то в этом случае применяется правило п. 2 ст. 586 ГК. Имеется в виду, что лицо, передавшее обремененное рентой недвижимое имущество в собственность другого лица, несет субсидиарную с ним ответственность по требованиям получателя ренты, возникшим в связи с нарушением договора ренты. Субсидиарной считается ответственность, которая является дополнительной к ответственности другого лица (основного должника). Условия применения субсидиарной ответственности предусмотрены в ст. 399 ГК. В данном случае основным должником будет новый приобретатель недвижимого имущества, а субсидиарную (дополнительную) ответственность будет нести прежний приобретатель - плательщик ренты. В п. 2 ст. 586 ГК указывается, что субсидиарная ответственность лица, передавшего обремененное рентой недвижимое имущество в собственность другого лица, наступает, если ГК, другой закон или договор не предусматривают солидарную ответственность по этому обязательству. Следовательно, получатель ренты, давший предварительное согласие на отчуждение или иное обременение недвижимого имущества, обеспечивающего содержание с иждивением, может выдвинуть требование об установлении солидарной ответственности прежнего и нового приобретателя имущества в случае нарушения договора ренты.

В силу правила ч. 2 комментируемой статьи плательщик ренты по договору пожизненного содержания с иждивением обязан рачительно использовать переданное ему недвижимое имущество. Во всяком случае, он должен обеспечить сохранение стоимости этого имущества, зафиксированной на момент перехода по договору. Кроме того, не исключена возможность возврата недвижимого имущества по требованию получателя ренты (п. 2 ст. 605 ГК).

Существенной гарантией для получателя ренты является приобретение им права залога на недвижимое имущество, переданное под выплату ренты (п. 1 ст. 587 ГК). Данная норма - императивная и не может быть изменена договором.

Статья 605. Прекращение пожизненного содержания с иждивением

Комментарий к статье 605

1. При применении п. 1 комментируемой статьи необходимо учитывать норму ч. 2 п. 2 ст. 596 ГК о прекращении обязательства пожизненного содержания с иждивением в тех случаях, когда получателями пожизненной ренты являются несколько граждан (п. 1 ст. 601 ГК). В случае смерти одного из получателей ренты его доля в праве на получение ренты переходит к пережившим его получателям ренты, если договором не предусмотрено иное, а в случае смерти последнего получателя ренты обязательство выплаты ренты прекращается.

2. В п. 2 комментируемой статьи предусматривается усиленная защита прав получателя ренты в случаях существенного нарушения плательщиком ренты своих обязанностей по предоставлению пожизненного содержания с иждивением.

В этих случаях получатель ренты вправе потребовать возврата недвижимого имущества, переданного в обеспечение содержания, либо выплаты выкупной цены на условиях, установленных ст. 594 ГК. Выкуп осуществляется по цене, соответствующей годовой сумме подлежащей выплате ренты. Если же имущество под выплату ренты передавалось бесплатно, то в выкупную цену наряду с годовой суммой рентных платежей включается цена переданного бесплатно имущества. Как при возврате недвижимого

имущества, так и при выплате выкупной цены плательщик ренты не вправе требовать компенсацию расходов, понесенных в связи с содержанием получателя ренты.

Общее определение существенного нарушения гражданско-правового договора дано в ч. 2 п. 2 ст. 450 ГК, где сказано, что существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что она была вправе рассчитывать при заключении договора.

Кроме того, на наш взгляд, в данном случае применима и норма ст. 593 ГК о выкупе постоянной ренты по требованию получателя ренты, где приводятся конкретные случаи нарушения плательщиком ренты своих обязанностей по договору.

Глава 34. АРЕНДА

§ 1. Общие положения об аренде

Статья 606. Договор аренды

Комментарий к статье 606

Договор аренды является классическим, традиционным для всех правовых систем. Он был закреплён во всех общесоюзных и российских кодифицированных источниках гражданского права. Согласно ст. ст. 2, 3 Вводного закона с 1 марта 1996 г. утратили силу положения, регулирующие арендные отношения согласно ГК РСФСР, перестали применяться соответствующие положения Основ гражданского законодательства, а также Основы законодательства Союза ССР и союзных республик об аренде от 23.11.1989 N 810-1 <1>.

<1> Ведомости СССР. 1989. N 25. Ст. 481.

Договор аренды входит в группу договоров, регулирующих отношения по передаче имущества во временное пользование. В отличие от договоров по передаче имущества в собственность договор аренды не влечёт смены титула собственника, а следовательно, в экономическом смысле он оформляет такие отношения товарообмена, при которых товаром является не вещь, а право пользования ею. Имущество по данному договору может передаваться арендатору только в пользование или в пользование и во владение одновременно. В первом случае арендатор не приобретает титула владельца арендованного имущества, а во втором - он становится его титульным (законным) владельцем со всеми вытекающими правовыми последствиями. Эти последствия предопределяются вещно-правовыми качествами категории владения, позволяющими распространить на обязательственные по своей юридической природе арендные отношения владельческую защиту в силу положений ст. 305 ГК.

Передача имущества только в пользование возможна в том случае, если пользование осуществляется в таких условиях, которые позволяют арендодателю сохранять постоянный контроль за арендованным имуществом; например, пользование движимым имуществом осуществляется в его помещении.

Законодательное определение договора позволяет использовать любой из двух предложенных законодателем терминов - "аренда" или "имущественный наем", исходя из традиционной для российского законодательства их синонимичности. В то же время необходимо иметь в виду, что термин "наем" используется для обозначения иного вида договоров по передаче имущества в пользование, например договора найма жилого помещения, которые не входят в группу арендных договоров. Таким образом, термин "наем" имеет узкое значение, когда применяется в качестве синонима договора аренды, и широкое - когда обозначает иные виды договоров по передаче имущества в пользование.

В силу этого общие положения об аренде не распространяются на такие иные виды договоров.

В то же время общие нормы об аренде, содержащиеся в § 1 гл. 34, применяются к регулированию всех видов аренды, поскольку иное не предусмотрено специальными нормами, содержащимися в § 2 - 6 гл. 34 ГК.

Определение договора, содержащееся в ч. 1 комментируемой статьи, указывает на основные обязанности сторон, согласно которым арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить имущество во временное владение и пользование либо только во временное пользование, а арендатор (наниматель) обязуется уплатить ему за это арендную плату.

Аренда имущества предполагает его использование (эксплуатацию) с учетом его потребительских качеств как в предпринимательских, так и в не связанных с предпринимательской деятельностью целях. При этом наиболее ценным качеством имущества является его способность к приращению - естественному (в форме плодов), искусственному (продукция), финансовому (деньги). По сравнению с общей диспозитивной нормой ст. 136 ГК специальная норма ч. 2 комментируемой статьи содержит императивную норму, согласно которой право собственности на плоды, продукцию и доходы, получаемые вследствие приращения арендованного имущества, принадлежит арендатору. Поэтому если в договоре аренды предусмотрена натуральная форма оплаты - часть плодов или продукции, то арендатор-собственник обязан передать арендодателю соответствующую часть приращения на праве собственности. Если же в договоре предусмотрено, что объекты такого приращения изначально принадлежат арендатору или арендодателю в определенных долях, то это указывает на конституирующий признак иного договора - о совместной деятельности.

Статья 607. Объекты аренды

Комментарий к статье 607

1. Объекты аренды представлены имуществом в виде вещей (за исключением денег и ценных бумаг), обладающих качеством непотребляемости, иными словами, способностью участвовать в производственном и ином хозяйственном процессе неоднократно, не утрачивая в значительной мере своих потребительских свойств. Таким же основным качеством объектов аренды является их индивидуальная определенность, т.е. возможность выделения конкретной вещи из числа ей подобных. Такое требование к объектам аренды основано на существовании арендных отношений, когда имущество передается на праве пользования, а по окончании срока действия договора подлежит возврату собственнику. Таким образом, это - непотребляемые вещи, определяемые индивидуальными признаками (индивидуально-определенные). В то же время, если объектом аренды является сложная вещь или имущественный комплекс, они могут включать в себя в качестве части или составного элемента потребляемое имущество, определяемое родовыми признаками. Так, в состав предприятия включаются запасы сырья, топлива, готовая продукция, полуфабрикаты.

Помимо общего требования к характеристике объекта аренды п. 1 комментируемой статьи содержит примерный (неисчерпывающий) перечень таких вещей. Их можно подразделить на отдельные категории, подчиненные в ряде случаев самостоятельному правовому режиму.

В первую группу входят природные объекты, в числе которых земельные участки, участки недр, ограниченные водные и лесные объекты, формирующие группу объектов окружающей природной среды (обособленные природные объекты), являющиеся недвижимым имуществом, в некоторых случаях изъятым из гражданского оборота. Отношения по поводу таких объектов регулируются природно-ресурсным законодательством, а сами они охраняются нормами природоохранного законодательства,

в частности Законом о недрах, Водным кодексом, ЛК, ЗК. В некоторых из них аренде посвящены специальные нормы, которые затем получают развитие в подзаконных актах (см., например, Положение об аренде участков лесного фонда, утвержденное Постановлением Правительства РФ от 24.03.1998 N 345 (в ред. от 20.05.2005) <1>). Называя в качестве объектов аренды земельные участки и другие обособленные природные объекты, ГК не содержит, однако, специального регулирования договоров об их аренде, распространяя на них действие только общих положений об аренде. В то же время характер указанного имущества, безусловно, требует такого регулирования. Учитывая объективные качества этих объектов, их существенное значение с точки зрения общественного (публичного) интереса, отношения, складывающиеся по поводу природных объектов, требуют самостоятельного отраслевого регулирования. Это регулирование носит комплексный характер, включающее и гражданско-правовое регулирование, поэтому п. 2 комментируемой статьи указывает на то, что законом могут быть установлены особенности сдачи в аренду земельных участков и других обособленных природных объектов. Так, специальные нормы об аренде содержатся в ЛК и ЗК. Водный кодекс регулирует отношения по водопользованию, которые, можно полагать, не являются арендными, представляя собой самостоятельный вид в группе отношений по поводу пользования чужим имуществом.

<1> СЗ РФ. 1998. N 14. Ст. 1585; 2003. N 25. Ст. 2532; 2005. N 22. Ст. 2122.

Гражданско-правовой режим ограниченных природных объектов в значительной мере учитывает публичный интерес, в силу чего право пользования может быть ограничено дополнительными условиями, в том числе экологическими требованиями. Отношения по передаче ограниченных природных объектов могут приобретать отдельные публично-правовые черты, и в таком случае это будет договор концессии, а не аренды. Арендодателем по данному договору выступает публичный собственник (государство или муниципальное образование), а на арендатора могут возлагаться дополнительные обязанности общественно полезного свойства. В настоящее время эти отношения регулируются, в частности, нормами Закона о разделе продукции.

Для заключения договоров по передаче в пользование обособленных природных объектов в большинстве случаев требуется лицензия (разрешение).

Вторую группу объектов составляют антропогенные, т.е. искусственно созданные человеком объекты, в том числе здания, сооружения, транспортные средства, станки и оборудование, бытовая техника, предметы домашнего обихода и др. Иногда такое деление условно. Так, на некоторые созданные человеком объекты распространяется режим природных объектов (искусственно выращенные леса, каналы, водохранилища). Правовой режим имущества, представленного антропогенными материальными объектами, неодинаков и зависит от его классификационного вида, определяемого по правилам подразд. 3 разд. I ГК "Объекты гражданских прав". Это может быть движимое и недвижимое имущество (к последнему относятся здания, сооружения, а также воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты). Они могут характеризоваться как делимые или неделимые вещи. Так, в аренду можно сдать как здание в целом, так и его часть - помещение, в то же время нельзя сдать в аренду только конструктивный элемент здания (например, крышу для размещения рекламы), поскольку он не может быть передан в пользование отдельно от здания. Нельзя передать в аренду часть транспортного средства, так как эти отношения регулируются договорами перевозки (фрахтования). Иногда объект аренды - сложная вещь, т.е. совокупность разнородных вещей, образующих единое целое, предполагающее использование их по общему назначению. В арендных отношениях учитывается соотношение главной вещи и принадлежности (см. коммент. к ст. 611).

Третью группу составляют объекты смешанной природы, к которым относятся предприятия и иные имущественные комплексы. В отличие от сложных вещей это соединенные в одном объекте аренды совокупность вещей и совокупность имущественных прав и обязанностей - предприятие. Безусловно, не могут быть самостоятельным объектом аренды такие отдельные части предприятия (имущественного комплекса), как его права или долги, объекты интеллектуальной собственности, ценные бумаги, поскольку передача таких объектов оформляется иными видами договоров, в частности доверительного управления имуществом, финансирования под уступку денежного требования, коммерческой концессии, лицензионными соглашениями.

Отдельные виды имущества, сдача которых в аренду не допускается, должны быть указаны в законе. Это такие виды имущества, которые изъяты из гражданского оборота и являются исключительной федеральной собственностью государства, т.е. не могут быть переданы в пользование частным лицам по соображениям безопасности (например, отдельные виды вооружения, месторождения радиоактивных руд и др.).

Законом также могут быть введены ограничения по сдаче отдельных видов имущества в аренду. Это выражается, в частности, в ограничении круга лиц, которые могут вступать в отношения аренды, в выдвижении к ним дополнительных требований. Так, согласно Закону об атомной энергии передача в пользование ядерных материалов, находящихся в федеральной собственности, допускается только юридическим лицам, имеющим разрешения (лицензии), выданные органами государственного регулирования безопасности при использовании атомной энергии и на основании договоров, заключаемых специально уполномоченным на то государственным органом.

Такие ограничения могут вводиться в отношении сроков аренды отдельных видов имущества (ст. 610 ГК).

2. Существенным условием договора является условие, содержащее данные о вещи, которую арендодатель обязан передать во временное пользование и которую арендатор обязан вернуть по окончании срока действия договора. В силу того что объектом арендного правоотношения может быть только вещь, определяемая индивидуальными признаками, недостаточно лишь указать в договоре наименование вещи, а следует точно охарактеризовать (описать) ее, опираясь на ее особые признаки - цвет, размер, форму, модель. Иногда индивидуализацию можно производить, опираясь на использование номеров, символов, собственных названий и т.п. (например, технический, регистрационный номер, артикул ГОСТа, номер борта воздушного судна, название морского судна). Законом могут быть установлены специальные требования к способу индивидуализации объекта (например, в отношении зданий и сооружений). В ряде случаев необходимо указание некоторых иных технических характеристик и параметров, правда, это требование к описанию объекта аренды служит не столько определению его индивидуальных, сколько эксплуатационных характеристик. Так, при аренде морского судна в договоре должны быть указаны наряду с названием его грузоподъемность, грузовместимость, скорость и пр.

Отсутствие данных, позволяющих с достаточной полнотой индивидуализировать вещь для целей аренды, не дает возможности истребовать имущество по виндикационному иску, а также доказывать, что во исполнение обязательства арендодателем передана или арендатором возвращена не та вещь, которая является объектом арендного обязательства, т.е. факт ненадлежащего исполнения договора. Чтобы избежать этого, законодатель признает, что отсутствие таких данных в договоре дает основание признать договор незаключенным, поскольку сторонами не достигнуто согласие по всем его существенным условиям. Такой договор не порождает никаких юридических последствий. Если при этом имело место получение имущества, то его следует истребовать по правилам гл. 60 ГК о неосновательном обогащении. Правила о реституции в данном случае не применяются, поскольку факт отсутствия согласия по существенному условию не является основанием для признания сделки недействительной,

да и сам законодатель квалифицирует договор не как недействительный, а как незаключенный.

Статья 608. Арендодатель

Комментарий к статье 608

По общему правилу право передавать имущество в аренду как частный случай реализации правомочия пользования (извлечение доходов), а также распоряжения имуществом (временное изменение его принадлежности) реализует его собственник при условии полной дееспособности. Несовершеннолетние граждане в возрасте от 14 до 18 лет (за исключением эмансипированных и признанных полностью дееспособными вследствие вступления в брак до достижения 18 лет), а также лица, ограниченные судом в дееспособности, могут передавать собственное имущество в аренду лишь при согласии родителей, усыновителей или попечителей. Последние, в свою очередь, вправе давать такое согласие лишь при наличии предварительного разрешения органа опеки и попечительства (п. 2 ст. 37 ГК). Юридическое лицо - собственник не вправе самостоятельно заключать сделки, в том числе договоры аренды, в случаях и в порядке, предусмотренных в законе (см. коммент. к п. 2 ст. 49).

Государство или муниципальное образование вправе выступать арендодателем собственного имущества в том случае, если оно не передано учрежденным ими юридическим лицам на праве хозяйственного ведения или оперативного управления либо физическим или юридическим лицам на ином вещном праве (в отношении, в частности, земельной собственности). В этом случае публичные образования реализуют свои правомочия собственников либо непосредственно через свои органы, либо давая специальное поручение другим субъектам гражданского права по правилам п. 3 ст. 125 ГК. Правомочия собственника в отношении федерального имущества реализует федеральный орган исполнительной власти - Росимущество.

Возможны случаи, когда право распоряжения чужим имуществом приобретает не его собственник, а другое лицо. Это возможно: а) в силу закона; б) в силу уполномочия самим собственником.

Правомочием распоряжения имуществом, в том числе путем передачи его в аренду, обладает лицо, которое владеет им на ограниченном вещном праве, содержание которого включает это правомочие. Это право хозяйственного ведения или оперативного управления унитарных предприятий (см. коммент. к ст. ст. 294 - 300 ГК). Унитарное предприятие, владеющее имуществом на праве хозяйственного ведения, вправе выступать арендодателем движимого имущества, за исключением случаев, установленных в законе или иных правовых актах. Такое исключение может включать в себя либо запрет на передачу отдельных видов движимого имущества в аренду, либо требование о согласии собственника на это. В отношении недвижимого имущества согласие собственника необходимо всегда. Согласно ст. 18 Закона об унитарных предприятиях уставом государственного или муниципального предприятия могут быть предусмотрены виды и (или) размер иных сделок, совершение которых не может осуществляться без согласия собственника имущества такого предприятия. Казенное предприятие, обладающее имуществом на праве оперативного управления, свободно распоряжается только готовой продукцией, распоряжение остальным имуществом требует согласия собственника. Закон об унитарных предприятиях не допускает распоряжения имуществом казенного предприятия, в том числе передачи его в аренду, даже с согласия собственника, если это лишает казенное предприятие возможности осуществлять деятельность, предмет и цели которой определены уставом такого предприятия (п. 2 ст. 19).

Поскольку закон устанавливает принцип специальной (целевой) правоспособности унитарных предприятий (ст. 49 ГК), действия предприятия по распоряжению

закрепленным за ним имуществом собственника должны быть обусловлены прежде всего задачами его уставной деятельности и целевым назначением предоставленного для выполнения этих задач имущества. Поэтому в тех случаях, когда передача в долгосрочное пользование имущества, непосредственно участвующего в производственном процессе предприятия, приводит к невозможности использования имущества собственника по целевому назначению, соответствующие сделки являются недействительными по основаниям, предусмотренным ст. 168 ГК, независимо от того, совершены они с согласия собственника (уполномоченного им органа) или самостоятельно предприятиями (см. п. 9 Постановления Пленума ВАС РФ от 25.02.1998 N 8 "О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав" <1>).

<1> ВВАС РФ. 1998. N 10.

Учреждения вправе свободно передавать в аренду имущество, приобретенное на доходы, полученные в результате предпринимательской деятельности, в том случае, если право на осуществление такой приносящей доходы деятельности допускается учредительными документами в условиях неполного его финансирования собственником (учредителем). Свобода такого распоряжения, в свою очередь, ограничена законом, который позволяет такое распоряжение лишь в целях достижения основной цели, определяемой в учредительных документах. В то же время в действующем законодательстве есть нормы, позволяющие учреждениям передавать в аренду имущество, закрепленное за ними на праве оперативного управления. Такое право дано, например, в Законе РФ от 10.07.1992 N 3266-1 "Об образовании" (в ред. от 22.08.2004) <1> образовательным учреждениям в силу положений п. 11 ст. 39 и п. п. 1, 2 ст. 47. Хотя такое регулирование можно было бы считать допустимым в силу нормы комментируемой статьи, согласно которой закон может наделять любое лицо, не являющееся собственником, правом передавать имущество в аренду, однако это специальное регулирование вступает в противоречие с общими нормами ГК, которые, будучи императивными, определяют статус учреждения и режим имущества, закрепленного за ним на праве оперативного управления вполне определенно и не предполагают исключений сущностного характера. Именно такой характер носят нормы Закона РФ "Об образовании", что влечет изменение (или искажение) правовой природы этого вида юридического лица.

<1> СЗ РФ. 1996. N 3. Ст. 150; 2004. N 35. Ст. 3607.

В силу указаний закона родители и усыновители малолетних в возрасте до 14 лет, а также их опекуны, равно как и опекуны лиц, признанных в судебном порядке недееспособными, также приобретают право передавать в аренду имущество подопечных, при условии получения на это предварительного разрешения органов опеки и попечительства. Собственником приобретаемых в качестве арендной платы средств является непосредственно собственник передаваемого в аренду имущества - малолетний или недееспособный.

Также в силу указаний закона и уполномочия собственником в рамках соответствующих договоров правом заключать договоры аренды от собственного имени в отношении чужого имущества обладают некоторые лица, владеющие им на обязательственном праве: комиссионеры, агенты, действующие от своего имени, доверительные управляющие. Эти лица не должны доказывать своих полномочий, ссылаясь на доверенность, хотя доверительный управляющий обязан информировать другую сторону при этом о своем специальном правовом статусе (см. п. 3 ст. 1012 ГК).

Собственник вправе своей волей, выраженной в доверенности, уполномочить другое лицо заключить и (или) исполнять договор аренды, в частности в силу договора поручения или агентского договора в части полномочий, осуществляемых от имени принципала. Однако арендодателем в этом случае будет сам собственник, поскольку такой представитель действует от его имени и, соответственно, права и обязанности по такому договору возникают непосредственно у собственника.

Следует обратить внимание также на случаи, когда собственник имущества не имеет права передавать его в аренду: во-первых, это связано с законодательным запретом на передачу такого имущества в аренду в силу указаний п. 1 ст. 607 ГК или с договорным запретом (например, законом или соглашением о залоге может быть установлен запрет на передачу в аренду заложенного имущества); во-вторых, в случае обособления такого имущества для целей создания юридического лица - унитарного предприятия или учреждения, а также передачи его в доверительное управление. Так, передача имущества на праве хозяйственного ведения или оперативного управления лишает собственника права распоряжения этим имуществом в такой форме. Договоры аренды, заключенные собственником в отношении такого имущества, должны признаваться недействительными (см. п. п. 40 - 41 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ N 6/8).

Статья 609. Форма и государственная регистрация договора аренды

Комментарий к статье 609

1. Комментируемая статья содержит требования, предъявляемые к форме договора аренды. Для него предусматривается как устная, так и письменная форма. Для установления соответствия формы договора требованиям учитываются два условия, содержащиеся в комментируемой статье: характер его участников и срок действия. Так, если сторонами являются физические лица, то они имеют право заключить договор в устной форме, если его срок не превышает 1 года.

Хотя специальные нормы о форме договора аренды не учитывают такого критерия, как сумма сделки, хотелось бы порекомендовать гражданам использовать общее правило ст. 161 ГК для усиления формы сделки в инициативном порядке, если сделка заключена на срок менее года, но ее сумма велика. Поскольку форма сделки обусловлена целями защиты (способами доказывания в суде факта заключения сделки и ее условий), то под суммой сделки следует понимать оценку имущественного риска сторон. В отношениях аренды это совокупность таких параметров, как стоимость передаваемого в аренду имущества и размер арендной платы. Поэтому при решении вопроса о форме сделки между гражданами с учетом условия о ее сумме необходимо учитывать оба этих параметра.

Во всех остальных случаях требуется письменная форма, совершаемая по правилам ст. ст. 160 и 434 ГК. При этом если сделка требует совершения дополнительных формальностей, таких как государственная регистрация, то она, безусловно, должна совершаться в письменной форме, причем путем составления единого документа в необходимом для сторон количестве экземпляров, при этом каждый экземпляр документа обладает одинаковой юридической силой, будучи подлинником документа.

2. По общему правилу сделки с недвижимым имуществом подлежат государственной регистрации, которая осуществляется в соответствии с Законом о регистрации прав на недвижимость. Опираясь на это правило, законодатель указывает на то, что в отношении аренды законом может быть предусмотрено и иное, а именно отсутствие требования о государственной регистрации договора аренды или права аренды (арендного права). Действительно, специальное регулирование по поводу договоров аренды отдельных видов недвижимого имущества содержит такие исключения (см., например, ст. ст. 633, 643, п. 2 ст. 651 ГК). Реализация требований о государственной регистрации договоров аренды

вызывает определенные сложности, в том числе и для судов. В этой связи ВАС РФ уделит определенное внимание этим вопросам при обобщении практики их разрешения судами. В частности, вопросы регистрации договоров аренды зданий, нежилых помещений, в том числе при продлении их сроков или возобновлении на неопределенный срок, и некоторые другие рассматриваются в информационном письме Президиума ВАС РФ N 59.

3. Договор аренды может содержать условие о переходе во время действия или по окончании его срока права собственности на арендованное имущество к арендатору. Это часто используется в договоре финансовой аренды (лизинга) в силу экономической природы этого вида инвестиционных отношений. К форме такого договора применяются те же требования, как для договора купли-продажи имущества - объекта аренды.

4. В комментируемой статье нет указания на исключение из общих требований к форме договора аренды, которое заключается в особом способе его заключения путем возобновления (см. п. 2 ст. 621 ГК). Этот способ, именуемый "возобновление договора", представляет собой заключение нового договора на основе прежнего и является производным от основного способа заключения договора.

Такой способ заключения договора отражается и на его форме, в частности, к нему невозможно применять правила комментируемой статьи в отношении письменной формы, поскольку конклюдентные действия по общему правилу п. 2 ст. 158 ГК представляют собой устную форму сделки, а в отношении молчания форма вовсе не указана. Специальное регулирование, содержащееся в п. 3 ст. 434 ГК, не дает полных оснований распространить на такой способ заключения договора правило о соблюдении письменной формы договора, если только не рассматривать каждую из сторон одновременно offerentом и acceptantом, поскольку указанные в п. 2 ст. 621 ГК действия сторон, свидетельствующие о их желании заключить сделку, осуществляются одновременно. В любом случае отсутствие документа в письменной форме делает проблематичным исполнение требования государственной регистрации договора аренды недвижимого имущества, если он заключается таким способом (подробнее см. коммент. к ст. ст. 621, 651 и 658).

Статья 610. Срок договора аренды

Комментарий к статье 610

1. Срок действия договора может быть определенным или неопределенным. В первом случае договор аренды действует в течение указанного в нем срока. Этот срок может обозначаться периодом времени либо указанием момента начала и окончания договора. Момент начала или окончания договора может быть определен конкретной датой или указанием на событие, которое определенно должно наступить. Во втором случае срок действия в договоре не указывается. Правило, содержащееся в п. 2 ст. 621 ГК, указывает на особый случай, когда договор аренды заключается без указания срока.

Кроме того, этот договор можно заключить под отлагательным или отменительным условием (см. коммент. к ст. 157). Отлагательное условие будет определять начало договора, а отменительное может повлиять на изменение первоначально установленного срока его окончания. Нельзя, однако, рассматривать в качестве условной сделки договор, заключенный на неопределенный срок, поскольку условием его окончания является прямо выраженная воля одной из сторон, а не наступление вероятного обстоятельства, которое от их воли не зависит.

Необходимо различать срок действия договора и срок пользования имуществом. Поскольку договор не относится к реальным сделкам, то его начало не сопряжено жестко с моментом предоставления имущества в пользование (передачей вещи). Поэтому момент заключения договора и момент начала пользования имуществом могут не совпадать, в силу чего срок пользования имуществом меньше срока действия самого договора.

Началом срока пользования арендованным имуществом, а не началом договора в экономическом смысле обусловлена уплата арендных платежей. Во избежание спора сторон момент начала пользования имуществом желательно указать в договоре, особенно если имущество, являющееся предметом аренды, не позволяет начать пользоваться им непосредственно с момента его передачи. Зачастую его необходимо смонтировать, наладить, зарегистрировать в государственных органах и т.п. Это, в частности, характерно для отношений лизинга.

По общему правилу стороны самостоятельно устанавливают срок действия договора, как определенный, так и неопределенный. В ГК нет указания на срок как на классификационный критерий видового деления аренды на краткосрочную, среднесрочную и долгосрочную. В то же время этот критерий используется в доктрине гражданского права, которая признает краткосрочной аренду сроком до 1 года, а долгосрочной - до 50 лет. В некоторых законах также встречается такое деление, например в Законе о лизинге.

2. Если срок действия в договоре не определен, это значит, что нет возможности определить лишь момент его окончания, поскольку момент начала действия договора определяется по правилам ст. 433 ГК. В таком случае момент окончания договора зависит от усмотрения (воли) любой стороны. Он будет существовать столько времени, сколько будет существовать потребность обеих сторон. Как только одна из них утрачивает экономический интерес к сохранению арендных отношений, она вправе заявить требование о его прекращении. В данном случае использование права, однако, сопряжено с исполнением стороной-инициатором обязанности о предварительном уведомлении об этом контрагента в целях минимизации тех убытков, которые могут возникнуть у него в связи с прекращением аренды.

В этой ситуации немаловажное значение имеет срок такого предупреждения (направления уведомления). Если стороны не включили в договор условие о таком сроке, действует общее правило, сформулированное в п. 2 ст. 610 ГК, по которому он равен 1 месяцу в случае аренды движимого имущества и 3 месяцам в случае аренды недвижимости. Эти сроки могут быть изменены законом для отдельных видов договоров аренды. Такое предупреждение является односторонней сделкой и должно отвечать тем требованиям, которые определяют ее действительность, в частности исходить от управомоченного лица и иметь надлежащую форму, чтобы иметь доказательную силу. Поскольку предметом такой сделки является информация, которая не имеет стоимостного выражения, то правило о форме сделки (предупреждения) опирается на характер стороны, совершающей сделку, а не на ее сумму. Так, юридическое лицо должно направить письменное уведомление. Законом, однако, может быть предусмотрена письменная форма уведомления независимо от характера участника в сделке.

3. Законодатель может устанавливать максимальные (предельные) сроки для отдельных видов договоров аренды, а также для аренды отдельных видов имущества. Так, для договора проката установлен максимальный срок в 1 год (п. 1 ст. 627 ГК), а земельный участок может быть передан в аренду для государственных или муниципальных нужд либо для проведения изыскательских работ на срок не более чем 1 год (п. 7 ст. 22 ЗК). В комментируемой статье не указано, что законом могут быть установлены также и минимальные сроки, однако это так. Например, наряду с максимальным сроком в ЛК установлен и минимальный предел, в силу чего участок лесного фонда может быть предоставлен в аренду на срок от 1 года до 99 лет. ЗК устанавливает ограничение по срокам в отношении земельных участков, которые унаследованы лицами, не достигшими совершеннолетия: их законные представители могут передать эти земельные участки в аренду на срок до достижения наследниками совершеннолетия.

Пункт 3 комментируемой статьи предусматривает юридические последствия несоблюдения сторонами законодательного требования об ограничении сроков действия договора. Истечение предельного срока автоматически прекращает договор аренды как в

том случае, когда он заключен на неопределенный срок, так и в том случае, когда срок, определенный сторонами в договоре, выходит за установленные пределы. Поэтому договорное условие о сроке, противоречащее требованиям закона в части его превышения, является ничтожным.

4. Соглашением сторон может быть установлено, что условия договора аренды применяются к их фактически сложившимся до его заключения отношениям. Это, однако, не означает, что непосредственная обязанность сторон по исполнению условий договора аренды возникла ранее заключения договора. Как отмечается в рекомендациях Президиума ВАС РФ, достижение сторонами соглашения о применении к их отношениям, сложившимся до заключения договора, условий об обязанности арендатора по внесению арендной платы и возмещению арендодателю части расходов на содержание арендованного имущества свидетельствует только о согласии арендатора оплатить фактическое использование объекта аренды. В силу такого соглашения нельзя сделать вывод об изменении срока договора, поскольку срок договора начинает течь с момента его заключения. В этой связи такое соглашение не влияет на форму договора и на необходимость его государственной регистрации, если речь идет об аренде здания или сооружения (см. п. 6 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66 и п. 8 информационного письма Президиума ВАС РФ N 59).

Статья 611. Предоставление имущества арендатору

Комментарий к статье 611

1. В комментируемой статье содержатся требования к надлежащему исполнению арендодателем своей обязанности предоставить арендатору имущество - предмет аренды. Надлежащее исполнение - это, во-первых, передача имущества в надлежащем состоянии, во-вторых, с принадлежностями и относящимися к нему документами и, в-третьих, в надлежащий срок.

Имущество, подлежащее передаче арендатору в пользование, должно быть пригодным для целей аренды, прежде всего обладать теми потребительскими качествами, которые позволяют арендатору его использовать. Таким образом, одной из юридических характеристик имущества - объекта аренды - является его состояние. Состояние определяется с помощью двух показателей: субъективного (определяется сторонами в договоре) и объективного (назначение имущества). Надлежащее состояние определяется как физическими параметрами, так и юридическими. В первом случае это связано с такими действиями, как ремонт, техническая профилактика, наладка, очистка, и т.п., во втором случае - с прохождением необходимых формальностей, связанных с проверкой его технического состояния в органах государственной власти, если это требование установлено в законодательстве РФ.

2. Если имущество представляет собой совокупность главной вещи и принадлежностей, то арендодатель обязан предоставить одновременно с главной вещью и принадлежности к ней, так как по общему правилу принадлежность следует юридической судьбе главной вещи (см. ст. 135 ГК). Под принадлежностью понимают обслуживающие вещи при условии, что полноценное использование главной вещи без принадлежности невозможно (например, станок и съемные приспособления к нему). Арендодатель обязан предоставить имущество со всеми относящимися к нему документами (техническим паспортом, сертификатом качества и т.п.). Эта норма действует в том случае, если сторонами в договоре не предусмотрено иное.

Неисполнение или ненадлежащее исполнение данного требования, если оно не изменено договором, влечет за собой ответственность арендодателя. Однако такая ответственность наступает в случае, если арендатор докажет, что без этих принадлежностей или документов он не может пользоваться имуществом в соответствии с

его целевым назначением или в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора. В этом случае арендатор может потребовать предоставления ему арендодателем таких принадлежностей и документов в принудительном порядке или расторжения договора. Арендатор также имеет право требовать возмещения убытков, связанных с данным нарушением условий договора или его расторжением.

3. При неисполнении арендодателем обязательства предоставить сданное внаем имущество арендатор не вправе его истребовать ни у арендодателя, ни у третьего лица на основании виндикационного иска, поскольку до его передачи не является его титульным владельцем и, следовательно, не может использовать вещно-правовые способы защиты от действий третьих лиц (см. п. 9 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66). Это допускается лишь после передачи вещи, в ситуации, когда она выбывает из владения арендатора.

Арендатор вправе истребовать имущество, которое подлежит передаче во владение и пользование, только по обязательственному иску. Если при этом на указанное имущество на законном основании одновременно претендуют несколько лиц или оно уже передано другому лицу, имеющему право собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления, применяется правило ст. 398 ГК, которое позволяет установить лицо, имеющее право на получение вещи в натуре. Если вещь, являющаяся предметом аренды, никому не передана, то преимущество имеет тот из кредиторов, в пользу которого обязательство возникло раньше, а если это невозможно установить, тот, кто раньше предъявил иск. В том случае, если вещь уже передана третьему лицу, имеющему на нее право собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления, истребовать ее уже невозможно, и арендатор может только требовать возмещения убытков.

Право требовать принудительного изъятия имущества у арендодателя и передачи его арендатору возникает у последнего при нарушении сроков передачи. В договоре должно быть указано, в какой срок арендодатель должен предоставить имущество арендатору. Если такой срок не указан, то предполагается, что имущество должно быть передано в разумный срок (в зависимости от вида имущества, вида договора, иных конкретных обстоятельств, а также в силу обычаев делового оборота). Одновременно с истребованием имущества арендатор имеет право потребовать возмещения убытков, вызванных просрочкой передачи имущества. Вместо всего этого арендатор может воспользоваться предоставленной ему альтернативой и потребовать расторжения договора и возмещения связанных с этим убытков.

4. Передача имущества во владение и пользование и уплата арендных платежей за пользование имуществом представляют собой встречные обязанности сторон. Поэтому арендодатель, который не исполнил обязательство по такой передаче в момент заключения договора или иной установленный договором срок, вправе требовать с арендатора внесения арендной платы только после фактической передачи последнему предмета аренды, причем только за время фактического его использования. Судебная практика, допуская применение общих норм ГК о встречных обязательствах к основным обязанностям сторон договора аренды, учитывает также и положение п. 2 ст. 328 ГК. Согласно ему в случае непредоставления обязанной стороной обусловленного договором исполнения обязательства либо наличия обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от исполнения этого обязательства. Если обусловленное договором исполнение обязательства произведено не в полном объеме, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения в части, соответствующей непредоставленному исполнению. Таким образом, если имущество передано не полностью, например не все помещение, а только его часть, арендатор вправе вносить

арендную плату только за фактически переданное имущество (см. п. 10 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66).

Этой же логике следует судебная практика, если арендодатель передал арендатору имущество без документов, отсутствие которых исключает эксплуатацию объекта аренды. В этом случае арендная плата не подлежит взысканию (п. 8 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66).

Статья 612. Ответственность арендодателя за недостатки сданного в аренду имущества

Комментарий к статье 612

1. Нарушение требования, содержащегося в предыдущей статье ГК, согласно которому арендодатель обязан передать имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества, т.е. без недостатков, влечет за собой его ответственность в соответствии с комментируемой статьей. Под недостатками в данном случае понимается ненадлежащее качество вещи. Однако это требование о качестве не тождественно тому, которое содержится в договоре купли-продажи в отношении новой вещи, так как в аренду очень часто передается имущество, бывшее в употреблении. В комментируемой статье речь идет о таком качестве вещи, которое полностью или частично препятствует ее дальнейшему использованию по целевому назначению в течение всего срока аренды. Ответственность в данном случае возлагается как на недобросовестного, так и на добросовестного арендодателя. Он несет ее даже в случае, если во время заключения договора аренды не знал об этих недостатках.

При обнаружении таких недостатков арендатор имеет возможность восстановить свое нарушенное право следующими способами. Первый - обращение к арендодателю с любым из трех требований: а) безвозмездного устранения недостатков имущества; б) соразмерного уменьшения арендной платы (т.е. изменения условия о цене договора); в) возмещения своих расходов на устранение недостатков имущества.

Вторая возможность - это право на самостоятельное устранение арендатором недостатков вещи. При этом он может либо потребовать от арендодателя возмещения расходов, связанных с устранением недостатков имущества, либо непосредственно удержать соответствующую сумму из арендной платы. В последнем случае необходимым условием для применения этой нормы является предварительное уведомление арендодателя о намерении устранить недостатки самостоятельно, удержав необходимые суммы из арендной платы. Неисполнение данного требования делает такое действие арендатора неправомерным, так как он этим, в свою очередь, нарушает права арендодателя как собственника имущества. В данном случае собственник может решить, что ему удобнее и выгоднее дать такое разрешение арендатору или самому устранить недостатки арендованного имущества. Он может также заменить его аналогичным имуществом, находящимся в надлежащем состоянии. Он должен устранить любым из перечисленных способов препятствия к пользованию арендованным имуществом без промедления. Отсутствие со стороны арендодателя немедленных действий сразу после его уведомления арендатором может рассматриваться в качестве молчаливого согласия на действия последнего.

Третья возможность, предоставленная арендатору комментируемой статьей, - право потребовать досрочного расторжения договора.

В любом случае арендатор имеет право на возмещение убытков, связанных с восстановлением нарушенного права, в том числе убытков, понесенных сверх расходов на устранение недостатков арендованного имущества. Если расходы, понесенные арендатором в связи с самостоятельным исправлением арендованного имущества, или иные убытки, понесенные им в связи с ненадлежащим состоянием переданного

имущества, не покрываются удержанной арендной платой, он имеет право потребовать их возмещения в непокрытой части.

2. Пункт 2 комментируемой статьи содержит основания, освобождающие арендодателя от ответственности за недостатки сданного в аренду имущества. Во-первых, он не несет такой ответственности, если поставил арендатора в известность о недостатках имущества и последний согласился принять его с недостатками. Перечень или характер этих недостатков должны быть оговорены в самом договоре. Во-вторых, арендодатель не несет ответственности за недостатки, которые были заранее известны арендатору при заключении договора или должны были быть обнаружены арендатором во время осмотра имущества или проверки его исправности при передаче. В первом случае речь идет как о скрытых, так и о явных недостатках, во втором - только о явных. Кроме того, данный пункт комментируемой статьи побуждает арендатора осмотреть имущество и участвовать в его проверке в момент передачи, поскольку он несет риск необнаружения явных недостатков.

Статья 613. Права третьих лиц на сдаваемое в аренду имущество

Комментарий к статье 613

Имущество собственника может быть обременено правами третьих лиц в силу закона или договора. Эти права третьих лиц носят ограниченный вещный характер, например сервитут или залог. Собственник такого обремененного чужими правами имущества имеет право сдать его в аренду, если иное не установлено законом или договором.

В комментируемой статье сформулировано правило, согласно которому передача имущества, обремененного правами третьих лиц, в аренду не прекращает и не изменяет прав третьих лиц на это имущество. Это частный случай проявления одного из основных признаков вещного права - "права следования" (право следует за вещью, а не вещь за правом).

Однако арендатору не безразлично, получает ли он имущество свободным от прав третьих лиц или обремененное ими. Поэтому арендодатель обязан при заключении договора аренды предупредить арендатора о всех правах третьих лиц на сдаваемое в аренду имущество. Арендатор может согласиться или не согласиться на заключение такого договора. Если арендодатель нарушил эту обязанность, то это дает арендатору право в любой момент потребовать либо изменения условия об арендной плате (уменьшить ее), либо расторжения договора и возмещения убытков.

Статья 614. Арендная плата

Комментарий к статье 614

1. Основной обязанностью арендатора в силу возмездного характера договора является своевременное внесение платы за пользование имуществом. Эта обязанность возникает только после того, как арендодатель исполнит свою обязанность по предоставлению ему объекта аренды в пользование (передаст вещь). Эти обязанности рассматриваются как встречные, поэтому арендодатель, который не исполнил обязательство по передаче сданной в аренду вещи в момент заключения договора или иной установленный договором срок, вправе требовать с арендатора внесения арендной платы только после фактической передачи вещи. Если же он передал имущество по частям, без принадлежностей и документов, что не позволяет использовать его по назначению в целом или частично, то арендная плата не подлежит взысканию в целом или в соответствующей части (см. п. п. 8, 10 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66).

Если фактическое пользование имуществом началось до заключения договора аренды, арендатор обязан уплатить за такое пользование в соответствии с условиями договора об арендной плате только в случае, если стороны достигли соглашения о применении к их отношениям, сложившимся до заключения договора, условий об обязанности арендатора по внесению арендной платы (см. п. 6 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66).

Досрочное прекращение пользования имуществом (например, освобождение арендуемого помещения) до прекращения в установленном порядке действия договора аренды не является основанием для прекращения обязательства арендатора по внесению арендной платы. Если договор заключен без указания срока, то предупреждение стороной контрагента о его прекращении указывает на то, что он прекратится лишь по истечении 3 месяцев после этого в отношении недвижимого имущества и месяца в отношении движимого имущества, если иной срок не предусмотрен договором (см. п. 13 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66).

Порядок, условия и сроки внесения арендной платы определяются договором. В договоре, таким образом, должно быть указано, в какой форме будет установлена арендная плата - деньгами, в натуре или иной, согласно п. 2 комментируемой статьи. Общая формула рыночной экономики - "товар - деньги - товар", поэтому, если оплата товара производится в любой иной, неденежной форме, указание на нее должно содержаться в договоре. Натуральная форма арендной платы представляет собой передачу арендодателю на праве собственности определенного количества произведенной продукции или полученных плодов. В этом случае также следует уточнить все условия расчетов, в частности, какая часть полученной продукции или плодов будет составлять арендную плату, каким образом она должна быть передана арендодателю - с доставкой или путем выборки со склада, каким образом распределяются расходы на доставку, если она предусмотрена, и т.п. В этой части стороны должны руководствоваться соответствующими правилами об обязательствах по передаче имущества в собственность, в частности условиями о качестве и т.п., или применять их в силу п. 1 ст. 6 ГК.

Стороны должны согласовать сроки внесения платежей. Это могут быть разовые платежи, когда имущество арендуется на короткий срок. Если предполагается аренда имущества на достаточно длительный срок, то арендная плата вносится по частям. В этом случае стороны устанавливают периодичность платежей (раз в неделю, в декаду, в месяц, в квартал, в полугодие, в год), срок платежа, размер платежа.

При разовом платеже оплата производится по окончании договора аренды, при периодических платежах - по окончании установленного периода пользования. Стороны, однако, могут условиться о предварительной оплате, в том числе и 100-процентной. Такой аванс вносится либо при заключении договора, либо при предоставлении имущества, или через определенный период времени после указанных действий. Если стороны не определили в договоре порядок, условия и сроки внесения арендной платы, это, как правило, не лишает его юридической силы. В этом случае действует правило, согласно которому арендная плата должна вноситься в таком порядке, на таких условиях и в такие сроки, которые обычно применяются при аренде аналогичного имущества при сравнимых обстоятельствах, прежде всего обстоятельствах времени и места. Условие об арендной плате не является существенным в силу закона, но правило п. 3 ст. 424 ГК к договору не применяется, и он будет считаться незаключенным, если обычай в области аренды такого вида имущества не сложился или само имущество является уникальным и аналогию использовать невозможно, а также когда законом установлены специальные требования об отнесении размера арендной платы к существенным условиям.

2. Арендная плата может быть установлена за все арендуемое имущество в целом. Это относится как к простому имуществу (одной вещи), так и к составному (совокупности вещей) - главной вещи и принадлежности, сложной вещи, в том числе имущественному комплексу. В отношении последнего вида имущества допустимо установление арендной

платы за пользование каждой из его составных частей. Например, при аренде здания вместе с земельным участком возможно установление отдельных платежей за здание и за землю.

Формы оплаты многовариантны. Законодатель предлагает на выбор пять форм, которые можно использовать самостоятельно и в различных комбинациях.

Во-первых, оплата может быть определена твердой суммой платежей (в абсолютных цифрах) либо в долях или процентах от полученных в результате использования арендованного имущества продукции, плодов или доходов (в относительных цифрах). В обоих случаях оплата может производиться как в денежной, так и в натуральной форме. Твердая сумма чаще устанавливается для расчетов в денежной форме, а долевая - для расчетов в натуре (издолящина). Так, долей продукции может оплачиваться аренда оборудования, предприятия, долей плодов - аренда земельного участка для сельскохозяйственного производства, водоема для рыбоводства и т.д. Если расчеты ведутся в виде отчислений от доходов, то это денежная форма оплаты.

Расчеты за пользование арендованным имуществом возможны в форме услуг, предоставляемых арендатором арендодателю. Наиболее целесообразно использовать эту форму в случаях, когда арендатор является профессионалом в области оказания таких услуг, в которых нуждается арендодатель. Комментируемая статья не называет в качестве арендной платы производство работ. Однако это не значит, что использование такой формы противоречило бы закону, поскольку договором могут быть предусмотрены иные формы помимо перечисленных в комментируемой статье. Использование такого вида платежа требует дополнительного урегулирования подрядных отношений в части производства работ в рамках договора аренды.

Стороны могут договориться о взаимном обязательстве сдать в аренду друг другу такое имущество, в котором временно каждая из них нуждается. В этом случае оплата будет производиться в форме предоставления такого имущества в аренду. При такой ситуации можно говорить об объединении в одном договоре взаимных обязательств по аренде. Следовательно, к такому договору надо предъявлять требования по определению имущества, передаваемого в аренду и получаемого в аренду, в соответствии с п. 3 ст. 607 ГК. Каждая сторона при этом приобретает все права и обязанности арендатора по отношению к полученному имуществу и все права и обязанности арендодателя по отношению к сданному имуществу. Если передаваемое и получаемое имущество не равноценны, то должны быть урегулированы отношения, связанные с компенсацией (доплатой в любом из перечисленных в данном пункте виде).

Можно предусмотреть оплату в форме передачи имущества не в аренду, а в собственность. При этом стороны могут руководствоваться нормами договора купли-продажи при регулировании отношений, связанных с передачей такого имущества арендатором в собственность арендодателю.

Если договором аренды предусмотрены мероприятия по улучшению арендованного имущества (производство мелиоративных работ на земельном участке, модернизация производственного оборудования или предприятия и т.п.), то арендная плата может быть представлена в виде возложения на арендатора обусловленных договором затрат на такое улучшение. При этом не играет роли, кто будет производить эти улучшения - арендатор или арендодатель, важно лишь, чтобы затраты на такое улучшение соответствовали установленной сторонами сумме.

В то же время некоторые обязанности арендатора не могут рассматриваться как формы оплаты, в частности возложение на арендатора расходов по оплате коммунальных услуг (см. п. 12 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66).

Законом для некоторых договоров аренды установлена только денежная форма оплаты (например, прокат).

Если в аренду передается имущество, принадлежащее на праве собственности государству или муниципальному образованию, то способ определения арендной платы

или ставки арендных платежей устанавливается соответствующими органами исполнительной власти, в компетенцию которых входит распоряжение имуществом (см., например, распоряжение Мингосимущества России от 14.05.1999 N 671-р "О порядке расчета арендной платы за пользование федеральным недвижимым имуществом" <1>).

<1> Экономика и жизнь. 1999. N 34.

Такое разнообразие видов оплаты аренды имущества придает самому договору сложный характер. Нельзя, однако, утверждать, что оказание услуг, производство работ или передача имущества в собственность в качестве арендной платы делают такой договор смешанным, поскольку он не теряет своего специального вида (в том числе и наименования), а только в зависимости от конкретного вида оплаты включает в качестве своих условий элементы соответствующих обязательств.

3. Условие о размере арендной платы может периодически пересматриваться, если в договоре не установлен запрет на такой пересмотр. Это правило в целом действует в отношении договоров, превышающих годичный срок действия, поскольку п. 3 комментируемой статьи запрещает производить такое изменение чаще 1 раза в год. Стороны могут предусмотреть в договоре более длительный срок моратория на пересмотр арендной платы. В то же время законодатель может установить для отдельных видов аренды, а также для аренды отдельных видов имущества иные минимальные сроки пересмотра размера арендной платы.

При применении п. 3 комментируемой статьи Президиум ВАС РФ рекомендует судам исходить из того, что в течение года должно оставаться неизменным условие договора, предусматривающее твердый размер арендной платы либо порядок (механизм) ее исчисления. Этот порядок (механизм), оставаясь неизменным, тем не менее определяет каждый очередной платеж в иной сумме, нежели предыдущий. Например, при использовании процента индексации или при определении ставки арендной платы в сумме рублей, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте (см. п. 11 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66).

4. Арендатор имеет право в одностороннем порядке потребовать уменьшения размера арендной платы, если состояние арендованного имущества или условия пользования, предусмотренные договором аренды, существенно изменились. Под существенным изменением следует понимать такое изменение, в силу которого арендатор в значительной степени лишается того, на что мог бы рассчитывать при заключении договора. Это право возникает лишь в случае, если: а) такое изменение возникло в силу обстоятельств, за которые он не отвечает, и б) законом в отношении отдельных видов аренды или аренды отдельных видов имущества не предусмотрено иное.

5. При существенном нарушении арендатором своей обязанности вносить арендную плату в установленный срок арендодатель имеет право потребовать от него досрочного внесения арендной платы. Этот способ самозащиты имущественных прав представляет собой одну из мер оперативного воздействия на неисправного должника - перевод его на предоплату. Данная норма диспозитивна, она действует в том случае, если сторонами в договоре не предусмотрено иное, в частности запрет на перевод арендатора на предоплату. Если же иное не предусмотрено, то арендодатель устанавливает срок такой предоплаты. Однако потребовать предварительной оплаты он может не более чем за 2 срока подряд.

Статья 615. Пользование арендованным имуществом

Комментарий к статье 615

1. Если договор аренды содержит условия о способах пользования арендованным имуществом, арендатор обязан соблюдать эти условия. Например, использовать складское помещение для хранения товаров, а не для организации производства и т.п. При этом не следует отягощать содержание договора указанием на требования, которые вытекают из административного, уголовного, экологического и иного законодательства, нарушение которых влечет не гражданско-правовую, а иную ответственность. В частности, арендодатель не может требовать от арендатора соблюдения правил дорожного движения при пользовании арендованным автотранспортным средством, так как правами требования в данном случае обладает не он, а органы ГАИ. Арендатор также не может применить санкции за нарушение таких правил, так как они установлены административными нормами. В то же время если нарушение подобных правил угрожает утратой или повреждением арендованного имущества, то включение их в качестве критериев для допустимых способов пользования вполне уместно. Так, указание на то, что арендатор обязан пользоваться имуществом в соответствии с правилами его эксплуатации, установленными техническими нормативами со ссылкой на соответствующие нормативные источники, необходимо, если эти правила и нормативы обязательны для сторон.

Если в договоре отсутствует условие о способах использования имущества, то эти способы вытекают из назначения самого имущества. Так, жилое помещение запрещено использовать для производственных целей, прецизионные станки и высокотехнологичное оборудование - для не предусмотренных для них "грубых" операций.

2. Если имущество передается арендатору на праве владения и пользования, эти права становятся самостоятельным имущественным объектом, который можно именовать арендными правами (правом аренды) и который может быть предметом самостоятельных сделок. Однако распоряжение этим объектом со стороны арендатора ограничено в силу того, что эти права возникают в отношении вещи, которая не принадлежит ему на праве собственности. Иными словами, распоряжаясь своим правом аренды, он одновременно распоряжается и чужой вещью. Поскольку правомочие распоряжения вещью принадлежит арендодателю, свобода распоряжения правом аренды также ограничивается волей арендодателя. Кроме того, если распоряжение правом влечет перемену лица в договоре, то одновременно к новому лицу переходят также обязанности арендатора. Поэтому в комментируемой статье предусматривается распоряжение арендными правами, однако с учетом воли арендодателя. При этом его воля должна быть выражена определенно - согласием. Это согласие как односторонняя сделка должно отвечать всем условиям, чтобы быть действительным. Согласие должно следовать обращению арендатора с просьбой дать такое согласие, которое также является односторонней сделкой. Такое согласие не требуется, если в договоре есть условие, которым арендатору априори предоставлено право осуществления перенайма (п. 18 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66).

В комментируемой статье содержится исчерпывающий перечень способов распоряжения правом аренды. Это, в частности, подчеркивается в п. 16 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66: "Передача права аренды другому лицу может осуществляться лишь способами, предусмотренными пунктом 2 статьи 615 ГК, то есть в порядке перенайма, внесения в качестве вклада в уставный капитал хозяйственного общества или товарищества, внесения в качестве паевого взноса в производственный кооператив". В силу чего в данной статье устанавливаются специальные правила передачи арендатором права аренды другому лицу, не допускающие цессии как уступки "чистого" права аренды, не обремененного никакими обязательствами.

Распоряжение арендатором своими правами реально или потенциально (при залоге) приводит к их отчуждению, т.е. бесповоротной передаче другому лицу, ибо в результате происходит перемена стороны в договоре (арендатора), в результате чего первоначальный арендатор утрачивает свое право аренды. Оно переходит к новому арендатору.

В силу указаний закона арендатор приобретает право, в котором можно обнаружить оттенок правомочия распоряжения чужим имуществом, поскольку он вправе передать арендованное имущество в субаренду (поднаем) или в безвозмездное пользование на основании соответствующих договоров, представляющих собой дополнительные договоры по отношению к договору аренды. При этом использование такого права, так же как распоряжение правом аренды, подчинено одной логике: распоряжение чужим имуществом допускается только с согласия собственника или управомоченного им лица - арендодателя. Если договором арендатору предоставлено право передавать имущество в субаренду или в ссуду, оно означает выражение воли арендодателя (согласие) и освобождает арендатора от обязанности получать такое согласие на каждую конкретную сделку. Если арендодатель дал согласие на субаренду и при этом не оговорил ее предельного срока, арендатор вправе возобновлять договор субаренды в пределах срока аренды без получения дополнительного разрешения арендодателя (см. п. п. 15 и 18 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66).

В отличие от распоряжения правом аренды использование права на передачу имущества в субаренду и в ссуду не является основанием прекращения у арендатора прав аренды, поскольку, оставаясь участником арендного договора, он заключает еще один договор - субаренды (поднайма) или ссуды. Эти договоры связаны между собой по признаку первоначального и производного, в силу чего последний зависит от первого. Их зависимость проявляется в том, что арендатор в договоре аренды становится вторичным арендодателем (ссудодателем) в рамках такого дополнительного договора (субдоговора). В то же время эти договоры не порождают трехстороннее обязательство, т.е. арендодатель и субарендатор (ссудополучатель) никакими договорными обязательствами между собой не связаны, поскольку в каждом из них участвуют разные лица на стороне должника и кредитора. Поэтому, не будучи связанными договорными обязательствами, ни арендодатель не может прямо предъявить права требования к субарендатору, ни субарендатор - к арендодателю. Иными словами, арендатор несет ответственность за неисполнение условий аренды, даже если они вызваны нарушениями со стороны субарендатора. В частности, при просрочке арендных платежей по договору аренды арендатор не может ссылаться на просрочку, допущенную субарендатором, так же как и при нарушении условий пользования, ухудшении имущества субарендатором.

В то же время такая независимость участников двух договоров не сказывается на зависимости самих договоров, поэтому юридическая судьба дополнительного договора определяется судьбой главного договора. Особенно это проявляется в отношениях парных договоров одной природы - аренды и субаренды. Так, признание договора аренды в части или в целом недействительным влечет недействительность в соответствующей части или в целом и заключенных на его основе договоров субаренды. Договор субаренды не может быть заключен на срок, превышающий срок договора аренды. Договоры субаренды регулируются на основании тех же правил, что и договоры аренды, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. В частности, к ним применяются те же требования в отношении формы и государственной регистрации, правила п. 2 ст. 621 ГК, касающиеся возобновления договора аренды на неопределенный срок с учетом правил абз. 2 п. 2 комментируемой статьи, по смыслу которых срок договора субаренды в любом случае ограничен сроком аренды (см. п. п. 19 и 20 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66). Право передачи арендованного имущества в субаренду может быть реализовано арендатором как самостоятельно, так и параллельно с правом распоряжения правом аренды. При этом перенаем не влияет на судьбу договора субаренды, который сохраняет свою силу (см. п. 17 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66).

Правило, сформулированное в п. 2 комментируемой статьи, позволяющее арендатору с согласия собственника распоряжаться своим правом аренды и арендованным имуществом, действует, если иное не предусмотрено ГК, другими законами или

нормативно-правовыми актами. Иное регулирование предусмотрено нормами ГК о прокате, которое запрещает такие действия в отношении предмета проката. В то же время нормы о договоре аренды транспортного средства позволяют передавать его в субаренду, если договором не предусмотрено иное. Нормы ЗК позволяют арендатору земельного участка передать его в субаренду, а также передать свои права и обязанности по договору третьему лицу, в том числе отдать арендные права земельного участка в залог и внести их в качестве вклада в уставный капитал хозяйственного товарищества или общества либо паевого взноса в производственный кооператив без согласия собственника земельного участка при условии его уведомления, если договором не предусмотрено иное (см. п. п. 5 и 6 ст. 22 ЗК).

3. Нарушение арендатором своих обязанностей, зафиксированных в ст. 615, в частности использование арендованного имущества с нарушением условий договора или не в соответствии с назначением имущества, дает арендодателю право требовать в одностороннем порядке расторжения договора и возмещения причиненных ему убытков. Это право на одностороннее расторжение договора арендодатель реализует в судебном порядке с учетом правил ст. 452 ГК. В то же время общее правило комментируемой статьи не применяется, если возникают основания для расторжения договора в силу указаний п. 1 ст. 619 ГК (когда арендатор пользуется имуществом с существенным нарушением условий договора или назначения имущества либо с неоднократными нарушениями), поскольку в ней предусмотрена иная досудебная процедура.

Статья 616. Обязанности сторон по содержанию арендованного имущества

Комментарий к статье 616

1. Комментируемая статья регулирует отношения по распределению между сторонами договора обязанностей по содержанию арендованного имущества. Под содержанием имущества понимаются определенные действия, направленные на поддержание его в нормальном состоянии, годном к использованию (эксплуатации), а также связанные с этим расходы. Для поддержания имущества в таком состоянии проводятся ремонт, профилактика и т.п. в зависимости от вида и назначения имущества. Ремонт бывает двух видов: капитальный и текущий. Разграничение работ, относящихся к капитальному и текущему ремонту, определяется различной нормативно-технической документацией, устанавливающей оптимальный и безопасный режим эксплуатации соответствующего имущества. В отсутствие такой регламентации стороны определяют в договоре, что следует понимать под капитальным и текущим ремонтом передаваемого в пользование имущества. Под капитальным ремонтом подразумевается проведение работ, которые требуют значительных затрат на восстановление существенных частей, элементов вещи в связи с их износом (ремонт крыши, замена перекрытий, ремонт отопительной системы и т.д.). Затраты на такой ремонт окупаются в течение длительного времени и осуществляются в основном за счет амортизационных отчислений со стоимости имущества, перечисляемых собственнику в составе арендной платы.

Поскольку капитальный ремонт служит сохранению целостности и стоимости вещи, что отвечает в первую очередь интересам ее собственника, то обязанность проводить такой ремонт и нести расходы, связанные с ним, по общему правилу возлагается на арендодателя. Однако данная норма действует в том случае, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором аренды. Если в силу иных нормативно-правовых актов или соглашения сторон обязанность осуществлять капитальный ремонт возлагается на арендатора, то в расчет арендной платы не включаются амортизационные отчисления.

Сроки проведения капитального ремонта устанавливаются сторонами, если они не установлены соответствующими нормативными актами. Например, сроки и виды

капитального ремонта зданий и сооружений устанавливаются строительными нормами и правилами. Если сроки проведения капитального ремонта не установлены договором или нормативными актами, то его следует проводить в разумные сроки. Такое неопределенное обозначение срока возможно только на уровне правового акта, в каждом конкретном случае этот срок желательно конкретизировать и соизмерять со сроками, которые обычно требует аналогичный вид ремонта аналогичного имущества при аналогичных обстоятельствах. Это же правило распространяется на ситуацию, когда такой ремонт вызван неотложной необходимостью (например, поломкой вещи, выходом из строя оборудования и т.п.), если потребность в таком ремонте возникла не по вине арендатора.

Нарушение арендодателем своей обязанности по капитальному ремонту арендованного имущества дает арендатору право альтернативного поведения. Во-первых, он имеет право произвести капитальный ремонт сам, но за счет арендодателя, т.е. либо взыскать с него стоимость ремонтных работ, либо зачесть ее в счет арендной платы. Расходы, однако, не должны превышать необходимых затрат, связанных с таким видом ремонтных работ, которые указаны в договоре аренды или вызваны неотложной необходимостью. Под неотложной необходимостью подразумевается реальная угроза повреждения или разрушения имущества и (или) невозможность его дальнейшего использования арендатором. Во-вторых, арендатор имеет право потребовать соответственного уменьшения арендной платы. В-третьих, он может потребовать расторжения договора и возмещения связанных с этим убытков.

2. Арендатор обязан поддерживать имущество в исправном состоянии. Целям поддержания имущества в исправном (нормальном) состоянии служат различные меры. Во-первых, проведение текущего ремонта, который должен проводить арендатор, если иное не установлено законом или договором аренды (например, согласно п. 1 ст. 631 ГК текущий ремонт имущества, арендованного по договору проката, осуществляется арендодателем). Под текущим ремонтом понимается систематическое и своевременное проведение работ по сохранению имущества от преждевременного износа и устранению мелких неисправностей (например, побелка потолков и окраска стен в помещении, ремонт электропроводки, замена мелких неисправных деталей в оборудовании и т.п.). Текущий ремонт, так же как и капитальный, направлен на поддержание имущества в нормальном состоянии, но не требует капитальных затрат.

Обязанностью арендатора является проведение иных мероприятий по поддержанию имущества в надлежащем состоянии: профилактических работ (смазка, проверка надежности крепежных деталей, замена деталей одноразового употребления и т.п.), повседневный уход (чистка, протирка, уборка) и т.п.

Расходы по текущему ремонту и проведению иных работ, направленных на поддержание имущества в исправном состоянии, несет арендатор. На него также возлагается обязанность нести иные расходы по содержанию арендованного имущества, связанные с его обычной или коммерческой эксплуатацией (например, по оплате коммунальных услуг при аренде здания, оплате расходов на горючее при аренде транспортного средства), охраной имущества, обязательным страхованием и т.п., если иное не предусмотрено законодательством или договором. Например, особый правовой режим недвижимого имущества, которое признано памятником истории и культуры, предполагает, что при передаче его в аренду арендатор обязуется обеспечивать режим содержания памятника, а также проводить текущий ремонт, ремонтно-реставрационные работы, консервационные работы, предусмотренные актом технического состояния, составляющим неделимое целое с подписанным сторонами охранным обязательством, а также разовыми предписаниями арендодателя (Росимущества и балансодержателя), если это предусмотрено договором аренды. В то же время арендатор не имеет права производить без разрешения балансодержателя никаких работ по ремонту, побелке, покраске стен, покрытых живописью, лепкой, и предметов внутреннего оборудования,

являющихся произведениями искусства (см. распоряжение Мингосимущества России от 16.09.1998 N 1199-р <1>).

<1> БНА. 1998. N 29.

Законодатель не устанавливает специальную ответственность арендатора за нарушение требований данного пункта, однако, если такое нарушение влечет существенное ухудшение имущества, арендодатель может потребовать досрочного расторжения договора в силу п. 2 ст. 619 ГК или потребовать возмещения убытков, вызванных возвратом имущества со сверхнормативным износом.

Статья 617. Сохранение договора аренды в силе при изменении сторон

Комментарий к статье 617

1. В комментируемой статье устанавливается судьба договора в случае перемены лиц на стороне как арендодателя, так и арендатора. Договор аренды в ряде случаев сохраняется в силе при изменении сторон, хотя регулирование имеет свои особенности в зависимости от того, на какой стороне происходит перемена лица.

Если перемена лица происходит на стороне арендодателя - собственника арендованного имущества или лица, уполномоченного им или законом выступать на стороне арендодателя, то договор всегда сохраняется в силе на прежних условиях. Это правило действует также и в том случае, если арендодателем является не собственник, а лицо, владеющее имуществом на "сильном" вещном праве - праве хозяйственного ведения, оперативного управления, пожизненного наследуемого владения. Это правило подчеркивает, что арендные отношения, будучи в общем обязательственными, содержат в себе вещно-правовой элемент, одним из признаков которого является право следования (право следует за вещью, а не наоборот). Поэтому при переходе права собственности или иного вещного права на имущество, обремененное правом пользования, основанным на арендном договоре, право арендатора всегда сохраняется, а следовательно, сохраняется и сам договор.

При перемене собственника арендованного имущества независимо от того, ставился ли вопрос о переоформлении договора аренды, прежний собственник утрачивает, а новый приобретает право на получение доходов от сдачи имущества в аренду. Кроме того, переход права собственности на сданное в аренду имущество к другому лицу сам по себе не является основанием для внесения в судебном порядке изменений в условия договора аренды, заключенного прежним собственником с арендатором, за исключением изменения в договоре сведений об арендодателе (см. подробнее п. п. 23 и 24 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66).

Все вышеперечисленное относится и к субаренде. Так, при перенайме договор субаренды сохраняет силу. На это указывает общее правило п. 2 ст. 615 ГК о том, что нормы договора аренды применяются к договору субаренды, а также судебная практика (см. п. 17 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66).

2. Если перемена лица происходит на стороне арендатора, то договор сохраняется в силе не всегда. Пунктом 2 комментируемой статьи регулируются отношения, в которых арендатор представлен физическим лицом, и перемена лица на стороне арендатора в договоре происходит ввиду его смерти (или объявления этого лица умершим в судебном порядке). Содержащаяся в данном пункте норма диспозитивна. Правопреемство имеет место лишь в том случае, если законом или договором не предусмотрено иное. При этом могут учитываться личные качества арендатора, если они обусловили заключение договора. Только в таком случае арендодатель вправе даже при отсутствии в договоре

условия о расторжении договора аренды по причине смерти арендатора отказать наследнику в правопреемстве в арендном обязательстве.

Правопреемник приобретает права арендатора только на оставшийся срок действия договора. По договору, заключенному без указания срока, стороны, в данном случае арендодатель, имеют право в любое время в одностороннем порядке расторгнуть договор по правилам п. 2 ст. 610 ГК.

В комментируемой статье не регулируются отношения, возникающие в случае, когда происходит перемена на стороне арендатора, представленного юридическим лицом. Такое правопреемство возможно в силу различных юридических фактов, например реорганизации этого юридического лица, перехода права аренды к залогодержателю, перенайма, поэтому данные отношения регулируются соответствующими статьями ГК и иного законодательства. Так, в силу п. 2 ст. 60 ГК арендодатель в случае реорганизации юридического лица - арендатора имеет право либо продолжить арендные отношения с новым арендатором, либо потребовать прекращения договора аренды и возмещения убытков. При переуступке прав аренды (перенайме) действует норма п. 2 ст. 615 ГК, в соответствии с которой договор аренды в этом случае сохраняется.

Статья 618. Прекращение договора субаренды при досрочном прекращении договора аренды

Комментарий к статье 618

1. Комментируемая статья ГК устанавливает правило, базирующееся на зависимости юридической судьбы договора аренды и договора субаренды. Эти договоры соотносятся между собой как основной и производный, в силу чего судьба договора субаренды определяется судьбой договора аренды. Иными словами, существование договора субаренды возможно только в пределах срока существования договора аренды. Это свойство двух договоров нашло свое отражение в абз. 2 п. 2 ст. 615 ГК, в которой указывается, что договор субаренды не может быть заключен на срок, превышающий срок договора аренды.

Положение, сформулированное в п. 1 комментируемой статьи, также отражает зависимый характер субарендных отношений, которые по общему правилу прекращаются при прекращении арендных отношений. Частным случаем этого правила является прекращение договора субаренды при досрочном прекращении договора аренды. Такое досрочное прекращение договора аренды возможно как по взаимному согласию сторон (п. 1 ст. 450 ГК), так и в одностороннем порядке. По требованию одной стороны возможно досрочное расторжение договора в судебном порядке, если другая сторона существенно его нарушила, а также в иных случаях, предусмотренных ГК, другими законами или договором (п. 2 ст. 450 ГК). ГК предусматривает специальные основания для одностороннего расторжения договора в ст. ст. 619 и 620. Кроме того, досрочное расторжение договора аренды возможно в связи с существенным изменением обстоятельств (ст. 451 ГК).

Норма, сформулированная в п. 1 комментируемой статьи, действует лишь в том случае, если в самом договоре аренды не установлено иное, в частности не предусмотрен специальный механизм перевода договора субаренды в договор аренды или порядок его установления в самом договоре аренды.

Досрочное прекращение договора аренды дает субарендатору право требовать от арендодателя заключения договора аренды на имущество, находившееся в его пользовании в соответствии с договором субаренды с первичным арендодателем. Договор при этом заключается на условиях прекращенного договора аренды и ограничен его оставшимся, не истекшим сроком.

Эта норма опирается на принцип, близкий тому, на котором строится и норма п. 1 ст. 621 ГК, о преимущественном праве добросовестного арендатора на заключение договора аренды на новый срок. Она также защищает интересы добросовестного субарендатора, которые не должны страдать, если основной договор расторгнут, например, ввиду недобросовестности арендатора.

2. Следствием зависимой природы договора субаренды является норма о ничтожности договора субаренды, если по основаниям, предусмотренным ГК, договор аренды признается ничтожным. Определение ничтожной сделки, основания ничтожности и правовые последствия ничтожности содержатся в § 2 гл. 9 ГК.

К субарендным отношениям применимо также правило о признании недействительной только части сделки. В части, в которой признан недействительным договор аренды, признается недействительным и договор субаренды.

В то же время признание в части или в целом недействительным договора субаренды не влияет на судьбу договора аренды. Ничтожность договора субаренды не влечет ничтожность договора аренды.

Статья 619. Досрочное расторжение договора по требованию арендодателя

Комментарий к статье 619

Комментируемая статья содержит норму, направленную на защиту прав и интересов арендодателя. В ней определены основания и условия досрочного расторжения договора аренды в одностороннем порядке. Основаниями такого расторжения являются нарушения условий договора арендатором, среди которых называются четыре следующих:

1) использование имущества с существенным нарушением условий договора или назначения имущества либо с неоднократными нарушениями. Существенным, по определению ст. 450 ГК, будет такое нарушение условий, которое влечет для арендодателя ущерб, в значительной мере лишающий его того, на что он был вправе рассчитывать при заключении договора. Применительно к арендным отношениям существенным нарушением будет нарушение условия об использовании имущества в соответствии с условиями договора аренды, а если они в договоре не определены - в соответствии с назначением имущества (см. п. 1 ст. 615 и коммент. к нему). Нарушение может быть несущественным, но если оно повторяется неоднократно (2 раза или более) и таких нарушений более чем одно (нарушение 2 или более условий договора), то это также дает основание для расторжения договора;

2) арендатор должен использовать имущество таким образом, чтобы вернуть его арендодателю в том состоянии, в котором он его получил, с учетом нормального износа, или в состоянии, обусловленном договором. В силу этого он обязан принимать необходимые меры по его сохранности и не совершать действий, влекущих за собой его ухудшение. Если действия (или бездействие) арендатора существенно ухудшают имущество, это является основанием для досрочного расторжения договора аренды;

3) нарушение обязательства по своевременному внесению арендной платы также является основанием досрочного прекращения договора, если такая просрочка арендных платежей имела место подряд 3 раза и более. ГК предусмотрен еще один вариант поведения арендодателя в случае просрочки арендатора. Согласно п. 5 ст. 614 ГК, если иное не предусмотрено договором аренды, в случае существенного нарушения арендатором сроков внесения арендной платы арендодатель вправе потребовать от него досрочного внесения арендной платы в установленный арендодателем срок. При этом арендодатель не вправе требовать досрочного внесения арендной платы более чем за два срока подряд;

4) если договором, законом или иными правовыми актами установлено, что проведение капитального ремонта является обязанностью арендатора (п. 1 ст. 616 ГК), то

просрочка в проведении капитального ремонта является одним из оснований досрочного прекращения договора аренды по требованию арендодателя. Сроки проведения капитального ремонта устанавливаются в договоре. При этом стороны могут опираться на технические нормативы, если таковые носят рекомендательный характер. Если нормативы имеют обязательный характер, то стороны отражают их в договоре, указав конкретно либо отослав к соответствующему нормативно-правовому акту.

В случае если в договоре сроки проведения капитального ремонта не указаны, ремонт должен проводиться в разумные сроки. Под разумным сроком понимается такой срок, который необходим для того, чтобы поддерживать имущество в нормальном, годном к дальнейшей эксплуатации состоянии.

В комментируемой статье устанавливается обязанность арендодателя письменно предупредить арендатора о необходимости исполнения им обязанностей в разумный срок. Это требование направлено на защиту интересов арендатора. Непринятие арендатором мер к устранению нарушений в срок, установленный в предупреждении, дает право арендодателю обратиться в суд с требованием о досрочном расторжении договора по основаниям, содержащимся в данной статье. Расторжение договора происходит на основании судебного решения. Следовательно, истец должен доказать наличие оснований для расторжения договора и факт предупреждения им ответчика, а у ответчика есть право доказывать, что срок, предоставленный для устранения нарушений, не был разумным (недостаточен), т.е. опровергать презумпцию разумности, установленную в п. 3 ст. 10 ГК.

Судебная практика накопила определенный опыт применения комментируемой статьи. Так, Президиум ВАС РФ указывает на следующее.

Стороны могут самостоятельно установить в договоре и иные основания досрочного расторжения договора по требованию арендодателя, поскольку это право им дает п. 1 ст. 450 ГК. Так, иным, по мнению ВАС РФ, может явиться и такое установленное договором основание, как однократная просрочка внесения арендной платы, поскольку предусмотренное в ч. 1 комментируемой статьи основание включает в себя не только такой элемент, как "просрочка уплаты", но и еще два элемента - "более двух раз" и "подряд". Кроме того, договор аренды может быть расторгнут в связи с внесением арендной платы не в полном объеме, если данное нарушение суд признает существенным.

Если основанием досрочного расторжения договора аренды по требованию арендодателя является нарушение договора арендатором как из числа перечисленных в комментируемой статье, так и в самом договоре в соответствии с п. 2 ст. 450 ГК, а также такое, которое суд может признать как существенное, арендодатель до обращения в суд с иском о досрочном расторжении договора обязан направить арендатору письменное предупреждение о необходимости исполнения им обязательства в разумный срок (ч. 3 комментируемой статьи), а также предложение расторгнуть договор (п. 2 ст. 452 ГК). При этом необходимым условием удовлетворения такого иска арендодателя является установление в ходе судебного разбирательства факта получения арендатором письменного предупреждения арендодателя о необходимости исполнения договорного обязательства (см. п. п. 29 и 30 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66). Однако требование о расторжении договора аренды не подлежит удовлетворению, если в разумный срок устранены нарушения, послужившие основанием для обращения в арбитражный суд (см. п. 8 информационного письма Президиума ВАС РФ от 05.05.1997 N 14 "Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров" <1>).

<1> ВВАС РФ. 1997. N 7.

Стороны могут предусмотреть в договоре аренды основания для одностороннего отказа от исполнения договора, что не предполагает судебного разбирательства в силу п. 3 ст. 450 ГК.

Основания досрочного расторжения договора аренды по требованию арендодателя, установленные в договоре в соответствии с ч. 2 комментируемой статьи, могут и не быть связаны с какими-либо нарушениями со стороны арендатора. В этом случае исключается как судебная процедура расторжения договора, так и необходимость предварительного требования об устранении нарушений (см. подробнее п. п. 25 - 28 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66).

Статья 620. Досрочное расторжение договора по требованию арендатора

Комментарий к статье 620

Законодатель защищает интересы арендатора, устанавливая основания досрочного расторжения договора аренды по его требованию. Этими основаниями являются следующие существенные нарушения арендодателем требований законодательства и условий договора:

1) нарушение арендодателем обязанности предоставить имущество в пользование арендатору. В соответствии с требованиями ст. 611 ГК арендодатель обязан предоставить такое имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества. Если имущество передано, но арендодатель создает препятствия к пользованию им в соответствии с условиями договора или назначением имущества, то это также является основанием для досрочного расторжения договора. В частности, если имущество передано без принадлежностей или относящихся к нему документов (технического паспорта, сертификата качества и т.п.). Могут быть и иные препятствия, обусловленные действиями или бездействием арендодателя;

2) арендодатель обязан предоставить имущество надлежащего качества, т.е. без недостатков, препятствующих его использованию по назначению. ГК устанавливает ответственность арендодателя за недостатки сданного в аренду имущества в ст. 612 ГК, включив в нее право арендатора потребовать досрочного расторжения договора. В то же время комментируемая статья по своей редакции отличается от ст. 612. В комментируемой статье указывается только на недостатки, в целом препятствующие использованию арендованного имущества, которые не были оговорены арендодателем при заключении договора, не были заранее известны арендатору и не должны были быть обнаружены арендатором во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора. Что касается ст. 612, то в ней предполагается, что основанием досрочного расторжения договора могут служить недостатки, полностью или частично препятствующие пользованию имуществом, даже если во время заключения договора аренды арендодатель не знал об этих недостатках.

Безусловно, в обеих статьях имеются в виду скрытые недостатки имущества. Однако, используя правило, сформулированное в комментируемой статье, важно опираться в том числе на норму ст. 612 ГК, согласно которой неосведомленность арендодателя о скрытых недостатках объекта аренды не является основанием, освобождающим его от ответственности, и не лишает арендатора права на расторжение договора;

3) по общему правилу проведение капитального ремонта является обязанностью арендодателя (см. коммент. к ст. 616). Неисполнение обязанности произвести капитальный ремонт в установленные договором аренды сроки, а при их отсутствии - в разумные сроки является основанием досрочного расторжения договора;

4) если переданное арендатору имущество окажется в состоянии, не пригодном для использования, договор аренды может быть расторгнут досрочно. Это правило действует только в том случае, если непригодность имущества вызвана обстоятельствами, не зависящими от самого арендатора, в частности непреодолимыми обстоятельствами.

Помимо перечисленных в подпунктах комментируемой статьи оснований стороны могут предусмотреть и иные основания досрочного расторжения договора по требованию арендатора в силу положений п. 2 ст. 450 ГК, а также основания для одностороннего отказа арендатора от договора в силу положений п. 3 ст. 450.

Кроме того, суд может признать любое иное нарушение условий договора арендодателем, за рамками перечисленных в комментируемой статье, в качестве существенного нарушения.

Расторжение договора по требованию арендатора по основаниям, указанным в комментируемой статье или в договоре аренды, осуществляется в судебном порядке, что требует соответствующих доказательств со стороны истца. Законодатель не предусматривает обязанности арендатора предупредить нарушителя-арендодателя о необходимости исполнения им своих обязательств в разумный срок, как это имеет место в отношении арендатора согласно ст. 619 ГК. Такое неодинаковое регулирование имеет место, когда большей защите подлежат права более слабой стороны в договоре. Однако в данном случае "слабость" арендатора не очевидна.

Статья 621. Преимущественное право арендатора на заключение договора аренды на новый срок

Комментарий к статье 621

1. Преимущественное право арендатора на заключение договора аренды на новый срок - классическая норма арендного законодательства, направленная на защиту интересов арендатора. Это право имеет лишь арендатор, надлежащим образом исполнявший свои обязанности (т.е. в соответствии с условиями договора аренды и требованиями правовых актов). Еще одно условие для реализации этого права арендатором - возможность заключить договор на тех же условиях, на которых его могли бы заключить третьи лица. Отсутствие других претендентов или отсутствие претендентов, предлагающих более выгодные условия для арендодателя, дает ему право требовать заключения договора на прежних условиях. Однако содержание этого права не включает возможность требовать заключения нового договора на прежних условиях. Их изменение в этом случае допускается по взаимному соглашению. Присутствие в новом договоре всех или некоторых прежних условий не означает изменения условий прежнего договора, т.е. его продление (пролонгацию). Поэтому ограничения, вводимые п. 3 ст. 614 ГК, о минимальных сроках пересмотра условия о размере арендной платы в данных обстоятельствах не действуют. Речь в этом случае идет о заключении нового договора в отношении прежнего объекта аренды, в том числе согласования сторонами всех существенных условий, придания ему требуемой законом формы, а в необходимых случаях - его государственной регистрации.

Если арендатор пожелает воспользоваться этим своим преимуществом, он должен письменно (независимо от формы договора) уведомить арендодателя об этом в срок, который был согласован сторонами и включен в содержание действующего договора аренды. Если такой срок не предусмотрен договором, то уведомление должно быть сделано в разумный срок до окончания действия договора. Разумность срока будет определяться либо его достаточностью для согласований условий нового договора с прежним арендатором, если он воспользуется своим преимущественным правом, либо для поиска арендодателем нового потенциального контрагента при отказе арендатора от этого права. В любом случае отсутствие письменного уведомления в пределах срока действия договора является молчаливым отказом от преимущественного права. Более того, в этой ситуации отказ от права влечет его прекращение. Если же уведомление о намерении арендатора воспользоваться своим правом будет направлено им арендодателю, это право будет существовать в течение года с момента прекращения договора аренды. Более того,

на существование этого права не влияет даже то, что арендодатель уведомил арендатора до истечения срока действия договора аренды о его прекращении и об отказе с его стороны от возобновления договора на новый срок, поскольку в этом случае арендодатель должен воздерживаться от заключения договора аренды с третьим лицом в течение года с момента прекращения прежнего договора (см. п. 33 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66).

Действительно, арендатор может реализовать свое преимущественное право при условии реального намерения арендодателя заключить договор с кем бы то ни было. Если же он в дальнейшем не намерен передавать имущество в аренду, он вправе отказать арендатору в заключении договора. Отказ будет правомерным, если в течение года со дня истечения срока прежнего договора он будет воздерживаться от заключения договора аренды с третьим лицом. Если же арендодатель, отказавший арендатору в заключении договора на новый срок, в течение этого срока заключит договор с другим лицом, прежний арендатор вправе по своему выбору либо потребовать в суде перевода на себя прав и обязанностей по заключенному договору, а также возмещения убытков, либо только возмещения убытков.

Это правило касается только заключенного договора аренды, если же имущество передано в пользование по иному договору (например, по договору о совместной деятельности), требовать применения этих санкций нельзя.

Арбитражная практика периода, предшествовавшего принятию ГК, показывает, что арендатор может защитить свое право на возобновление договора аренды в суде, опираясь лишь на тот факт, что арендодатель только намеревается заключить его с третьим лицом. Для обоснования своих требований истец-арендатор обязан предоставить документы, подтверждающие такое намерение или передачу объекта аренды другому арендатору. Кроме того, истец должен доказать, что он не нарушал условий договора аренды, и дать согласие возобновить договор аренды на условиях, на которых арендодатель заключил договор аренды с другим арендатором. Если арбитражный суд установил, что арендодатель уже заключил договор аренды с другим арендатором, его следует привлечь к участию в деле в качестве третьего лица (см. п. 4 письма ВАС РФ от 10.09.1993 N С-13/ОП-276 "Об отдельных рекомендациях, принятых на совещаниях по судебной арбитражной практике" <1>). Этот порядок в определенной мере противоречит действующему ГК, в частности, он игнорирует презумпцию добросовестности, установленную в п. 3 ст. 10 ГК, возлагая бремя доказывания собственной добросовестности на самого арендатора.

<1> ВВАС РФ. 1993. N 11.

Арендатор обладает преимущественным правом на заключение договора аренды на новый срок, если законом или договором аренды не предусмотрено иное (см., например, п. 2 ст. 627, ст. ст. 632 и 642 ГК). Это правило не применимо к договорам, заключенным на неопределенный срок, поскольку арендные отношения в этом случае существуют до тех пор, пока одна из сторон не утратит к ним экономического интереса.

2. Пунктом 2 комментируемой статьи установлен специальный способ заключения договора аренды, который можно использовать только при сохранении у его участников экономической заинтересованности в арендных отношениях к моменту окончания договора аренды на тех же условиях. Заключение договора в этих условиях именуется его возобновлением, поскольку предполагает сохранение на новый срок арендных отношений на тех же условиях. Иными словами, договор - новый, а его условия (кроме условия о сроке: договор считается заключенным на неопределенный срок) - прежние. Поскольку как арендатора, так и арендодателя устраивают прежние условия, нет необходимости их согласовывать. Поэтому возобновление договора происходит по умолчанию сторон: со стороны арендатора - это продолжение пользования имуществом, а со стороны

арендодателя - это отсутствие возражений по этому поводу. Иными словами, продолжение пользования имуществом можно рассматривать как оферту со стороны арендатора в форме конклюдентных действий, а отсутствие возражений со стороны арендодателя - как молчаливый акцепт.

Таким образом, в статье формулируется специальная норма в отношении формы договора аренды (см. ст. 609 ГК). Более того, если таким способом возобновляется договор аренды недвижимого имущества, трудно выполнить общее требование о его государственной регистрации, поскольку нет письменной (документарной) формы договора. В то же время невозможно зарегистрировать первоначальный договор, имеющий письменную форму, поскольку он, по существу, прекратился в связи с истечением срока. Если же требование государственной регистрации связано со сроком договора, например в отношении аренды здания и сооружения (см. п. 2 ст. 651 ГК), то ввиду того, что срок нового договора не определен, невозможно сказать заранее, каким будет его срок в действительности.

В некоторой степени эту проблему разрешила судебная практика, указав, что договор аренды здания, возобновленный на неопределенный срок, не нуждается в государственной регистрации, так как согласно п. 2 ст. 651 ГК государственной регистрации подлежит договор аренды здания, заключенный только на срок не менее 1 года (см. п. 11 информационного письма Президиума ВАС РФ N 59).

Основной вывод, который можно сделать из нормы, содержащейся в п. 2 комментируемой статьи, заключается в следующем. Даже если срок в договоре аренды определен, это не значит, что договор автоматически прекращается в момент его наступления. Поэтому, чтобы прекратить такой договор, заинтересованная сторона должна совершить действие, определенно свидетельствующее о таком намерении. Если такое намерение имеет арендодатель, он обязан предупредить об окончании срока аренды и потребовать возврата предмета аренды. Если инициатива исходит от арендатора, он должен вернуть имущество арендодателю. Желательно, чтобы стороны в договоре согласовали эту процедуру, поскольку возврат имущества часто сопряжен с дополнительными действиями и расходами - временными и финансовыми (в частности, демонтаж, упаковка, снятие с учета, транспортирование предмета аренды).

В то же время, если ни одна сторона в установленные сроки не совершит таких действий, договор автоматически возобновляется на неопределенный срок, а в этой ситуации прекращение договора требует предупреждения по правилам п. 2 ст. 610 ГК.

Статья 622. Возврат арендованного имущества арендодателю

Комментарий к статье 622

Обязанность арендатора возвратить имущество по окончании срока аренды (в том числе в связи с его расторжением) сопровождается рядом требований. Во-первых, это должна быть та же самая вещь, которая была ему передана в аренду (индивидуально-определенная), со всеми принадлежностями и документами. Причем это не всегда те же документы, которые были переданы арендодателем. Перечень таких документов может включать не только те, которые были переданы арендатору вместе с объектом аренды в пользование. В него могут быть включены также документы, без которых арендодатель как собственник не сможет его использовать, например, относящиеся к снятию данного имущества с технического учета, если имущество было поставлено на временный учет на имя арендатора. Во-вторых, поскольку большинство видов имущества в процессе пользования изнашивается и вернуть вещь в том же состоянии практически невозможно, она должна быть возвращена с учетом той степени изменений в ней, которая предполагается нормальной при обычном пользовании данной вещью в течение срока договора, т.е. нормального износа. Этот показатель применительно к конкретному

объекту может устанавливаться техническими нормативами или определяться обычными требованиями.

В то же время стороны могут договориться об ином, т.е. вещь может быть возвращена с улучшениями, либо с заменой отдельных узлов или принадлежностей, либо без каких-то принадлежностей, а также со сверхнормативным износом.

Если имущество возвращено в состоянии, не соответствующем требованиям ст. 622 ГК или договора, арендодатель имеет право применить санкции. Если арендатор произвел неотделимые улучшения без согласия арендодателя, он фактически нарушил его право собственности, поскольку такое изменение вещи представляет собой один из способов реализации правомочия распоряжения, которым обладает собственник (см. коммент. к ст. 623). То же самое касается замены узлов, деталей и принадлежностей, если они определяются индивидуальными признаками и их замена не сопряжена с проведением ремонта, возложенного на арендатора. Если имущество возвращено в состоянии сверхнормативного износа или с повреждениями, арендодатель вправе требовать возмещения убытков. Важно иметь в виду, что если имущество в целом утрачено, погибло или было повреждено случайно, то такой риск по общему правилу несет собственник имущества, если законом или договором не предусмотрено иное. Например, согласно общему правилу ст. 669 ГК этот риск несет арендатор в отношении предмета лизинга. Если же утрата, гибель или повреждение арендованного имущества произошли по обстоятельствам, за которые отвечает арендатор, к нему можно предъявить санкции, вытекающие из договорного обязательства. Это право требовать возмещения убытков, уплаты неустойки, если она предусмотрена законом или договором, а также использование прав, основанных на иных обеспечительных мерах, в том числе залоговых и страховых. Требовать возмещения вреда, опираясь на нормы гл. 59 ГК, при этом нельзя, поскольку вред причинен в рамках договорных отношений.

Имущество должно быть возвращено в надлежащем месте и в надлежащее время. В отношении места исполнения данного обязательства судебная практика опирается не на общую норму ст. 316 ГК (в месте жительства должника, а если должником является юридическое лицо - в месте его нахождения), а на принцип "зеркального отражения" исполнения обязанности по возврату имущества от исполнения обязанности арендодателем по передаче арендованного имущества арендатору. Если место исполнения обязательства по передаче движимого имущества не определено, то оно подлежит передаче в том месте, где оно было получено арендатором (см. п. 36 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66), передача недвижимого имущества осуществляется в месте его нахождения.

Исполнение этой обязанности должно подтверждаться документально, если договор был заключен в письменной форме или если стоимость имущества, возвращаемого с неотделимыми улучшениями, возросла настолько, что сделка с ним требует письменной формы. Для подписания такого документа (акта приема-передачи) стороны должны явиться в согласованные сроки в установленное место.

Отказ арендатора от исполнения обязанности вернуть имущество дает арендодателю право истребовать его в судебном порядке. Однако при этом арендатор не вправе подавать виндикационный иск, поскольку согласно п. 23 Постановления Пленума ВАС РФ от 25.02.1998 N 8 "О некоторых вопросах практики разрушения споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав" <1> иск собственника о возврате имущества лицом, с которым собственник находится в обязательственном правоотношении по поводу спорного имущества, подлежит разрешению в соответствии с законодательством, регулирующим данное правоотношение. В нашем случае в исковом требовании следует ссылаться на нарушение арендатором обязанности по возврату арендованного имущества в связи с прекращением договора и требовать принуждения его к исполнению данной обязанности.

Неисполнение обязательства по возврату имущества в срок предполагает применение санкций, перечисленных в комментируемой статье. Во-первых, арендодатель вправе потребовать внесения арендной платы за все время просрочки, а также возмещения убытков в размере, не покрытом такой арендной платой. Во-вторых, неустойка, если она предусмотрена законом или договором за такую просрочку, носит штрафной характер, т.е. уплачивается сверх суммы подлежащих возмещению убытков. Взыскание арендной платы за фактическое использование арендуемого имущества после истечения срока действия договора производится в размере, определенном этим договором. Кроме того, арендодатель вправе требовать от арендатора уплаты процентов за пользование чужими денежными средствами в случае просрочки внесения арендной платы и за период с момента прекращения договора аренды до возврата арендодателю имущества (см. п. 39 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66).

В то же время арендодатель не вправе требовать с арендатора арендной платы за период просрочки возврата имущества в связи с прекращением договора в случае, если он сам уклонялся от приемки арендованного имущества, а также применения иных санкций, включая требование уплаты процентов за время просрочки. Более того, в силу ст. 406 ГК такая просрочка со стороны арендодателя как кредитора дает право арендатору как должнику право на возмещение вызванных этим убытков.

Статья 623. Улучшения арендованного имущества

Комментарий к статье 623

1. Для более эффективного достижения тех экономических или потребительских целей, которые ставит перед собой арендатор, иногда требуется некоторое усовершенствование объекта аренды. Такое усовершенствование, с одной стороны, требует затрат, а с другой - повышает эксплуатационные, потребительские качества имущества, а соответственно, и его цену. Такие действия в отношении имущества в целом с правовой точки зрения представляют собой один из способов распоряжения имуществом - изменение его состояния - и являются правомочием собственника. Следовательно, чтобы такие действия другого лица, в нашем случае арендатора, носили законный характер, они должны быть санкционированы собственником. В то же время не всякое улучшение требует согласия собственника. Все зависит от характера такого улучшения. Если улучшение является делимым, т.е. оно может быть отделено от вещи без вреда для ее назначения и целостности (например, дополнительные съемные приспособления к оборудованию), то на такое улучшение не требуется согласия арендодателя. Оно не изменяет состояния вещи бесповоротно. Поэтому такое улучшение является собственностью лица, произведшего такое улучшение за свой счет (т.е. арендатора), и при возврате арендованного имущества остается у него.

В то же время договором аренды может быть предусмотрено, что делимые улучшения, произведенные арендатором, считаются собственностью арендодателя, если они произведены за счет последнего (в счет арендной платы). В договоре может быть предусмотрен выкуп арендодателем делимых улучшений по окончании договора и т.п.

2. Неотделимыми улучшениями являются такие, которые нельзя отделить от арендованной вещи без вреда для нее (например, пристрой к зданию). Такое изменение вещи требует согласия арендодателя, поскольку он может быть не заинтересован в их производстве. Во-первых, оно сопровождается расходами, которые по общему правилу ложатся на арендодателя как собственника вещи. Во-вторых, оно влечет за собой изменение стоимости самой вещи, что может увеличить бремя ее содержания.

Соответственно, если арендодатель дает согласие на производство таких улучшений, он обязуется принять назад вещь в измененном состоянии, обладающей более высокой стоимостью, и возместить арендатору понесенные им расходы на неотделимое улучшение. Безусловно, такие расходы должны быть разумными и необходимыми (см. презумпцию разумности в п. 3 ст. 10 ГК).

Это правило действует, если в договоре не предусмотрено иное. В нем, в частности, может быть предусмотрено право арендатора производить неотделимые улучшения без предварительного согласия арендодателя, либо вообще такое улучшение может быть исключено. В этом случае желательно оговорить, какого рода должны быть такие улучшения, каковы пределы расходов на них, за чей счет они производятся, а также способы и сроки расчетов (по общему правилу возмещение расходов осуществляется по окончании договора), если они производятся за счет арендатора.

3. В комментируемой статье нет прямого запрета на производство неотделимых улучшений арендатором без согласия арендодателя. Однако, на наш взгляд, это следует из смысла регулирования. В данной статье же указывается лишь на то, что, если арендатор произвел неотделимые улучшения без согласия арендодателя, он рискует не получить возмещения понесенных в этой связи расходов, поскольку п. 3 комментируемой статьи указывает, что стоимость неотделимых улучшений арендованного имущества, произведенных арендатором без согласия арендодателя, возмещению не подлежит.

В то же время п. 3 комментируемой статьи указывает, что сформулированное в ней общее правило может иметь исключения, которые должны быть отражены в законе. Кстати, в самом ГК есть такие положения. В частности, для аренды предприятия ст. 660 устанавливает противоположное правило: если иное не предусмотрено договором, арендатор вправе без согласия арендодателя проводить реконструкцию предприятия, его расширение, техническое перевооружение, что является неотделимым улучшением предприятия.

4. Если улучшение арендованного имущества осуществляется за счет амортизационных отчислений от этого имущества, то такие улучшения являются собственностью арендодателя. Это правило относится к любому улучшению - как отделимому, так и неотделимому - и касается имущества в форме вещей, представляющих собой основные средства производства. Именно на восстановление основных средств производства собственником имущества осуществляются амортизационные отчисления из полученной прибыли от реализации произведенной продукции. Эти отчисления рассчитываются по нормам амортизации, которые в отношении определенных видов имущества устанавливаются правовыми актами (см., например, гл. 25 НК).

Статья 624. Выкуп арендованного имущества

Комментарий к статье 624

1. Переход права собственности на арендованное имущество к арендатору может быть предусмотрен как договором, так и законом. Экономически это объясняется тем, что сам арендодатель утрачивает интерес к этому имуществу как собственник или изначально не имеет намерения самостоятельно реализовывать свое правомочие пользования (например, в отношениях финансовой аренды). В то же время арендодатель, выплативший в качестве арендной платы сумму, равную, а иногда и превышающую продажную стоимость арендованного имущества, рассчитывает на переход к нему права собственности на него.

Безусловно, любые экономические предпосылки к переходу права собственности не являются юридическим основанием для этого. Вот почему, если стороны не пришли к согласию в отношении такого перехода права собственности, неисполнение арендатором обязанности по возврату арендованного имущества по окончании договора (его

удержание), основанное только на понятии экономической справедливости, является неправомерным действием.

Условие о переходе права собственности на имущество по окончании договора аренды не порождает отношений купли-продажи. Только одно требование базируется на нормах договора купли-продажи. Согласно п. 3 ст. 609 ГК такой договор должен быть заключен в форме, предусмотренной для договора купли-продажи того имущества, которое является объектом аренды. На это специально обращает внимание Президиум ВАС РФ, подчеркивая, что к договору аренды имущества, предусматривающему переход в последующем права собственности на это имущество к арендатору, применяются только те правила о договоре купли-продажи, которые регламентируют форму данного договора. Поэтому, в частности, уплату арендных платежей нельзя рассматривать как приобретение вещи в собственность с рассрочкой платежа (подробнее см. п. 2 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66). Поэтому термин "выкуп", используемый законодателем при регулировании данных отношений, обозначает переход права собственности на предмет аренды от арендодателя к арендатору в силу условия договора аренды.

Момент перехода права собственности определяется с помощью одного из двух критериев: 1) окончание срока аренды; 2) уплата выкупного платежа. В первом случае речь идет о нормальном (регулярном) завершении договора, когда уплаченные арендные платежи полностью покрывают стоимость имущества. Во втором случае речь идет о досрочном прекращении договора, когда внесение выкупного платежа (условие о котором устанавливается в договоре) до истечения срока аренды является основанием перехода права собственности и обязательство прекращается вследствие совпадения должника и кредитора в одном лице.

В комментируемой статье ничего не говорится о том, что переход права собственности на арендованное недвижимое имущество требует государственной регистрации. Правило п. 2 ст. 223 ГК указывает, что в случаях, когда отчуждение имущества подлежит государственной регистрации, право собственности у приобретателя возникает с момента такой регистрации, если иное не установлено законом. Норма комментируемой статьи, видимо, и представляет собой такое исключение, поскольку в ней указаны лишь два вышеупомянутых момента возникновения права собственности у приобретателя по данному конкретному договору. В то же время требование о регистрации перехода права собственности, содержащееся в нормах договора купли-продажи, к рассматриваемым отношениям также не применяется (см. п. 2 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66).

2. Если при заключении договора аренды стороны не предусмотрели условие о выкупе арендованного имущества, они могут договориться об этом в любой момент в период действия договора, в том числе накануне окончания срока аренды, и оформить это условие дополнительным соглашением. Такое дополнительное соглашение является составной частью договора купли-продажи при условии, что ему придана форма, отвечающая требованиям к форме договора купли-продажи соответствующего вида имущества.

При этом стороны могут произвести зачет ранее выплаченной арендной платы в выкупную цену. Стороны должны определить в таком соглашении момент перехода права собственности, опираясь на правило п. 1 комментируемой статьи.

3. Законом могут быть установлены случаи запрещения выкупа арендованного имущества. Для этого используется, во-первых, общая норма, а во-вторых, специальные нормы. Общая норма указывает на правовой режим объекта как имущества, изъятого из гражданского оборота (см. коммент. к п. 2 ст. 129). Это имущество может принадлежать только публичным собственникам: Российской Федерации, субъектам РФ или муниципальным образованиям (см. коммент. к п. 3 ст. 212). Если такое имущество передается на праве аренды, то условие о переходе права собственности будет ничтожным. Специальные нормы содержатся в законах и относятся к имуществу,

допущенному к гражданскому обороту (в том числе и ограниченному). Например, эти нормы содержатся в законодательстве о приватизации государственного и муниципального имущества, имеющего специальное целевое назначение (как правило, предназначенного для выполнения социальных функций), в земельном законодательстве.

4. Переход права собственности на предмет аренды от арендодателя к арендатору (выкуп арендованного имущества) - самостоятельное основание перехода права собственности по договору, один из производных способов возникновения права собственности. Его не следует смешивать с другими основаниями, например договором купли-продажи. Купля-продажа также может оформлять отношения, результатом которых будет переход права собственности на предмет аренды от арендодателя к арендатору. Однако эти отношения регулируются правилами о купле-продаже, и в этом случае стороны заключают договор купли-продажи. Поэтому, например, в некоторых нормативных актах предусматриваются два основания возникновения права собственности у арендатора на предмет аренды: либо договор аренды с условием о выкупе, либо договор купли-продажи (в частности, в нормах, регулирующих отношения по постановке транспортных средств, являющихся предметом лизинга, на учет). ЗК предусматривает, что при продаже земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности, арендатор данного земельного участка имеет преимущественное право его покупки в порядке, установленном гражданским законодательством для случаев продажи доли в общей собственности постороннему лицу, за исключением случаев, предусмотренных п. 1 ст. 36 ЗК (см. п. 8 ст. 22).

Статья 625. Особенности отдельных видов аренды и аренды отдельных видов имущества

Комментарий к статье 625

Комментируемая статья уточняет, какие нормы содержат специальное регулирование по отношению к отдельным видам договоров аренды или к арендным отношениям по поводу отдельных видов имущества. Перечень таких видов содержится в данной статье и носит исчерпывающий характер, т.е. ограничивает виды договоров и имущество, на которые распространяется эта статья. К ним относятся такие виды договоров, как прокат и финансовая аренда, и такие виды имущества, как транспортные средства, здания и сооружения, предприятия.

В соответствии с комментируемой статьей общие положения об аренде применяются к вышеперечисленным видам аренды и к аренде отдельных видов имущества постольку, поскольку они не изменены специальными правилами ГК о таких договорах (соответственно § 2 - 6 гл. 34). Поскольку в данном случае не указано, что регулирование, содержащееся в других законах и иных нормативно-правовых актах, также является приоритетным по отношению к нормам комментируемой главы, они, следовательно, не должны противоречить ГК в силу п. 2 ст. 3. В то же время при регулировании в ГК отдельных видов договоров аренды или аренды отдельных видов имущества есть отсылка к иному законодательству, нормы которого могут содержать специальные нормы об аренде. Так, в ст. ст. 641 и 649 ГК указывается, что транспортными уставами и кодексами могут быть установлены иные, помимо предусмотренных настоящим параграфом, особенности аренды отдельных видов транспортных средств.

Общие положения об обязательствах и договорах ГК применяются к договорам аренды постольку, поскольку они не изменены положениями, содержащимися в гл. 34.

§ 2. Прокат

Статья 626. Договор проката

1. Договор проката является специальным видом договора аренды. В основе специального регулирования - особый характер арендодателя. Арендодателем является предприниматель, для которого сдача имущества в аренду представляет собой основной способ получения предпринимательского дохода. Из этого, во-первых, следует, что арендодателем в договоре могут быть юридические лица, зарегистрированные в качестве коммерческих организаций, а также физические лица, зарегистрированные в качестве предпринимателя, в том числе объединившиеся в неправосубъектную организацию - простое товарищество. Деятельность такого арендодателя носит профессиональный и специализированный характер. Во-вторых, имущество, служащее предметом договора проката, представлено в форме непотребляемых движимых вещей, обладающих такими физическими и потребительскими качествами, которые позволяют передавать их в пользование различным арендаторам многократно (вещи длительного пользования). В-третьих, такой договор носит краткосрочный характер, поскольку удовлетворяет кратковременные потребности арендатора в арендованном имуществе.

Пункт 1 комментируемой статьи содержит определение договора с учетом всех особенностей данного вида аренды. Арендодатель определяется в нем как лицо, осуществляющее сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности (предмет деятельности). Его обязанностью по договору является предоставление арендатору во временное владение и пользование движимого имущества. При этом в ч. 2 п. 1 комментируемой статьи указывается, что такое имущество используется для потребительских целей, однако в договоре может быть предусмотрено иное. Эта оговорка означает, что имущество может использоваться и в предпринимательских целях. Последнее может вытекать из существа обязательства. Так, если арендодатель обязан предоставить в аренду землеройную машину специализированной строительной организации, то предполагается, что она будет использоваться в производственных (предпринимательских) целях.

Имущество предоставляется за плату; следовательно, этот договор является возмездным. Он также характеризуется как двусторонний и консенсуальный.

2. Договор проката заключается в письменной форме. Такой договор составляется в виде единого документа, подписанного сторонами, или в виде квитанции-обязательства, подписанной арендатором. В случаях, предусмотренных законом, Правительство РФ может издавать типовые договоры проката для отдельных видов имущества согласно п. 4 ст. 426 ГК.

3. Договор проката признается публичным договором с отсылкой к ст. 426 ГК. Содержащееся в этой статье определение публичного договора прямо не включает в себя такой вид деятельности, как передача имущества во временное владение и пользование. Однако распространение действия норм о публичном договоре на договор проката является естественным в силу специального характера арендодателя. Как уже указывалось выше, это лицо - профессионал, для которого прокат является специализированным видом предпринимательской деятельности.

Из этого следует, что арендодатель обязан заключить такой договор с любым обратившимся к нему лицом и не вправе оказывать предпочтение какому-либо лицу, кроме случаев, предусмотренных законом или иными правовыми актами. Здесь имеются в виду льготы, устанавливаемые нормами социальной защиты в отношении инвалидов, участников войн и иных категорий граждан. Условия договора проката, включая условие о цене, устанавливаются одинаковыми для всех категорий арендаторов. Исключения составляют случаи, когда льготные тарифы для отдельных категорий граждан устанавливаются законом или иным правовым актом.

Отсутствие у арендодателя права свободно выбирать контрагента, направленного на защиту прав более слабой стороны в правоотношении с профессионалом, компенсируется, можно сказать, отсутствием у арендатора права определять условия договора. Арендодатель имеет право в одностороннем порядке определять условия договора в формулярах или иных стандартных формах, используя положения ст. 428 ГК о договоре присоединения. Это положение не касается, безусловно, условия о предмете и сроке, так как выбор предмета (вещи) проката и определение срока зависят от арендатора. В то же время арендодатель также не всегда свободен в определении условий договора, поскольку согласно норме, содержащейся в п. 4 ст. 426, в случаях, предусмотренных законом, Правительство РФ может издавать правила, обязательные для сторон при заключении договора проката (типовые договоры проката, положения и т.п.).

К договорам проката, арендатором в которых является гражданин, арендующий имущество для личных бытовых нужд, применяются нормы Закона о защите прав потребителей и изданные в соответствии с ним иные правовые акты (ст. 9 Вводного закона).

Статья 627. Срок договора проката

Комментарий к статье 627

1. Договор проката опосредует отношения по краткосрочной аренде, максимальный срок которой определен законодателем в 1 год. Отдельные виды имущества могут передаваться в аренду на более короткие сроки, ограничиваясь часами работы соответствующей организации (например, прокат коньков на катке, лодок и пляжного инвентаря на берегу водоема).

2. Существо отношений проката не позволяет применять к договору некоторые общие положения об аренде. Поэтому п. 2 комментируемой статьи исключает действие правила ст. 621 ГК о возобновлении договора аренды на неопределенный срок и о преимущественном праве добросовестного арендатора на возобновление договора аренды. Если бы законодатель не ввел это исключение, то ст. 621 неминуемо вступила бы в противоречие со ст. 426, ибо арендодатель, с одной стороны, был бы вынужден оказывать предпочтение прежнему арендатору, а с другой - нарушал бы свою обязанность как стороны-профессионала в публичном договоре не оказывать никакому лицу предпочтений при заключении договора.

3. Договор проката может быть прекращен досрочно. Правом досрочного отказа от договора обладает только арендатор. Законодатель в данном случае учитывает интересы арендатора, у которого необходимость в таком имуществе может отпасть в любой момент, а продолжение договора причинит ему убытки, которые он не сможет компенсировать. Для арендодателя такое прекращение договора не должно влечь серьезных убытков, так как для него это профессиональная коммерческая деятельность, включающая риск по определению. В то же время, для того чтобы арендодатель был готов принять обратно такое имущество, а также уменьшить убытки, связанные с досрочным прекращением договора, он должен быть предупрежден арендатором о таком отказе в письменном виде не менее чем за 10 дней.

В случае досрочного прекращения договора арендатор имеет право на возврат части уплаченной им арендной платы в соответствии с п. 2 ст. 630 ГК.

Статья 628. Предоставление имущества арендатору

Комментарий к статье 628

Комментируемая статья дополняет общие положения, обязывающие арендодателя предоставить арендатору имущество в надлежащем состоянии, а арендатора - использовать арендованное имущество в соответствии с его назначением. Исходя из того что арендодатель - профессионал, а арендатор по общему правилу - гражданин-потребитель, обязанность удостовериться в надлежащем состоянии (качестве, исправности, комплектности и т.п.) арендованного имущества возлагается на арендодателя. На него же возлагается обязанность неимущественного характера - проинформировать арендатора устно или письменно о правилах эксплуатации данного имущества. Нарушение этой обязанности, во-первых, лишает арендодателя права требовать возмещения вреда, если он был причинен арендованному имуществу в связи с отсутствием у арендатора такой информации, и, во-вторых, дает арендатору или любому другому лицу право требовать возмещения вреда, причиненного ему вследствие недостоверной или недостаточной информации об арендованном имуществе или правилах его эксплуатации (ст. 1095 ГК).

Статья 629. Устранение недостатков сданного в аренду имущества

Комментарий к статье 629

1. Комментируемая статья регулирует отношения, связанные с обнаружением недостатков арендованного имущества. Данное регулирование носит специальный характер, исключая право арендатора на самостоятельное устранение недостатков (ремонт) арендованного имущества (ст. 612 ГК). Если после передачи арендатору имущества он обнаружит в нем недостатки, которые полностью или частично препятствуют пользованию им, он должен уведомить об этом арендодателя. Способы, форма и срок такого уведомления в ГК не установлены, следовательно, арендатор имеет право сделать это удобным для него способом и в разумный срок, если иное не предусмотрено договором. После получения такого уведомления арендодатель обязан по своему выбору либо устранить недостатки на месте (например, произвести ремонт), либо заменить данную вещь аналогичной вещью, находящейся в пригодном для использования состоянии. Для выполнения этих действий в ГК установлен 10-дневный срок. Такой срок является диспозитивно-императивным, т.е. договором может быть установлен более короткий срок. Но установление более длительного срока в договоре не допускается.

2. Иначе регулируются отношения сторон, если недостатки арендованного имущества явились следствием неправомерных действий арендатора. Таковыми признаются нарушения им правил эксплуатации и содержания имущества. В этом случае наступает ответственность арендатора в форме возмещения им убытков арендодателю. Специфика отношений по договору проката выражается, в частности, в том, что ГК ограничивает ответственность арендатора только стоимостью ремонта и транспортировки арендованного имущества.

Статья 630. Арендная плата по договору проката

Комментарий к статье 630

1. Договор проката - возмездный, поскольку имущество передается во владение и пользование арендатору за плату. В отличие от общих установлений об арендной плате, содержащихся в ст. 614 ГК, для данного договора предусмотрена арендная плата в твердой сумме платежей, т.е. в денежной форме. Платежи могут вноситься периодически или единовременно. Это зависит от сроков договора проката, от вида арендованного имущества и от существа обязательства. Так, если имущество арендуется на короткий срок, предполагается единовременный платеж.

Право выбора способа внесения платежей по договору проката принадлежит арендодателю как предпринимателю, если такой порядок не установлен Правительством РФ в силу п. 4 ст. 426 ГК.

2. Согласно п. 3 ст. 627 ГК арендатор имеет право в любое время отказаться от договора и досрочно вернуть арендованное имущество. В этом случае арендодатель обязан произвести перерасчет арендной платы и вернуть арендатору ее часть, соответствующую неистекшему сроку проката. Исчисление этого срока начинается со дня, следующего за днем фактического возврата имущества. Например, если договор проката заканчивается 30 сентября, а имущество было возвращено досрочно 10 сентября, то срок исчисляется начиная с 11 сентября. Следовательно, перерасчет следует произвести за 20 дней.

3. Неисполнение или ненадлежащее исполнение арендатором обязанности по внесению арендной платы дает возможность арендодателю взыскать задолженность в бесспорном порядке на основании исполнительной надписи нотариуса. Указанный способ защиты является исключением из содержащегося в ст. 237 ГК общего правила, согласно которому изъятие имущества путем обращения взыскания на него по обязательствам собственника производится на основании решения суда. Такой внесудебный способ может быть установлен только законом и служит дополнительной гарантией прав кредитора. Статья 630 ГК содержит такое исключение, наделяя арендодателя правом обратиться к нотариусу, минуя судебную процедуру. Нотариус удостоверяет факт просрочки совершением нотариальной надписи. Регулирование этой процедуры осуществляется в совокупности процессуальными и материальными нормами.

Статья 631. Пользование арендованным имуществом

Комментарий к статье 631

1. Пунктом 1 комментируемой статьи устанавливается специальное регулирование отношений, связанных с ремонтом арендованного имущества. В отличие от диспозитивного правила ст. 616 ГК данная норма имеет императивный характер. Осуществление ремонта любого вида - капитального и текущего - является обязанностью арендодателя, и соглашением сторон нельзя установить иное. Если в результате нарушения этой обязанности арендованное имущество приобрело недостатки, полностью или частично препятствующие пользованию им, арендатору следует руководствоваться правилом ст. 629 ГК. Однако неисполнение арендодателем обязанности исправить недостатки на месте или заменить имущество исправным позволяет арендатору прибегнуть к ст. 616 ГК, которая дает ему право произвести капитальный ремонт, вызванный неотложной необходимостью, и взыскать с арендодателя стоимость ремонта или зачесть ее в счет арендной платы, либо потребовать расторжения договора и возмещения убытков, либо потребовать соответственного уменьшения арендной платы.

Эту норму уместно применять, когда по договору проката передается имущество производственно-технического назначения. В этом случае арендатор-предприниматель должен иметь возможность снизить риск своих убытков за счет самостоятельных действий по приведению имущества в рабочее состояние. В то же время вряд ли разумно использовать эту норму при прокате имущества в потребительских целях. В этом случае удобнее опираться на нормы, содержащиеся в Законе о защите прав потребителей.

2. В п. 2 комментируемой статьи содержатся запреты на такие способы реализации права пользования арендованным имуществом со стороны арендатора (права аренды), как последующая его передача в субаренду или в безвозмездное пользование другому лицу. Запрещается также передача арендатором своих прав и обязанностей по договору проката другому лицу (перенаем). Запрещены и другие способы распоряжения правом аренды, например залог арендных прав, внесение их в качестве имущества в хозяйственные

товарищества и общества или паевого взноса в производственный кооператив. Данная норма формулирует, таким образом, изъятие из общего правила, содержащегося в п. 2 ст. 615 ГК, разрешающего арендатору при определенных условиях осуществлять такие действия с арендованным имуществом и правом аренды.

§ 3. Аренда транспортных средств

1. Аренда транспортного средства с предоставлением услуг по управлению и технической эксплуатации

Статья 632. Договор аренды транспортного средства с экипажем

Комментарий к статье 632

1. Аренда транспортного средства в силу специфики объекта требует специального регулирования, что предопределило выделение соответствующих положений в отдельный параграф в ГК. В свою очередь, совокупность этих норм разделена законодателем на две группы в зависимости и от того, возлагается или не возлагается на арендодателя обязанность оказывать арендатору услуги по управлению и технической эксплуатации этого транспортного средства.

Статьи 632 - 641 ГК регулируют комбинированное обязательство, предусматривающее обязанность арендодателя передать арендатору имущество в виде транспортного средства и оказывать ему услуги по его управлению и технической эксплуатации. По своему законодательному оформлению договор носит не смешанный характер, а сохраняет самостоятельность и цельность специального договора. Арендодатель оказывает эти услуги через лиц, находящихся с ним в трудовых отношениях (персонал, сотрудники).

Персонал, осуществляющий техническую эксплуатацию транспортного средства, именуется экипажем. Отсюда иное, более короткое, наименование договора - аренда транспортного средства с экипажем. Такой договор именуется также договором фрахтования на время или договором тайм-чартер (от англ. time-charter). Так он называется в КТМ, где объектом аренды является морское судно. Договор тайм-чартер используется также при аренде воздушного судна. Договор фрахтования на время (тайм-чартер) следует отличать от договора фрахтования (чартера), который является разновидностью договора перевозки (ст. 787 ГК).

Когда объектом аренды является наземное транспортное средство, в наименовании используется термин "аренда", когда воздушное, морское или речное - термин "фрахт". В зависимости от этого и стороны именуются соответственно - арендодатель и арендатор или фрахтовщик и фрахтователь. Предметом регулирования являются соответственно отношения по поводу аренды транспортного средства или по поводу его фрахтования на время, в отличие от фрахтования на рейс или несколько рейсов (см. ст. 787 ГК). Суть обязательства в том и другом случае одинакова - предоставление арендодателем во временное пользование транспортного средства.

Комментируемая статья содержит определение договора аренды транспортного средства с экипажем. Из определения следует, что 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.

Предмет договора носит комбинированный характер и включает в качестве одного компонента (элемента) право пользования вещью - индивидуально-определенным транспортным средством (автомобиль, речное, морское или воздушное судно и т.п.), а в качестве второго - услуги по управлению им (комплекс услуг по вождению,

пилотируванию, включая навигационные услуги, услуги связи и иные) и по его технической эксплуатации.

В ГК не дается ни общего определения транспортного средства как вещного компонента предмета данного договора, ни специального, соответствующего видовой классификации транспортных средств. Эти моменты отражены в иных источниках права, в частности в транспортных уставах и кодексах (например, в КТМ определение морского транспортного средства содержится в ст. 7 "Судно"), а также технических правилах.

В то же время важно отличать транспортное средство, предназначенное исключительно для передвижения в пространстве, от самодвижущихся машин, имеющих производственное назначение, таких как землеройные машины, экскаваторы, бульдозеры, рельсоукладчики, земснаряды, тракторы, сельскохозяйственные комбайны и т.д. Последние нельзя относить к предмету данного договора, ибо их функция перемещения в пространстве, являясь технически необходимой, с точки зрения целевого использования такого средства носит вспомогательный характер.

Транспортные средства, являющиеся объектом регулирования комментируемого параграфа ГК, не включают трубопроводный транспорт, а также технически несложные механические транспортные средства, такие как велосипеды, лодки, мопеды и др., не требующие специальной государственной регистрации (учета).

В доктрине договорного права сформулирована позиция, согласно которой объектом договора аренды транспортного средства по смыслу регулирования данного параграфа гл. 34 может быть только такое транспортное средство, которое требует управления со стороны экипажа, а именно: морское, речное, воздушное судно, поскольку одним из конституирующих признаков этих договоров и одновременно основанием их внутренней классификации является возложение обязанностей по управлению таким транспортным средством и его технической эксплуатации на одну из сторон договора.

С этой позицией, безусловно, можно согласиться с небольшой оговоркой в отношении автомобильного транспорта, в частности большегрузных грузовых машин и пассажирских автобусов. Хотя профессиональное управление им и его техническое обслуживание не предполагают большого числа работников (команды, экипажа), но их использование в предпринимательских целях, как представляется, требует распространения на отношения по поводу их аренды положений комментируемого параграфа.

Второй компонент предмета договора - услуги. Они бывают двух разновидностей: услуги по управлению транспортным средством и услуги по его технической эксплуатации.

Услуги по управлению транспортным средством включают такие действия, как вождение, пилотирувание, а также иные необходимые при этом услуги, например навигационные, услуги связи и т.п., конкретный комплекс которых зависит от вида и технических характеристик транспортного средства.

Под технической эксплуатацией понимается осуществление мер по поддержанию транспортного средства в технически нормальном, годном к использованию состоянии (смазка, замена сменных деталей, регулировка механизмов, контроль за приборами и т.п.). Обе разновидности услуг тесно связаны между собой, и их разделение в практическом плане нецелесообразно. Поэтому и в договоре их оказание предполагается в комплексе.

В определении договора, содержащемся в комментируемой статье, нет специального указания на юридический характер сторон. Следовательно, по общему правилу сторонами могут выступать как юридические, так и физические лица, как предприниматели, так и непредприниматели. Важно, однако, иметь в виду, что в ряде случаев законами могут быть установлены дополнительные требования к сторонам договора. В частности, ВК устанавливает, что гражданин или юридическое лицо, имеющие воздушное судно на праве собственности, на условиях аренды или на ином законном основании, использующие указанное воздушное судно для полетов, должны иметь статус

эксплуатанта, подтвержденный сертификатом (свидетельством). Требования к эксплуатанту определяются федеральными авиационными правилами. В то же время, если гражданин или юридическое лицо используют воздушное судно в целях государственной авиации и (или) в целях экспериментальной авиации, то они не обязаны получать сертификат (свидетельство) эксплуатанта или эквивалентный сертификату документ (п. 4 ст. 61 ВК). Вопросы сертификации регулируются ст. 8 ВК, где указывается, что обязательной сертификации подлежат юридические лица и индивидуальные предприниматели, осуществляющие и обеспечивающие воздушные перевозки и авиационные работы; юридические лица, осуществляющие техническое обслуживание и ремонт авиационной техники. Кроме того, ВК устанавливает требования по лицензированию в области авиации (ст. 9). Лицензированию подлежит, в частности, деятельность по осуществлению и обеспечению воздушных перевозок (внутренних и международных) пассажиров, багажа, грузов и почты на коммерческой основе, деятельность по обслуживанию воздушных судов. Предприниматели вправе осуществлять коммерческую деятельность в области гражданской авиации при наличии таких лицензий. Некоммерческая деятельность в области государственной, экспериментальной и гражданской авиации, в том числе авиации общего назначения, может осуществляться без лицензий. Требования к сертификации и лицензированию, а также определение компетентного органа государственной власти, осуществляющего сертификацию и лицензирование, зависят не только от вида транспортного средства, но и от его типа. Так, применительно к транспортным средствам с ядерными двигателями эти вопросы регулируются Законом об атомной энергии, а сертификация и лицензирование осуществляются Ростехнадзором.

Все эти требования направлены на обеспечение безопасности на транспорте и, соответственно, относятся только к арендодателю, поскольку он продолжает его техническую эксплуатацию. Более того, он обязан оказывать услуги по управлению и технической эксплуатации транспортного средства своими силами, т.е. через сотрудников, находящихся с ним в трудовых отношениях. Исполнение договора в этой части третьим лицом недопустимо.

Требования о лицензировании и сертификации транспортной деятельности не распространяются на арендатора, так как он не осуществляет техническую эксплуатацию транспортного средства.

2. Часть 2 комментируемой статьи содержит изъятие из общих положений об аренде, поскольку она устанавливает, что ст. 621 ГК о преимущественном праве добросовестного арендатора на заключение договора аренды на новый срок не применяется к данному договору. В силу этого арендатор транспортного средства с экипажем не имеет преимущественного права на заключение аналогичного договора на новый срок. Его также нельзя считать возобновленным на неопределенный срок, если арендатор продолжает пользоваться имуществом после истечения срока договора при отсутствии возражений со стороны арендодателя.

Статья 633. Форма договора аренды транспортного средства с экипажем

Комментарий к статье 633

Для договоров данного вида предусмотрена письменная форма независимо от срока его действия. Виды такой письменной формы в комментируемой статье не ограничены. Следовательно, он может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору. Письменная форма считается соблюденной, если письменное предложение заключить договор принято в

порядке, предусмотренном п. 3 ст. 438 ГК, т.е. если арендодатель (фрахтовщик), получив оферту, в срок, установленный для ее акцепта, предоставит транспортное средство - совершит акцепт путем конклюдентных действий (действий, из которых можно сделать вывод о согласии стороны заключить договор). При этом необходимо, чтобы оферта была совершена в письменной форме и содержала все существенные условия договора.

Стороны, однако, могут своим соглашением установить иные требования к форме договора, в частности согласиться заключить его путем составления одного документа, исключить акцепт в форме конклюдентных действий, предусмотреть нотариальное удостоверение договора. Комментируемая статья не содержит указания на такое последствие несоблюдения письменной формы, как признание его недействительным. Таким образом, несоблюдение письменной формы влечет последствия, предусмотренные ст. 162 ГК, т.е. лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства.

Несмотря на то что такие объекты аренды, как воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, относятся к недвижимым вещам по определению ст. 130 ГК, законодатель не связывает стороны обязанностью зарегистрировать этот договор в органах государственной власти. Более того, в комментируемой статье специально подчеркивается, что к такому договору не применяются правила о регистрации договора аренды, предусмотренные п. 2 ст. 609 ГК. Требования о государственной регистрации договоров аренды отсутствуют также и в транспортном законодательстве. В то же время в КТМ и КВВТ содержатся нормы о регистрации судов и прав на них. Морские суда подлежат регистрации в одном из реестров судов Российской Федерации - Государственном судовом реестре, судовой книге; суда, которым временно предоставлено право плавания под Государственным флагом РФ, регистрируются в бербоут-чартерном реестре (ст. 33 КТМ). Речные суда регистрируются в Государственном судовом реестре РФ или судовой книге, суда, которым временно предоставлено право плавания под Государственным флагом РФ, регистрируются в реестре арендованных иностранных судов (ст. 16 КВВТ). На основании вышеуказанных кодексов изданы Правила регистрации судов и прав на них в морских торговых портах (Приказ Минтранса России от 29.11.2000 N 145 <1>), Правила регистрации судов рыбопромыслового флота и прав на них в морских рыбных портах (Приказ Госкомрыболовства России от 31.01.2001 N 30 (в ред. от 05.06.2003) <2>), Правила государственной регистрации судов (Приказ Минтранса России от 26.09.2001 N 144 <3>).

<1> БНА. 2001. N 7.

<2> БНА. 2001. N 22; РГ. 2003. N 137.

<3> БНА. 2001. N 49.

Статья 634. Обязанность арендодателя по содержанию транспортного средства

Комментарий к статье 634

Регулирование арендных отношений включает распределение обязанностей между сторонами по содержанию арендованного имущества, прежде всего по проведению его ремонта (текущего и капитального).

В комментируемой статье устанавливается специальное, отличное от общих положений (ст. 616 ГК) распределение этих обязанностей. Норма, содержащаяся в комментируемой статье, императивна, следовательно, стороны не вправе изменить ее своим соглашением.

Поскольку арендодатель по определению данного договора предоставляет транспортное средство с предоставлением услуг по его технической эксплуатации,

уместно ему же вменить в обязанность и содержание этого средства. Под содержанием понимаются необходимые меры по поддержанию имущества в надлежащем (нормальном, годном для эксплуатации) состоянии как в техническом, так и в юридическом смысле. Первое предполагает проведение текущего и капитального ремонта, профилактику, чистку, уборку транспортного средства. Второе - осуществление необходимых процедур в контролирующих органах, разрешающих его эксплуатацию.

В понятие поддержания транспортного средства включается также предоставление необходимых принадлежностей. Принадлежностями являются вещи, обслуживающие главную вещь и связанные с ней общим назначением (ст. 135 ГК). Характер принадлежностей зависит от вида, типа и цели использования транспортного средства. Так, для морского судна, используемого в целях перевозки грузов, это погрузочно-разгрузочные механизмы, такелаж; если судно используется в целях рыболовства, это тралы, сети и иные приспособления для рыбного лова.

Поскольку речь идет о сложных технических объектах, то технические, организационные и иные мероприятия, связанные с исполнением арендодателем этой обязанности, а также сроки их проведения устанавливаются исходя из требований технических норм и правил, в том числе правил безопасности.

Статья 635. Обязанности арендодателя по управлению и технической эксплуатации транспортного средства

Комментарий к статье 635

1. Комментируемая статья конкретизирует обязанности арендодателя по предоставлению им услуг по технической эксплуатации транспортного средства. Пункт 1 данной статьи формулирует ее исходя из двух оценочных критериев, определяющих качество услуги. Первый - обеспечение арендатору возможности нормальной эксплуатации транспортного средства. Речь идет прежде всего о поддержании транспортного средства в технически исправном состоянии. Эта обязанность реализуется путем следования норме предыдущей ст. 634 ГК. Второй критерий - обеспечение безопасной эксплуатации транспортного средства. Это отражает специфику объекта аренды и его особый правовой режим, так как подобные объекты, так же как и связанная с их использованием деятельность, по определению ст. 1079 ГК создают повышенную опасность для окружающих (являются источниками повышенной опасности).

Если эти критерии рассматривать в техническом смысле, то необходимо и достаточно оценивать качество услуги исходя из технических норм и требований. Стороны, безусловно, должны следовать этим критериям как обязательным. Но цель аренды транспортного средства - удовлетворение экономических и иных потребностей сторон. Для арендатора это возможность максимально полного извлечения полезных свойств арендованного имущества в его предпринимательской или иной деятельности. Поэтому вышеназванные критерии необходимо рассматривать, в том числе оценивая соответствие технически нормального и безопасного функционирования транспортного средства целям его хозяйственного, коммерческого использования, указанным в договоре.

Транспортное средство одного и того же вида может быть использовано в различных целях, которые не должны противоречить действующему законодательству. Например, морское судно можно использовать для перевозки грузов, пассажиров, багажа и почты, для рыбного или иного морского промысла, добычи полезных ископаемых, спасания судов, терпящих бедствие на море, буксировки других судов и иных плавучих объектов, производства гидротехнических работ или подъема затонувшего в море имущества, для несения специальной службы (по охране промыслов, санитарной и карантинной службе и т.п.), для научных, учебных и культурных целей, для спорта и иных целей. Согласно ст.

200 КТМ в договоре фрахтования судна на время (тайм-чартер) должна быть обязательно указана цель фрахтования.

Предоставление услуг по управлению и технической эксплуатации транспортного средства является обязанностью арендодателя, определяемой законом. Однако стороны могут установить в договоре более широкий круг услуг, предоставляемых арендодателем арендатору. Включение в договор условия о предоставлении иных услуг помимо обязательных (услуги по управлению и технической эксплуатации) потребует дополнительного урегулирования отношений сторон в этой части.

2. Управление транспортным средством и его техническую эксплуатацию осуществляет экипаж транспортного средства. Транспортные уставы и кодексы содержат определение понятия "экипаж", требования к его составу, членам и т.п. Так, ст. 56 ВК указывает, что экипаж воздушного судна состоит из летного экипажа (командира, других лиц летного состава) и кабинного экипажа (бортоператоров и бортпроводников).

Пункт 2 комментируемой статьи содержит требования к составу экипажа, делая отсылку к обязательным для сторон правилам и условиям договора. Стороны вправе определять эти условия самостоятельно в том случае, если это допускается транспортным законодательством. В большинстве случаев, однако, нормы транспортных уставов и кодексов содержат императивные требования. Так, согласно ВК состав экипажа воздушного судна определенного типа устанавливается в соответствии с требованиями к летной эксплуатации воздушного судна данного типа.

В зависимости от типа и назначения морского судна компетентными государственными органами определяется минимальный состав экипажа, при котором допускается выход судна в море. В состав летного экипажа гражданского воздушного судна РФ, так же как и в состав экипажа морского судна, могут входить только граждане Российской Федерации, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Члены экипажа должны удовлетворять определенным в правовых нормах квалификационным требованиям. Так, ВК к авиационному персоналу относит лиц, имеющих специальную подготовку и сертификат (свидетельство), при наличии которого лицо может быть допущено к полетам и иной деятельности, связанной с технической эксплуатацией воздушного судна. Требования, предъявляемые к авиационному персоналу гражданской авиации, устанавливаются федеральными авиационными правилами. Авиационный персонал подлежит обязательной аттестации, которая осуществляется специально уполномоченными органами. Требования и порядок проведения сертификации и аттестации также устанавливаются авиационными правилами, которые носят обязательный характер.

Если требования к составу экипажа и его квалификации не установлены обязательными для сторон правилами, они определяются требованиями обычной практики эксплуатации транспортного средства данного вида и условиями договора. Таким образом, в случае молчания нормативного источника права сторонами используется обычай с соблюдением требований п. 2 ст. 5 и п. 5 ст. 421 ГК.

Члены экипажа являются работниками арендодателя, т.е. состоят с ним в трудовых отношениях, регулируемых нормами трудового (а не гражданского) права. В силу этого члены экипажа подчиняются распоряжениям арендодателя, относящимся к управлению и технической эксплуатации. В то же время в вопросах, касающихся коммерческой эксплуатации транспортного средства, они обязаны подчиняться распоряжениям арендатора. Так, по договору фрахтования на время морского судна (тайм-чартер) капитан подчиняется распоряжениям фрахтователя, касающимся коммерческой эксплуатации судна, за исключением распоряжений, относящихся к судовождению, внутреннему распорядку на судне и составу судового экипажа. Действительно, арендатор морского судна вправе давать капитану указания о времени выхода судна в море и возвращения, о том, в какой район должно следовать судно, какой груз следует погрузить и доставить и т.п. Однако, если эти указания невозможно исполнить вследствие требований безопасной

эксплуатации судна (например, вследствие невозможности захода в запрещенные для судоходства районы плавания, запретов на выход судов в море по метеоусловиям, несоответствия веса груза тоннажу судна и т.п.), капитан вправе не выполнять такие указания.

Расходы по оплате услуг членов экипажа (по заработной плате), а также расходы на их содержание (суточные, командировочные и т.п.) несет арендодатель. Однако в силу диспозитивности этой нормы стороны могут предусмотреть иное. В частности, соглашением сторон эти расходы могут быть возложены на арендатора в целом или в части. Соответственно этому должна быть уменьшена арендная плата, поскольку в расчет цены такой аренды расходы на оплату услуг экипажа и на их содержание включаются лишь в случае возложения указанной обязанности на арендодателя.

Статья 636. Обязанность арендатора по оплате расходов, связанных с коммерческой эксплуатацией транспортного средства

Комментарий к статье 636

Коммерческая эксплуатация транспортного средства - это использование его технических возможностей для удовлетворения хозяйственных потребностей в коммерческих целях (с целью получения прибыли). Она предполагает использование транспортного средства как средства передвижения, прежде всего для перевозки (грузов, пассажиров и багажа). Транспортные средства отдельных видов транспорта можно использовать также и по иному хозяйственному назначению, например речное или морское судно для лова рыбы. Этим коммерческая эксплуатация отличается от технической эксплуатации (см. коммент. к ст. 632).

Представляется, однако, что уместнее было бы использовать термин не "коммерческая эксплуатация", а иной, более точный по лексическому смыслу, термин, например "использование" (соответственно - "расходы, связанные с использованием"). Такой термин не связывает арендатора ограничениями исключительно предпринимательского характера. У него может возникнуть потребность в аренде транспортного средства в научно-исследовательских целях, ведения мониторинга состояния окружающей среды, метеорологических наблюдений и т.п.

Расходы на коммерческую эксплуатацию транспортного средства - это расходы, не связанные с проведением мероприятий по поддержанию его в технически нормальном состоянии, величина которых зависит от степени использования транспортного средства арендатором (например, оплата горючего). Поэтому расходы на горючее, масло, иные материалы, детали, которые периодически должны заменяться во время работы транспортного средства, и иные материалы, необходимые при работе транспортного средства в рейсе, относятся к категории расходов на его коммерческую эксплуатацию. Стоимость деталей и материалов, необходимых для текущего и капитального ремонта, а также поддержания транспортного средства в нормальном состоянии, годном для его технической эксплуатации (например, стоимость смазочных веществ, антикоррозионных покрытий и т.п.), не входит в такие расходы. К расходам на коммерческую эксплуатацию относятся и иные затраты, связанные с необходимостью осуществлять обязательные платежи во время рейсов, в частности вносить обязательные сборы, установленные государственными и муниципальными органами власти (например, портовые сборы).

Норма имеет диспозитивный характер и применяется в том случае, если стороны в договоре не установили иное.

Статья 637. Страхование транспортного средства

Комментарий к статье 637

Норма комментируемой статьи направлена на регулирование отношений по поводу страхования как условия договора аренды транспортного средства с экипажем.

Речь в данном случае идет как об обязательном, так и о добровольном страховании. Обязательное страхование осуществляется в силу указаний закона. Добровольное страхование осуществляется по свободному волеизъявлению страхователя (см. коммент. к ст. 927) или в силу выполнения им своей договорной обязанности. Применительно к договору аренды транспортного судна основанием возникновения обязательства заключить договор страхования служит соответствующее условие договора аренды. Таким образом, добровольное с точки зрения страхового правоотношения страхование приобретает обязательный характер для сторон в арендном правоотношении. Объектом страхования применительно к аренде транспортного средства является само транспортное средство и также ответственность за причинение вреда третьим лицам этим транспортным средством или в связи с его эксплуатацией. С 1 июля 2003 г. вступил в силу Федеральный закон от 25.04.2002 N 40-ФЗ "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств" (в ред. от 21.07.2005) <1>. Под третьими лицами понимаются граждане (физические лица), не связанные со страхователем трудовыми отношениями, и юридические лица. Согласно требованиям трудового законодательства страхование работников обязан осуществлять работодатель. В данном случае это обязанность арендодателя, который обязан страховать членов экипажа. Следовательно, комментируемая статья не распространяется на страхование экипажа.

<1> СЗ РФ. 2002. N 18. Ст. 1720; N 52 (ч. 1). Ст. 5132; 2003. N 26. Ст. 2566; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 25; N 23. Ст. 2311; N 30 (ч. 1). Ст. 3114.

Ныне возник еще один вид страхования - страхование ответственности за причинение экологического вреда, который в ряде случаев носит обязательный характер. Так, в гл. XII Закона об атомной энергии одной из форм финансового обеспечения ответственности за причинение ядерного ущерба физическим и юридическим лицам, а также окружающей природной среде является обязательное страхование этой ответственности. Такое страхование или иная форма обеспечения являются необходимым условием при получении лицензии на право эксплуатации судов с ядерными двигателями. Подготовлен проект закона об обязательном экологическом страховании, в котором предусмотрена обязанность владельцев источников повышенной опасности (в том числе транспортных средств) страховать свою ответственность за причинение вреда окружающей природной среде.

Страхование транспортного средства или ответственности владельца за вред перед третьими лицами может быть обязательным и в силу международных соглашений, в которых участвует российская сторона.

В комментируемой статье используется термин "причинение ущерба", когда речь идет о страховании ответственности. Это противоречит нормам гл. 59 об обязательствах о возмещении вреда и ст. 931 о страховании ответственности за причинение вреда, а также ст. 640 ГК об ответственности за вред, причиненный арендованным транспортным средством. В этих статьях используется термин "причинение вреда". Лексически синонимичные слова "вред" и "ущерб" не являются таковыми в специальном, гражданско-правовом, значении. Ущерб (реальный ущерб) по определению п. 2 ст. 15 ГК не включает упущенную выгоду, вред - включает, потому что в деликтных обязательствах убытки являются способом возмещения вреда. По смыслу ст. 1082 ГК вред и убытки совпадают по объему возмещения. Кроме того, сам термин "ущерб" применим лишь к регулированию отношений по причинению имущественного вреда (ущерб как утрата или повреждение имущества) и не применим к причинению вреда личности (жизни и

здоровью гражданина), а страхованию подлежит ответственность за причинение вреда как имуществу, так и личности.

Непоследовательность в использовании этих терминов проявляется и в пределах регулирования аренды транспортного средства. Так, в ст. 640 ГК предметом регулирования является ответственность за вред, причиненный транспортным средством, а в комментируемой статье при страховании этой же ответственности используется термин "ущерб".

Комментируемая статья возлагает обязанность застраховать транспортное средство или ответственность за причиненный им вред, а также вред, причиненный в результате его эксплуатации, или первое и второе вместе, на арендодателя. Однако стороны могут в договоре предусмотреть иное регулирование, возложив эти обязанности полностью или частично на арендатора. Такое возложение обязанностей на арендатора должно отразиться в формировании арендной платы, так как расходы на страхование в этом случае должны быть исключены из расчета цены договора.

Статья 638. Договоры с третьими лицами об использовании транспортного средства

Комментарий к статье 638

1. Арендные отношения предполагают возможность последующей передачи арендованного имущества или его части в субаренду. Однако по общему правилу арендатор может передать такое имущество в субаренду (поднаем) с разрешения арендодателя, если иное не установлено ГК, другим законом или иными правовыми актами. Комментируемая статья регулирует эти отношения по-другому. В соответствии с ней арендатор имеет право без согласия арендодателя заключать договор субаренды транспортного средства с экипажем. Стороны могут в своем соглашении установить иное правило, поскольку данная норма является диспозитивной.

Положения о субаренде, содержащиеся в § 1 комментируемой главы, применяются к субаренде транспортного средства с предоставлением услуг по управлению и технической эксплуатации транспортного средства в том случае, если они не изменены транспортными уставами и кодексами. КТМ также предусматривает право фрахтователя на заключение договора субфрахтования судна на время (субтайм-чартер) (ст. 202).

2. Если арендатор заключает договор в целях коммерческой эксплуатации транспортного средства (см. коммент. к ст. 636), то одна из возможностей такой эксплуатации может заключаться в использовании транспортного средства для оказания транспортных услуг третьим лицам. Поэтому п. 2 комментируемой статьи устанавливает право на свободное (от своего имени и без разрешения арендодателя) заключение соответствующих договоров с третьими лицами (услугополучателями). Законодатель, однако, устанавливает при этом ограничение - целевое использование арендованного имущества. Это значит, что при заключении договоров арендатор должен использовать транспортное средство в соответствии с целями, указанными в договоре аренды данного транспортного средства. Если они в договоре не указаны, то таким критерием является назначение данного транспортного средства. Например, грузовые транспортные средства должны использоваться для перевозки грузов, а пассажирские - для перевозок пассажиров и багажа, рыболовные суда - для рыболовства и т.д. Использование грузовых транспортных средств ограничивается специальными целями соответственно их виду или типу. Так, для перевозки наливных продуктов используются танкеры, для иных - сухогрузы, для специальных грузов (например, ядерных материалов) - специальные транспортные средства, имеющие специальные средства защиты.

Статья 639. Ответственность за вред, причиненный транспортному средству

Комментарий к статье 639

Поскольку управление и техническая эксплуатация арендованного транспортного средства осуществляются работниками арендодателя, то их действия, повлекшие утрату или повреждение транспортного средства, не порождают отношений ответственности между арендатором и арендодателем. Поэтому арендодатель может требовать возмещения убытков от арендатора лишь в случае, если докажет, что гибель или повреждение транспортного средства произошли по обстоятельствам, за которые арендатор отвечает в соответствии с законом или договором аренды. При молчании закона или договора об обстоятельствах и условиях, при которых ответственность возлагается на арендатора, а также в случае недоказанности факта наличия этих обстоятельств или нарушения соответствующих условий договора ответственность арендатора не наступает и убытки несет арендодатель.

Статья 640. Ответственность за вред, причиненный транспортным средством

Комментарий к статье 640

Транспортное средство (точнее, связанная с его использованием деятельность) является источником повышенной опасности. Понятие источника повышенной опасности распространяется на само транспортное средство, а также на связанные с ним иные объекты, которые используются в едином техническом и технологическом процессе. Это различные механизмы, устройства, оборудование (например, погрузочные механизмы, тралы, прицепы и т.п.). Такие объекты по смыслу ст. 135 ГК рассматриваются как принадлежности.

Согласно положениям ст. 1079 ГК ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности, возлагается на его владельца. Под владельцем понимается титульный (законный) владелец. По общему правилу к числу таких владельцев относится арендатор. Однако ответственность возлагается на него в том случае, если этот источник повышенной опасности выбывает из-под технического и оперативного контроля арендодателя и переходит под контроль арендатора. В данном случае транспортное средство не выходит из-под контроля арендодателя, так как управление им и его техническая эксплуатация осуществляются его работниками (экипажем). Поэтому ответственность за причинение вреда третьим лицам арендованным транспортным средством продолжает нести арендодатель. Если этот вред возник вследствие действия или бездействия любого члена экипажа, то арендодатель отвечает за их действия как работодатель в силу действия ст. 1068 ГК, которая устанавливает ответственность юридического лица или гражданина за вред, причиненный его работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей.

Ответственность арендодателя за вред, причиненный транспортным средством, наступает независимо от его вины как владельца источника повышенной опасности (см. коммент. к ст. 1079).

В развитие ст. 1081 ГК комментируемая статья наделяет арендодателя правом требовать от арендатора возмещения сумм, выплаченных третьим лицам, в порядке регресса (обратного требования), если докажет, что вред возник по вине арендатора.

Регулирование вопросов ответственности, установленной комментируемой статьей, осуществляется в соответствии с правилами гл. 59 ГК, к которой есть отсылка в данной статье. Однако необходимо иметь в виду, что такие правила могут быть изменены нормами иных законов или международных соглашений, подписанных Российской Федерацией. В частности, согласно Закону об атомной энергии и Венской конвенции "О гражданской ответственности за ядерный ущерб" 1963 г., подписанной Российской Федерацией в 1996 г., но пока не ратифицированной, ответственность за причинение

вреда третьим лицам вследствие ядерного инцидента на транспортном средстве с ядерным двигателем носит специальный и более строгий характер в сравнении с ответственностью владельца источника повышенной опасности.

Норма комментируемой статьи императивна, следовательно, стороны должны ей следовать и не могут своим соглашением ее изменить.

Статья 641. Особенности аренды отдельных видов транспортных средств

Комментарий к статье 641

Помимо норм ГК об аренде транспортного средства с экипажем соответствующие арендные отношения регулируются нормами транспортных уставов и кодексов. Содержащиеся в них правила отражают особенности аренды отдельных видов транспортных средств.

Транспортные уставы и кодексы представляют собой источники специального регулирования, объектом которого являются отдельные виды транспорта: железнодорожный, автомобильный, внутренний водный, морской и воздушный.

В настоящее время идет активный процесс обновления этой группы актов регулирования транспортных отношений. С 1997 г. приняты и введены в действие ВК, КТМ, КВВТ, УЖТ. Хотя в настоящее время продолжает действовать УАТ 1969 г., идет работа над проектом нового закона.

Наиболее полно эти вопросы урегулированы КТМ, в котором им посвящена гл. X "Договор фрахтования судна на время (тайм-чартер)" (ст. ст. 198 - 210) и гл. X КВВТ "Аренда судов" (ст. ст. 60 - 65). В этих же актах содержатся специальные нормы о регистрации судов и прав на них. ВК вообще не содержит норм о фрахтовании на время, однако эти отношения регулируются нормами подзаконных актов.

Общие положения об аренде применяются к аренде транспортных средств с услугами по управлению и технической эксплуатации в соответствии с требованиями ст. 625 ГК, а именно - если иное не установлено правилами комментируемого параграфа, а следовательно, и транспортными уставами и кодексами.

2. Аренда транспортного средства без предоставления услуг по управлению и технической эксплуатации

Статья 642. Договор аренды транспортного средства без экипажа

Комментарий к статье 642

1. Данная разновидность договора аренды транспортных средств порождает обязательство классического типа - аренду имущества в форме вещи. Из определения договора, содержащегося в комментируемой статье, следует, что арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство на праве владения и пользования без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации. Предметом аренды является транспортное средство. Она не включает такого компонента, как оказание услуг по управлению транспортным средством и его технической эксплуатации (см. коммент. к ст. 632). Следовательно, управление и эксплуатацию (коммерческую и техническую) арендатор осуществляет сам - через своих работников (персонал, экипаж). На морском транспорте этот договор имеет специальное наименование - бербоут-чартер. Он подробно регулируется гл. XI КТМ.

В определении договора не содержится указания на специальный характер сторон и не устанавливаются никаких требований к ним. Однако надо иметь в виду, что транспортное средство, а в ряде случаев и осуществляемая с его использованием

деятельность (например, перевозка опасных грузов) представляют собой повышенную опасность для окружающих. Поэтому обе стороны в договоре должны отвечать специальным квалификационным требованиям, содержащимся в иных правовых актах, - это нормы о лицензировании сертификации и аттестации, содержащиеся в транспортных уставах и кодексах, иных законодательных актах.

2. Часть 2 комментируемой статьи устанавливает изъятие из общих положений об аренде, указывая, что ст. 621 ГК не применяется к данному договору. В силу этого арендатор не имеет преимущественного права на заключение аналогичного договора на новый срок. Его нельзя возобновить и на неопределенный срок в случае, если арендатор продолжает пользоваться имуществом после истечения срока договора при отсутствии возражений со стороны арендодателя.

Статья 643. Форма договора аренды транспортного средства без экипажа

Комментарий к статье 643

Для договора аренды транспортного средства без экипажа предусмотрена письменная форма независимо от срока его действия. Виды такой письменной формы в комментируемой статье не ограничены, следовательно, договор может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору. Письменная форма считается соблюденной, если письменное предложение заключить договор принято в порядке, предусмотренном п. 3 ст. 438 ГК, т.е. если арендодатель, получив оферту в срок, установленный для ее акцепта, предоставил транспортное средство, т.е. совершил акцепт путем конклюдентных действий. При этом необходимо, чтобы оферта была совершена в письменной форме и содержала все существенные условия договора.

Стороны, однако, могут своим соглашением установить иную форму договора, в частности в виде составления единого документа, или исключить акцепт в форме конклюдентных действий, или предусмотреть нотариальное удостоверение договора. Комментируемая статья не содержит указания на недействительность сделки в случае несоблюдения требования о ее письменной форме. Поэтому последствия будут определяться правилами ст. 162 ГК о последствиях несоблюдения простой письменной формы сделки, в которой говорится, что несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства. Круг доказательств может быть ограничен транспортными уставами и кодексами.

Несмотря на то что такие объекты аренды, как воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, относятся к недвижимым вещам по определению ст. 130 ГК, законодатель не связывает стороны обязанностью зарегистрировать этот договор в органах государственной власти. В комментируемой статье специально подчеркивается, что к такому договору не применяются правила о регистрации договора аренды, предусмотренные п. 2 ст. 609 ГК. Требования о государственной регистрации договоров аренды отсутствуют также и в транспортном законодательстве. В то же время в КТМ и КВВТ содержатся нормы о регистрации судов и прав на них. Морские суда подлежат регистрации в одном из реестров судов Российской Федерации - Государственном судовом реестре, судовой книге; суда, которым временно предоставлено право плавания под Государственным флагом РФ, регистрируются в бербоут-чартерном реестре (ст. 33 КТМ). Речные суда регистрируются в Государственном судовом реестре РФ или судовой книге, суда, которым временно предоставлено право плавания под Государственным

флагом РФ, регистрируются в реестре арендованных иностранных судов (ст. 16 КВВТ). На основании вышеуказанных Кодексов изданы Правила регистрации судов и прав на них в морских торговых портах (Приказ Минтранса России от 29.11.2000 N 145), Правила регистрации судов рыбопромыслового флота и прав на них в морских рыбных портах (Приказ Госкомрыболовства России от 31.01.2001 N 30), Правила государственной регистрации судов (Приказ Минтранса России от 26.09.2001 N 144).

Статья 644. Обязанность арендатора по содержанию транспортного средства

Комментарий к статье 644

Комментируемая статья возлагает обязанность по содержанию транспортного средства на арендатора. Эта обязанность существует в течение всего срока договора.

Под содержанием транспортного средства применительно к данному договору понимается комплекс мер (действий), направленных на поддержание транспортного средства в нормальном, технически исправном состоянии. К таким мерам относятся ремонт (текущий и капитальный), профилактика, меры по уходу за транспортным средством (уборка).

При регулировании возникших отношений стороны должны руководствоваться обязательными для них техническими нормами и правилами, устанавливающими перечень работ, включаемых в капитальный ремонт, периодичность его проведения, обязательные профилактические меры и т.п., а также способы их производства. Это позволяет обеспечить безопасность работы транспорта. За пределами таких обязательных требований стороны могут установить дополнительные обязанности для арендатора (например, периодичность уборки) или руководствоваться обычными требованиями по содержанию, применяемыми на практике для данного вида транспорта.

Несмотря на то что комментируемая статья со всей определенностью возлагает обязанность проводить текущий и капитальный ремонт на арендатора, ее нельзя толковать буквально. В ряде случаев она требует ограничительного толкования применительно к конкретно заключенному договору.

В каждом конкретном случае содержание этих обязанностей будет зависеть не только от вида транспортного средства, но и от срока самого договора аренды. В этом случае со сроком аренды соотносятся установленные обязательными нормами и требованиями нормативы по срокам (периодичности) проведения ремонтных и профилактических работ конкретного вида (типа) транспортного средства. Например, поскольку плановый капитальный ремонт проводится значительно реже, чем текущий, то его проведение не входит в круг обязанностей арендатора при краткосрочной аренде. Это же правило действует в отношении текущего ремонта и профилактики, если период их проведения не совпадает со сроком аренды. В силу этого арендодатель не имеет права передать в краткосрочную аренду транспортное средство, если подошел срок его капитального ремонта, так как это будет нарушением его обязанности предоставить имущество в состоянии, соответствующем условиям договора и назначению имущества (п. 1 ст. 611 ГК).

Норма комментируемой статьи императивна, поэтому стороны не могут своим соглашением ее изменить, предусмотрев возложение этих обязанностей на арендодателя или распределив их между собой.

Статья 645. Обязанности арендатора по управлению транспортным средством и по его технической эксплуатации

Комментарий к статье 645

Арендодатель обязан только передать арендатору транспортное средство, но не оказывать ему услуги по управлению им и его технической эксплуатации. Поэтому арендатор своими силами осуществляет управление, техническую и коммерческую эксплуатацию данного объекта в отличие от аренды с предоставлением услуг. По смыслу данной статьи арендатор обязан управлять и эксплуатировать транспортное средство сам - через действия своих работников или лиц, которые находятся с арендодателем в гражданско-правовых отношениях, если привлечение к выполнению данных обязанностей лиц в рамках гражданско-правовых договоров не нарушает административные нормы транспортных уставов и кодексов.

Понятия "управление транспортным средством", "техническая эксплуатация" и "коммерческая эксплуатация" транспортного средства рассмотрены в комментариях к ст. ст. 635 - 636 ГК.

К сожалению, редакция текста комментируемой статьи не соответствует ее заголовку, поскольку в тексте статьи как раз нет указания на обязанность арендатора управлять транспортным средством, эксплуатировать его технически, а тем более коммерчески. По определению договора аренды последнее не обязанность, а право арендатора. У арендодателя не возникает права требовать от арендатора исполнения данной обязанности. Однако разнообразные нормы, регулирующие транспортную деятельность, которую осуществляет арендатор, накладывают на него обязанность поддерживать лицензии, иметь сертификаты и проводить аттестацию работников (персонала, экипажа). Эти требования имеют двойственную правовую природу. С одной стороны, гражданско-правовую, так как они связаны с характером правоспособности арендатора и определяют гражданско-правовой режим арендованного имущества. В этом смысле они являются предпосылкой для заключения договора и условием его законности. С другой стороны, административно-правовую, так как правоотношения, связанные с лицензированием, сертификацией и аттестацией, регулируются нормами административного права.

Поскольку в комментируемой статье эти обязанности не указаны, а только подразумеваются, она фактически носит дополнительный, поясняющий характер к ст. 642 ГК, содержащей определение договора. Исходя из того что обязанность арендодателя заключается в предоставлении транспортного средства без услуг экипажа, можно сделать логический вывод, что управление транспортным средством и его техническую эксплуатацию арендатор осуществляет своими силами.

Статья 646. Обязанность арендатора по оплате расходов на содержание транспортного средства

Комментарий к статье 646

Арендатор несет расходы на содержание транспортного средства, если в договоре не предусмотрено иное. В комментируемой статье под расходами на содержание понимаются, во-первых, расходы, связанные с проведением ремонта и иных мер по поддержанию транспортного средства в нормальном состоянии (см. коммент. к ст. 644), во-вторых, иные расходы, связанные с его эксплуатацией. Это, в частности, расходы на охрану транспортного средства, уплату налогов, пошлин, сборов и его обязательное страхование. Помимо страхования самого транспортного средства его владелец в случаях, предусмотренных законом, обязан страховать свою ответственность за причинение вреда третьим лицам (см. коммент. к ст. 637 ГК).

Статья 647. Договоры с третьими лицами об использовании транспортного средства

Комментарий к статье 647

1. Арендатор вправе без согласия арендодателя сдавать арендованное транспортное средство в субаренду. Эта норма, содержащаяся в комментируемой статье, диспозитивна, поэтому стороны своим соглашением могут предусмотреть иное регулирование, например запретить передачу транспортного средства в субаренду или обязать арендатора получить разрешение арендодателя на такую передачу.

Данная норма допускает последующую сдачу арендованного транспортного средства как без предоставления услуг по управлению им и его технической эксплуатации, так и с их предоставлением. В первом случае этот договор имеет традиционный характер субарендного договора. Во втором случае он имеет неоднородную природу. В той части, в которой предметом договора является транспортное средство, это субарендный договор, имеющий производный, зависимый от договора аренды транспортного средства характер. В части обязанности оказывать услуги по управлению транспортным средством и его технической эксплуатации он представляет собой самостоятельный договор.

Тем не менее в целом такой субарендный договор будет носить зависимый характер от договора аренды со всеми присущими ему чертами, поскольку его существо определяет вещный компонент. Так, досрочное прекращение договора аренды транспортного средства влечет за собой досрочное прекращение договора субаренды транспортного средства с экипажем.

2. Пункт 2 комментируемой статьи в целом повторяет п. 2 ст. 638 ГК (см. коммент. к этой статье). Арендатор вправе без согласия арендодателя заключать самостоятельные договоры с третьими лицами, в частности договоры перевозки. Законодатель при этом устанавливает единственное требование к этому - отсутствие противоречия такого договора целям использования.

Статья 648. Ответственность за вред, причиненный транспортным средством

Комментарий к статье 648

Транспортное средство, являющееся предметом данного договора, а в ряде случаев и деятельность, связанная с его эксплуатацией (например, перевозка опасных грузов), представляет собой источник повышенной опасности. В этом случае арендатор является владельцем источника повышенной опасности. Комментируемая статья исходит из нормы ст. 1079 ГК, возлагающей обязанность возмещения вреда, причиненного источником повышенной опасности, на юридическое лицо или гражданина, которые владеют им на законном основании, в том числе на праве аренды. Арендодатель как собственник транспортного средства или владеющий им на ином "сильном" вещном праве не несет такую ответственность, поскольку не имеет возможность осуществлять технический контроль за транспортным средством, управление и техническую эксплуатацию которого осуществляет арендатор. Ответственность арендатора абсолютная, так как возникает независимо от его вины.

Данная норма императивна. Вопросы ответственности арендатора за вред, причиненный третьим лицам транспортным средством, его механизмами, устройствами, оборудованием, регулируются правилами гл. 59 ГК. Однако необходимо иметь в виду, что они могут быть дополнены нормами иных правовых актов и международных соглашений (см. коммент. к ст. 640).

Статья 649. Особенности аренды отдельных видов транспортных средств

Комментарий к статье 649

Комментируемая статья аналогична ст. 641 ГК в том, что касается установления приоритетов нормативных источников, используемых при регулировании аренды транспортных средств без предоставления услуг экипажа. Регулирование аренды отдельных видов транспортных средств осуществляется на основе норм транспортных уставов и кодексов (перечень основных источников и их характеристику см. в коммент. к ст. 641), которые развивают и детализируют соответствующие положения ГК. Нормы транспортных уставов и кодексов не являются специальными по отношению к комментируемым, они только развивают и дополняют положения § 3 гл. 34 ГК, но не могут их изменять.

§ 4. Аренда зданий и сооружений

Статья 650. Договор аренды здания или сооружения

Комментарий к статье 650

1. Договор аренды здания или сооружения представляет собой разновидность договора аренды, специальный характер регулирования которого определяется характером его объекта. Поэтому общие положения об аренде, содержащиеся в § 1 гл. 34 ГК, применяются к данному договору только в том случае, если ее § 4 не предусмотрено иное.

Объектом договора является здание или сооружение. Здание - это разновидность архитектурно-строительного сооружения, предназначенного для целей пребывания в нем людей. В зависимости от целей пребывания они делятся на жилые и нежилые. Жилое здание используется в целом или в значительной части для проживания людей. Для признания его таковым оно должно соответствовать требованиям санитарно-технических норм и правил, предъявляемым для жилых помещений. Под нежилым понимается здание, используемое в целом для производственных или социальных (культурных, медицинских, образовательных) и иных целей, кроме целей проживания граждан. Часть здания именуется помещением. Нежилое здание может включать жилое помещение, так же как и жилое - нежилые помещения. Поэтому дополнительным критерием отнесения здания к жилому или нежилому является в данном случае соотношение его жилой и нежилой частей.

Под сооружением понимается любой иной, кроме здания (дома), строительно-архитектурный или технический объект, в том числе гидротехнический (шлюзы, акведуки, маяки и др.), транспортный, включая объекты транспортной инфраструктуры - железнодорожные и автомобильные путепроводы, мосты, пристани, линии электропередачи, трубопроводы и др. В целом определение конкретного объекта как сооружения определенного вида содержится в соответствующих нормативных актах, исходя в общем из техногенной природы объекта и его технических особенностей. Содержащееся в них определение не всегда соответствует целям регулирования арендных отношений. Так, согласно определению КТМ морское судно - это плавучее сооружение. Однако аренда морского судна не регулируется нормами данного параграфа, она является предметом иного специального регулирования (аренда транспортного средства).

Сооружения могут иметь как производственно-техническое, так и иное социальное назначение.

Предметом договора является как здание в целом, так и его отдельная часть, именуемая помещением. В зависимости от целей использования здания и помещения делятся на жилые и нежилые. Статья 1 Закона о регистрации прав на недвижимость относит жилые и нежилые помещения к недвижимому имуществу, право на которое, а также сделки с которым подлежат обязательной государственной регистрации в случаях и

в порядке, установленных законом. Согласно ч. 2 п. 6 ст. 12 этого Закона помещение (жилое и нежилое) представляет собой "объект, входящий в состав зданий и сооружений".

В то же время не может быть объектом договора аренды отдельный конструктивный элемент этого здания, поскольку передача вещи в аренду всегда влечет временное отчуждение собственником права пользования этой вещью. Соглашение сторон, предметом которого является использование такого конструктивного элемента, как крыша, для целей размещения рекламы, не лишает собственника права пользования крышей. Суд сделал вывод, что это договор иной природы, и к нему не применяются нормы об аренде (см. п. 1 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66).

Передача жилого помещения за плату во временное владение и пользование гражданам для проживания в нем регулируется нормами о договоре найма жилого помещения. Передача жилого помещения за плату юридическим лицам во временное владение и (или) пользование осуществляется на основе договора аренды.

Определение договора не содержит ограничений по кругу лиц. Следовательно, как на стороне арендатора, так и на стороне арендодателя могут выступать как физические, так и юридические лица независимо от целей их деятельности. Однако в каждом конкретном случае такие ограничения возможны. Прежде всего, это зависит от назначения здания или сооружения, их целевого использования. Так, если арендатор намерен использовать производственные, складские, технические объекты в предпринимательских целях, то стороны договора - предприниматели. Объекты социально-культурного назначения, используемые в непредпринимательских целях, могут быть предметом договора, сторонами в котором выступают некоммерческие организации. Дополнительным требованием является наличие лицензий на владение тем или иным техническим объектом, в частности в случае, если сам объект или осуществляемая с его использованием деятельность представляют собой повышенную опасность для окружающих.

Договор является консенсуальным, двусторонним и возмездным. Хотя определение договора в п. 1 комментируемой статьи не содержит указания на его возмездный характер, он является таковым в силу общего определения договора аренды (ст. 606 ГК). Более того, ст. 654 ГК указывает, что условие о размере арендной платы является существенным условием договора.

2. Поскольку здание или сооружение может являться составной частью предприятия как имущественного комплекса, то нормы комментируемого параграфа применяются к аренде предприятий, если специальными нормами об аренде предприятий не предусмотрено иное (см. § 5 комментируемой главы). К аренде предприятия применяются положения ст. ст. 652, 653 ГК о правах на земельный участок при аренде находящегося на нем здания или сооружения, ст. 654 ГК об арендной плате, а также ст. 655 ГК о передаче здания или сооружения. В то же время положения о форме и государственной регистрации договора аренды здания или сооружения не применимы к форме договора об аренде предприятий, поскольку последние изменены п. 2 ст. 658 ГК. Договор аренды зданий и сооружений подлежит государственной регистрации только в том случае, если ее срок равен или превышает год, а договор аренды предприятия подлежит государственной регистрации независимо от срока аренды.

Статья 651. Форма и государственная регистрация договора аренды здания или сооружения

Комментарий к статье 651

1. Пункт 1 комментируемой статьи указывает на то, что договор аренды здания или сооружения должен заключаться в письменной форме под страхом его недействительности. Из всех вариантов письменной формы договора, определенных в п. 2

ст. 434 ГК, к которому отсылает комментируемый пункт, допускается только один способ: составление одного документа, подписанного сторонами. Такой способ представляет собой фиксацию воли обеих сторон на едином бумажном носителе. К такой форме договора применяются также требования ст. 160 ГК о письменной форме сделки.

2. Предметом данной сделки служит недвижимое имущество, поскольку здания и сооружения прочно связаны с землей (п. 1 ст. 130 ГК). Сделки с недвижимым имуществом согласно ст. 164 ГК подлежат государственной регистрации в случаях и в порядке, предусмотренных ст. 131 ГК и Законом о регистрации прав на недвижимость. В отношении ст. 131 ГК следует сказать, что право аренды не включено в перечень прав на недвижимое имущество, которые подлежат государственной регистрации, однако ст. 131 содержит отсылку к специальному регулированию ГК и иными законами. В комментируемой статье как раз и содержится такое специальное регулирование. Оно заключается в том, что договоры аренды зданий или сооружений подлежат обязательной государственной регистрации в Едином государственном реестре учреждения юстиции, но это требование относится только к договорам, заключенным на год или больший срок. Если срок аренды менее года (краткосрочная аренда), то договор не требует государственной регистрации.

В судебной практике сложился несколько иной подсчет срока действия договора аренды здания (сооружения) в целях применения п. 2 комментируемой статьи по сравнению с нормой п. 1 ст. 192 ГК. Срок действия такого договора, определенный с 1-го числа какого-либо месяца текущего года до 30-го (31-го) числа предыдущего месяца следующего года, в целях применения п. 2 комментируемой статьи признан равным году (п. 3 информационного письма Президиума ВАС РФ N 66).

Договор аренды здания и сооружения на срок менее 1 года считается заключенным с момента достижения сторонами соглашения по всем его существенным условиям и придания ему письменной формы, т.е. после подписания документа. Договор, заключенный на год и больший срок, считается заключенным с момента его государственной регистрации. Отсутствие государственной регистрации делает договор незаключенным. Если одна из сторон такого договора уклоняется от его государственной регистрации, другая сторона вправе на основании п. 3 ст. 165 ГК предъявить иск об обязанности зарегистрировать договор (см. п. 7 информационного письма Президиума ВАС РФ N 59).

Поскольку в ГК не предусмотрено регулирование отношений по поводу аренды помещений, их определение как части здания, содержащееся в Законе о регистрации прав на недвижимость, позволило Президиуму ВАС РФ сделать следующий вывод. Принимая во внимание то, что нежилое помещение является объектом недвижимости, отличным от здания или сооружения, в котором оно находится, но неразрывно с ним связанным, и то, что в ГК отсутствуют какие-либо специальные нормы о государственной регистрации договоров аренды нежилых помещений, к таким договорам аренды должны применяться правила п. 2 ст. 651 ГК (см. информационное письмо Президиума ВАС РФ от 01.06.2000 N 53 "О государственной регистрации договоров аренды нежилых помещений" <1>).

<1> ВВАС РФ. 2000. N 7.

Положения ГК не предусматривают обязательной регистрации права аренды недвижимого имущества, в том числе здания (помещения). Поэтому регистрация порождаемого договором аренды недвижимого имущества при обременении вещных прав арендодателя на недвижимое имущество правами арендатора производится на основании ст. 26 Закона о регистрации прав на недвижимость самого договора аренды недвижимого имущества. По мнению Президиума ВАС РФ (см. п. 6 информационного письма Президиума ВАС РФ N 59), который исходит из смысла положений ГК, регистрация возникающих из договора аренды здания прав арендатора, обременяющих вещные права

арендодателя на это здание, осуществляется на основании ст. 26 Закона о регистрации прав на недвижимость только в том случае, когда регистрации подлежит сам договор аренды недвижимого имущества. При этом регистрация права аренды не является самостоятельной государственной регистрацией упомянутого права, а представляет собой запись в Едином государственном реестре прав о произведенной государственной регистрации договора аренды недвижимого имущества, на основании которого возникают права арендатора, обременяющие недвижимое имущество (п. 3 ст. 26 Закона о регистрации прав на недвижимость).

Отдельные вопросы, связанные с государственной регистрацией договора аренды недвижимого имущества, в частности здания, были предметом рассмотрения Президиума ВАС РФ, рекомендации которого содержатся в информационном письме N 66 (см. коммент. к общим положениям об аренде).

Статья 652. Права на земельный участок при аренде находящегося на нем здания или сооружения

Комментарий к статье 652

1. Комментируемая статья посвящена урегулированию отношений по поводу прав на земельный участок, на котором находится арендованное здание или сооружение. Поскольку здание или сооружение непосредственно связаны с другим недвижимым объектом - землей, право владения и пользования ими предполагает пользование также и земельным участком. Под земельным участком понимается также часть дна водоема, на котором находится гидротехническое сооружение.

Если рассматривать здание и участок земли или сооружение и участок земли в комплексе по признаку их связанности между собой, то они будут представлять собой категорию главной вещи и принадлежности, где главной вещью будет здание или сооружение, а принадлежностью - земельный участок, поскольку его цель - обслуживание главного объекта в силу его целевого назначения - под застройку. Это соотношение нельзя использовать в отношениях земельной аренды, где предметом являются земли сельскохозяйственного назначения и где обслуживающий характер, напротив, имеет строение. По правилу ст. 135 ГК принадлежность следует судьбе главной вещи, если договором не предусмотрено иное. Следовательно, передача в пользование главной вещи влечет за собой передачу в пользование и принадлежности (обслуживающей вещи). Поэтому согласно п. 1 комментируемой статьи по договору аренды здания или сооружения арендатору одновременно с передачей прав владения и пользования такой недвижимостью передаются права на ту часть земельного участка, которая занята этой недвижимостью и необходима для ее использования.

Таким образом, площадь земельного участка формируется из двух компонентов: а) площади участка, соответствующей площади здания или сооружения в плане, и б) площади участка, прилегающей к зданию по его периметру, размеры которого определяются строительными и иными техническими нормами и правилами. Если размеры прилегающего к зданию или сооружению участка не определены в нормативных актах, то они определяются исходя из принципа необходимости при использовании объекта аренды в соответствии с его назначением.

Для отдельных видов зданий и сооружений (представляющих собой промышленные объекты высокого риска) предусмотрены санитарная и охранный зоны, территории которых также включаются в площадь обслуживающего земельного участка.

2. Основанием перехода к арендатору права пользования соответствующим земельным участком является соглашение об этом сторон или закон. Если арендодатель является собственником земельного участка, на котором находится сдаваемое в аренду здание или сооружение, то основанием может быть как договор, так и закон.

В первом случае стороны включают в договор условие о передаче в аренду соответствующего участка земли. Его минимальные размеры определяются в соответствии с п. 1 комментируемой статьи. Стороны, однако, могут договориться о передаче большего земельного участка, если его использование не противоречит целевому назначению земли. Передача земельного участка арендатору здания или сооружения возможна и на ином праве, а не только на праве аренды. Комментируемая статья, допуская такую возможность, не содержит, однако, указаний на конкретные виды такого права. Следовательно, земельный участок можно передать на любом праве, в частности в безвозмездное срочное пользование, на праве постоянного (бессрочного) пользования (с учетом ограничений, введенных ЗК) или даже на праве собственности, что целесообразно при аренде с последующим выкупом арендованного имущества (см. коммент. к ст. 624).

Во втором случае, если стороны своим соглашением не урегулировали отношения в части прав на земельный участок, право пользования им возникает у арендатора непосредственно из закона, а именно ч. 2 п. 2 комментируемой статьи. На этом же основании арендатор получает право пользования земельным участком, если арендодатель не является его собственником и, соответственно, не может вступить в соглашение по его передаче другому лицу.

В этих случаях площадь участка, которым может пользоваться арендатор, определяется по правилам п. 1 комментируемой статьи (см. коммент. к этому пункту).

3. Пункт 3 комментируемой статьи содержит норму о том, что собственник недвижимости, находящейся на чужом земельном участке, имеет право владеть, пользоваться и распоряжаться этой недвижимостью по своему усмотрению, но не абсолютно свободно, а постольку, поскольку это не противоречит условиям пользования данным участком, установленным законом или договором с собственником этого земельного участка. Поэтому собственник здания или сооружения, не являющийся собственником земельного участка, может сдать в аренду здание и сооружение, находящееся на чужом участке, без согласия собственника этого участка при соблюдении требования о таком "непротиворечии". Например, если при этом не нарушаются требования земельного законодательства об использовании земельного участка в соответствии с его целевым назначением.

Статья 653. Сохранение арендатором здания или сооружения права пользования земельным участком при его продаже

Комментарий к статье 653

Права арендатора здания или сооружения на пользование частью земельного участка, предусмотренные ст. 652 ГК, обременяют собственника земельного участка. Хотя это обременение носит производный от прав собственника этого здания или сооружения характер, его природа в данном случае идентична природе права арендодателя на земельный участок. Это право на чужую вещь, которое обременяет собственника этой вещи. Кроме того, объем прав арендатора не превышает объем прав арендодателя. Поэтому при перемене собственника земельного участка, обремененного правами арендатора, должно использоваться общее правило, согласно которому "право следует за вещью, а не вещь за правом". В данном случае перемена лица на стороне собственника земельного участка не лишает арендатора права пользования этим земельным участком на тех же условиях, которые действовали до такой перемены. Тем более что это вполне согласуется с правилом ст. 460 ГК о том, что продавец обязан передать покупателю земельный участок свободным от прав третьих лиц, если только покупатель сам не согласится принять его с таким обременением.

Следовательно, если он приобрел такой участок, значит, он знал, что приобретает его не свободным от прав третьих лиц, и согласился принять его таковым. Если же он не знал

о правах третьих лиц, то это дает ему право требовать уменьшения покупной цены или расторгнуть договор купли-продажи, но ни в коем случае не дает ему права требовать прекращения прав арендатора.

Данная норма действует только в случае перехода прав собственности на земельный участок по договору купли-продажи. Она не применяется, если перемена собственника произошла по иным основаниям (наследование, реорганизация юридического лица - собственника, реквизиция, конфискация, договоры дарения или ренты и др.). Такое ограничение вряд ли всегда оправданно. Было бы более целесообразно распространить правило о сохранении прав арендатора на пользование земельным участком для всех случаев отчуждения земли по аналогии с нормой ст. 617 ГК.

Статья 654. Размер арендной платы

Комментарий к статье 654

1. По определению данный договор, как и любой договор аренды, имеет возмездный характер. Комментируемая статья устанавливает, что условие о размере арендной платы является существенным условием договора, которое должно быть согласовано сторонами в письменной форме. При отсутствии такого условия, зафиксированного в договоре письменно, договор считается незаключенным. Таким образом, исключается действие п. 3 ст. 424 ГК, согласно которому, если в возмездном договоре цена не предусмотрена и ее невозможно определить исходя из условий договора, исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги.

При расчете арендной платы учитываются: стоимость здания, размер годовых амортизационных отчислений (если капитальный ремонт осуществляет арендодатель), стоимость технического обслуживания арендуемого помещения и прилегающей территории (если частично или полностью оно осуществляется арендодателем), иные накладные расходы, связанные с содержанием имущества (налоги, страховые взносы), а также некоторые другие показатели, которые можно отнести к себестоимости продукции.

Поскольку предметом договора является имущество, оценка которого представляет определенные сложности, стороны могут руководствоваться методиками, разработанными компетентными государственными органами. Они носят рекомендательный характер. Например, Методика по определению уровня арендной платы за нежилые здания (помещения) от 14.09.1992 N 209 <1>, утвержденная Минстроем России, содержит формулы для расчета арендной платы на нежилые здания (помещения), а также устанавливает нормативные коэффициенты эффективности капитальных вложений в зависимости от отрасли народного хозяйства, в которой используется арендованное имущество. Содержит она и коэффициенты к расчету арендной платы за объекты, имеющие историко-культурную ценность (памятники), в зависимости от их значения (местного, республиканского или национального).

<1> Закон. 1999. N 4.

Если предметом аренды является имущество, находящееся в государственной собственности, то при определении размера арендной платы стороны должны руководствоваться обязательными для них нормативами. Такие нормативы, в частности, предусмотрены Порядком определения величины арендной платы за пользование находящимися в федеральной собственности зданиями, строениями, сооружениями и отдельными помещениями, утвержденным распоряжением Минимущества России от 30.04.1998 N 396-р <1>.

2. В расчет арендной платы за пользование арендованным зданием и сооружением включается также арендная плата за земельный участок, который в обязательном порядке предоставляется арендатору в соответствии со ст. 652 ГК. Пределы такого участка не могут быть меньше занимаемого самим зданием или сооружением, а также прилегающего к нему участка земли, необходимого для его использования. Если стороны согласились о передаче в пользование большего участка земли, то это соответственно также влияет на цену договора.

Указанное в п. 2 комментируемой статьи правило действует, если иное не предусмотрено законом или договором. Оно не действует, в частности, когда стороны согласились установить арендную плату за здание (сооружение) и земельный участок по отдельности.

3. Арендная плата может устанавливаться в договоре как за объект в целом, так и за единицу, определяющую его размер. Такой расчетной единицей служит единица площади здания или сооружения - квадратный метр, хотя в зависимости от вида здания или сооружения могут использоваться и иные показатели размера, например объем. В таком случае расчетной единицей будет кубический метр. Когда арендная плата устанавливается за единицу площади, объема или иного показателя размера здания, арендатор обязан уплатить сумму, равную произведению арендной платы за указанную единицу и размера (площади, объема и т.д.) здания или сооружения. Если фактический размер здания или сооружения не совпадает с его официальным размером (зафиксированным в документах), арендная плата определяется исходя из фактического размера.

Статья 655. Передача здания или сооружения

Комментарий к статье 655

1. Передача одним лицом другому объектов высокой стоимости, как правило, оформляется специальной процедурой - составлением и подписанием соответствующих документов. Это может быть единый документ, составленный в соответствующем количестве участников числе экземпляров, имеющих одинаковую юридическую силу, который именуется передаточным актом, актом передачи-приемки и т.п.

Комментируемая статья также содержит требование к сторонам оформить передачу здания или сооружения в аренду составлением и подписанием передаточного акта или иного документа.

Передаточный акт или иной документ служит письменным доказательством того, какое именно имущество, в каком состоянии и когда передано арендатору. С момента подписания такого акта арендатор несет ответственность за его сохранность и выполнение других обязанностей как по договору, так и по закону, выступая титульным (законным) владельцем переданного ему имущества (в частности, несет ответственность за причинение вреда третьим лицам деятельностью, связанной с использованием арендованного имущества).

Исполнение арендодателем своей обязанности предоставить здание или сооружение определяется моментом его передачи, который приурочивается к моменту подписания сторонами передаточного акта, если иное не предусмотрено законом или договором аренды. Следовательно, передаточный акт при совпадении момента фактической передачи с моментом подписания передаточного акта является также доказательством исполнения арендодателем своей обязанности по передаче объекта арендатору.

Уклонение арендодателя или арендатора от подписания передаточного акта или иного документа о передаче здания или сооружения на предусмотренных договором

условиях является отказом арендодателя от исполнения обязанности по передаче имущества, а арендатора - от его принятия.

Правовые последствия таких действий сторон могут быть различны в зависимости от того, правомерен или нет отказ от подписания документа. Так, отказ арендодателя подписать акт передачи правомерен, если арендатор не исполнил обязанностей, обуславливающих передачу ему здания или сооружения (например, обязанность по внесению авансового платежа). Что касается арендатора, то он имеет право отказаться подписать передаточный акт в случае, если состояние здания или сооружения не соответствует условиям договора. Односторонний отказ от исполнения обязательства допустим также в случаях, предусмотренных законом (например, если в период между заключением договора и передачей имущества у арендатора прекратилось действие лицензии, необходимой для пользования объектом аренды) или договором. Последнее допускается только в случае, если арендное обязательство связано с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности (ст. 310 ГК).

В иных случаях такой отказ представляет собой неправомерное действие стороны и влечет ее ответственность.

2. Прекращение договора аренды предполагает проведение процедуры передачи здания или сооружения арендатором арендодателю. Эта процедура должна осуществляться по правилам п. 1 комментируемой статьи, т.е. путем составления и подписания передаточного акта или иного документа. Однако правовые последствия такой процедуры в данном случае иные. Они погашают обязательство в целом, если к этому нет иных препятствий. Такими препятствиями могут служить нарушения, допущенные арендатором при исполнении условий договора, в частности, если имущество возвращено с ухудшением или не произведен его ремонт.

§ 5. Аренда предприятий

Статья 656. Договор аренды предприятия

Комментарий к статье 656

1. Для договора аренды предприятия предусмотрено специальное регулирование, поскольку его предметом является особая категория имущества - предприятие. К аренде предприятий применяются правила § 4 об аренде зданий и сооружений, если иное не предусмотрено правилами данного параграфа. Что касается общих положений об аренде, то они применяются к данному договору в субсидиарном порядке в случае, если нормами об аренде предприятий, зданий и сооружений не предусмотрено иное.

Предприятие в данном обязательстве - объект гражданского права, и согласно ст. 132 ГК оно представляет собой имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. Комплексный характер объекта аренды данного вида ставит перед сторонами сложную задачу точно указать в договоре данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче арендатору. Несоблюдение этого требования дает основание считать условие о предмете договора не согласованным сторонами, а соответствующий договор - незаключенным (п. 3 ст. 607 ГК).

Перечень имущества (как вещей, так и имущественных прав), которое входит в этот комплекс согласно комментируемой статье, совпадает с перечнем ст. 132 ГК не полностью, хотя в обоих случаях перечни не имеют исчерпывающего характера. Так, помимо прав требования в комментируемой статье в группу имущественных прав включены права владения и пользования, в частности права пользования землей, водой, другими природными ресурсами.

Такой вид имущества, как предприятие, носит комплексный (сложный) характер, оно состоит из отдельных элементов - вещного и обязательственного. Обязательственный

элемент включает также права на идеальные объекты. Итак, один элемент в содержании договора будет представлен теми особенностями, которые присущи договору аренды имущества в форме вещей. Это земельные участки, здания, сооружения, оборудование, входящие в состав предприятия, основные средства, оборотные средства (запасы сырья, топлива, материалов и др.), принадлежащие арендодателю на праве собственности или на праве хозяйственного ведения.

Этот элемент может включать нормы специального регулирования по поводу конкретной вещи. В данном случае надо учитывать следующие основные правила: 1) законом могут быть установлены виды имущества, сдача которого в аренду не допускается. Следовательно, такое имущество не может входить в состав имущественного комплекса. Более того, если именно этот элемент является функционально необходимым для предприятия, то это обстоятельство лишает объект качества делимой вещи для целей договора аренды предприятия (ст. 133 ГК), а стороны - возможности заключить такой договор; 2) законом могут быть установлены виды имущества, сдача которого в аренду ограничивается. Следовательно, договор аренды может быть заключен только в том случае, если он не нарушает ограничительные требования закона; 3) законом, прежде всего ЗК, могут быть установлены особенности передачи в аренду земельных участков и иных обособленных природных объектов (п. 2 ст. 607 ГК); 4) в субсидиарном порядке к данному договору применяются правила § 4 гл. 34 ГК об аренде зданий и сооружений.

По поводу вещей, составляющих один элемент имущественного комплекса, у арендодателя согласно определению арендного договора возникает классическая, традиционная обязанность предоставить эти вещи арендатору во владение и пользование.

Вторым элементом договора являются условия по передаче имущественных прав, связанных с данным предприятием. Они включают как обязательственные права, так и ограниченные вещные права (права пользования чужим имуществом). Условия их передачи зависят от того, на каком основании они принадлежат арендодателю. Так, обязательственные права требования (например, к поставщикам сырья и материалов, к покупателям за отгруженную продукцию) в целом регулируются нормами об их уступке (цессии), если законом или договором, на основании которого эти права возникли у арендодателя, не установлено иное (ст. ст. 382 - 390 ГК).

Поскольку в состав имущества предприятия включаются также долги арендодателя, связанные с предприятием, то их перевод на арендатора по общему правилу ст. ст. 391 - 392 ГК требовал бы получения согласия кредиторов. В данном случае, однако, применяется специальное правило ст. 657 ГК, по смыслу которого перевод долга осуществляется после заключения договора при передаче предприятия. Так как кредитор может не дать своего согласия, а потребовать досрочного исполнения или прекращения такого обязательства, то его сохранение в составе предприятия проблематично. Таким образом, невозможно точно определить предмет в этой части договора, как это требуется по правилу п. 3 ст. 607 ГК. Следовательно, в отношении данного вида имущества, входящего в состав предприятия, положения ст. 607 ГК не должны применяться. Желательно, однако, чтобы законодатель обозначил соответствующее изъятие более четко, включив его в нормы, устанавливающие требования к предмету договора аренды предприятия в части определения долгов в составе передаваемого имущества. Можно было бы поступить иначе, наделив арендодателя правом одностороннего изменения условия о предмете в этой части, увязав это со ст. 657 ГК.

Возможность включения в состав предприятия как предмета арендного договора прав владения и пользования зависит от воли не только сторон, но также и третьих лиц - собственников соответствующего имущества. Чтобы уяснить это, необходимо выявить природу и вид этих прав. Если это ограниченные вещные права, то возможность и способы их передачи определяются соответствующими нормами разд. II ГК "Право собственности и другие вещные права". Если они носят обязательственный характер, то это зависит от условий соответствующих договоров. Например, если это право владения и

пользования по договору аренды, то этот договор может включать условие, запрещающее передавать имущество в субаренду без разрешения арендодателя.

В отношении второго элемента в составе имущества (права и долги) в определении договора аренды предприятия содержится указание на обязанность арендодателя передать арендатору в порядке, на условиях и в пределах, определяемых договором, права владения и пользования, а также уступить ему права требования и перевести на него долги, связанные с предприятием. Однако исполнение арендодателем закрепленной в п. 1 комментируемой статьи обязанности перевести на арендатора долги и передать ему права владения и пользования чужим имуществом не всегда зависит только от воли самого арендодателя. Поэтому следовало бы, как представляется, предусмотреть норму, освобождающую его от ответственности за неисполнение данного обязательства в случае отсутствия его вины.

По договору аренды предприятия арендодатель обязуется также передать арендатору в порядке, на условиях и в пределах, определяемых договором, права на обозначения, индивидуализирующие деятельность предприятия, и другие исключительные права.

Таким образом, третьим элементом договора является передача в пользование имущественных прав особого рода. Арендодатель обязуется передать арендатору право использовать в процессе коммерческой эксплуатации арендованного предприятия комплекс исключительных прав. Это исключительные права на идеальные объекты, которые используются в предпринимательской деятельности (промышленная собственность). Среди них, в частности, право на использование средств индивидуализации производителя и продукции - права на фирменное наименование и (или) коммерческое обозначение, права на товарный знак, знак обслуживания, права на объекты интеллектуальной собственности, охраняемые патентом или принадлежащие лицу по праву преждепользования (изобретение, полезную модель, промышленный образец), а также неисключительные права на охраняемую коммерческую информацию (ноу-хау) и права преждепользования.

При передаче всех этих прав стороны должны руководствоваться также нормами законодательства об интеллектуальной собственности и, в частности, о лицензионных договорах и договоре коммерческой концессии.

Из определения договора аренды предприятия, данного в комментируемой статье, можно сделать вывод, что он является консенсуальным, взаимным, возмездным. Он может включать ограничительные условия, связанные с передачей прав на использование объектов промышленной собственности. Стороны в договоре всегда предприниматели. Хотя в определении этого договора нет ограничений в отношении физических лиц - предпринимателей, они тем не менее могут содержаться в других законах, в частности о лицензировании отдельных видов деятельности.

2. Для ведения деятельности, связанной с использованием предприятия, как правило, требуются государственные лицензии (разрешения). Арендодатель не имеет права передавать права, полученные по такой лицензии, если иное не предусмотрено законом или иным правовым актом. Данное правило основано на том, что такие права неразрывно связаны с личностью их носителя и в силу этого по общему правилу не подлежат передаче. Следовательно, арендатор должен получить лицензию (разрешение) лично. Однако из текста комментируемой статьи не следует, что получение лицензии является его обязанностью по договору. Это общее требование ГК, а также норм административного права, связанное в том числе с минимизацией риска аварий при эксплуатации промышленных объектов, на которых осуществляется опасное производство.

В то же время в комментируемой статье указывается, что если в состав передаваемого по договору предприятия включаются обязательства, которые арендатор не может исполнить ввиду отсутствия у него лицензии, то по этим обязательствам продолжает отвечать сам арендодатель. Это естественно, поскольку отсутствие лицензии

у арендатора лишает его права заниматься лицензируемым видом деятельности, а в ряде случаев и владеть арендованным предприятием. Тем самым законодатель защищает интересы кредиторов в обязательствах, связанных с передаваемым предприятием. В то же время и арендодатель может защитить свои интересы, если неполучение или задержка в получении арендатором лицензии вызваны его виновными действиями. В частности, если невозможность передачи предприятия вызвана отсутствием у арендатора лицензии и в этом есть его вина, имеет место просрочка кредитора (ст. 406 ГК), в силу чего арендодатель имеет право требовать возмещения возникших у него в связи с этим убытков.

Однако желательно было бы более четко урегулировать отношения между сторонами в связи с неполучением арендатором лицензии, поскольку прямое требование расторжения договора по этой причине или возмещения убытков, связанных с неполучением арендатором лицензии, может возникнуть у арендодателя только на основании соответствующей нормы ГК, в частности вменяющей арендатору в обязанность получение лицензии. В этом случае можно было бы непосредственно применять п. 2 ст. 450 ГК, согласно которому арендодатель мог бы в одностороннем порядке расторгнуть договор и потребовать возмещения убытков.

Статья 657. Права кредиторов при аренде предприятия

Комментарий к статье 657

1. Комментируемая статья содержит нормы, направленные на охрану законных прав и интересов кредиторов арендодателя по обязательствам, включенным в состав предприятия. Поэтому стороны обязаны учитывать волю кредиторов, хотя окончательно повлиять на судьбу договора кредиторы не могут. Но они могут повлиять на договор в той его части, которая определяет его предмет (состав передаваемого имущества). Классическая конструкция основания правопреемства при переводе долга как трехстороннего договора касается лишь того обязательства, которое стороны только предполагают включить в состав арендованного имущества. Перевод долга с арендодателя на арендатора является предпосылкой для точного определения предмета договора аренды, но не делает сам договор аренды трех- или многосторонним.

До передачи предприятия арендатору арендодатель обязан письменно уведомить кредиторов о передаче его в аренду.

2. Кредитор письменно уведомляет арендодателя о своей согласии, хотя он имеет право не делать этого. Молчание в данном случае воспринимается как молчаливый отказ. При этом у кредитора есть возможность потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства и возмещения причиненных этим убытков. Он не имеет права требовать возмещения убытков, если досрочное исполнение такого обязательства допускается по правилам ст. 315 ГК. Все указанные действия кредитор обязан совершить в течение 3 месяцев со дня получения уведомления.

3. В случае неисполнения арендодателем своей обязанности письменно уведомить о передаче предприятия в аренду кредитор имеет право потребовать прекращения обязательства или его досрочного исполнения, а также возмещения убытков. В отношении таких требований устанавливается специальный срок исковой давности, равный 1 году, течение которого начинается со дня, когда кредитор узнал или должен был узнать о передаче предприятия в аренду.

4. Если кредитор не дал своего согласия на перевод долга, но в то же время и не потребовал прекращения обязательства или досрочного его исполнения, арендодатель вправе включить соответствующий долг в состав передаваемого предприятия. Но в этом случае он несет вместе с арендатором солидарную ответственность перед кредитором по

данному обязательству, в силу чего кредитор имеет право потребовать его исполнения полностью или в части от любого из них по правилам ст. ст. 322 - 325 ГК.

Статья 658. Форма и государственная регистрация договора аренды предприятия

Комментарий к статье 658

1. Для договора аренды предприятия установлена обязательная письменная форма под страхом недействительности договора. Несмотря на то что в п. 1 комментируемой статьи есть ссылка на п. 2 ст. 434 ГК, договор аренды предприятия допускает не все из перечисленных в этом пункте возможности придания договору письменной формы, а только возможность составления одного документа, подписанного сторонами.

2. Данный договор подлежит обязательной государственной регистрации как сделка с недвижимым имуществом, которым является предприятие. Договор аренды предприятия считается заключенным с момента такой регистрации.

По данному договору в пользование передаются также права на отдельные объекты интеллектуальной собственности и средства индивидуализации. По общему правилу договоры по их передаче подлежат государственной регистрации. Так, например, передача прав по лицензионным договорам на использование изобретений, полезных моделей и промышленных образцов согласно Патентному закону подлежит обязательной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности; там же регистрируется передача прав на использование товарного знака и знака обслуживания, а передача в пользование права на использование чужого фирменного наименования по договору коммерческой концессии предполагает регистрацию в государственном органе, осуществившем регистрацию юридического лица, правообладателя.

Поскольку в комментируемой статье нет указания, в каких именно органах государственной власти должна проводиться регистрация данного договора, как это сделано, в частности, в отношении договора коммерческой концессии, можно предположить, что законодатель при этом опирался на общую характеристику объекта аренды как недвижимого имущества. Таким образом, регистрация данного договора должна проводиться в органах, регистрирующих сделки с недвижимостью. Эти отношения регулируются ст. 22 Закона о регистрации прав на недвижимость.

Статья 659. Передача арендованного предприятия

Комментарий к статье 659

Передача предприятия представляет собой юридическое действие, погашающее обязанность арендодателя предоставить имущество в том случае, если она происходит путем составления и подписания сторонами передаточного акта.

Передаточный акт - документ, удостоверяющий состав имущества, передаваемого арендодателем арендатору по договору аренды предприятия.

Передаче предприятия предшествует целый комплекс мероприятий, связанный с подготовкой к ее осуществлению. В частности, необходимо провести инвентаризацию материальных ценностей (т.е. вещного элемента имущественного комплекса), получить необходимые разрешения на передачу прав владения и пользования, получить разрешение кредиторов на перевод долгов. Поскольку имущество должно быть передано в нормальном состоянии, годном для целей его использования, арендодатель должен произвести необходимые действия по ремонту и замене неработающих станков, оборудования и т.п., освободить помещения предприятия от имущества, не переходящего к арендатору, а также убедиться в действительности обязательств, входящих в состав

предприятия. Он должен, кроме того, составить баланс, отражающий активы и пассивы в составе предприятия.

Заключительным этапом подготовительной работы является составление и представление на подписание передаточного акта.

Осуществление подготовки предприятия к передаче, включая составление и представление на подписание передаточного акта, является обязанностью арендодателя и осуществляется за его счет в том случае, если в договоре не предусмотрено иное распределение таких обязанностей.

Комментируемая статья не содержит норм, регулирующих собственно передачу предприятия, эта процедура регулируется нормами ст. 655 ГК о передаче здания и сооружения, поскольку ее действие распространяется и на аналогичные отношения при аренде предприятий в силу указаний п. 2 ст. 650 ГК.

Статья 660. Пользование имуществом арендованного предприятия

Комментарий к статье 660

Аренда предприятия имеет своей целью обеспечить арендатору возможность экономической эксплуатации арендованного имущества, т.е. максимально возможной свободы совершения с ним фактических и юридических действий.

Часть 1 комментируемой статьи определяет возможности арендатора, связанные с таким способом пользования арендатором имущественным комплексом, как извлечение доходов от производимой продукции. Этот способ предполагает наделение арендатора правами по распоряжению арендованным имуществом. Действительно, в процессе производственной деятельности ему необходимо возобновлять запасы сырья, топлива, реализовывать готовую продукцию, осуществлять операции по товарному и коммерческому кредиту и др. Поэтому комментируемая статья предоставляет арендатору предприятия возможность свободно, без согласия арендодателя совершать любые действия с арендованным имуществом в форме вещей: продавать, обменивать, предоставлять во временное пользование либо займы материальные ценности, входящие в состав арендованного предприятия, сдавать их в субаренду и передавать свои права и обязанности по договору аренды в отношении таких ценностей другому лицу.

Но арендатор приобретает право свободно передавать другим лицам не любое имущество предприятия, а только такие материальные ценности, под которыми понимаются оборотные средства (вещи, потребляемые в процессе одного или нескольких производственных циклов, средства производства, например сырье, топливо, полуфабрикаты, комплектующие, инструменты и т.п.), готовая продукция, иные вещи. В круг такого имущества не включаются, во-первых, земля и другие природные ресурсы и, во-вторых, имущество, с которым подобные действия невозможны в силу закона.

Поскольку термин "материальные ценности" в статье не расшифрован, нельзя понять, охватывает ли он только вещный компонент в составе предприятия или также распространяется на иные компоненты имущественного комплекса - права требования, права пользования, долги, права на использование объектов интеллектуальной собственности. Однако в комментируемой статье формулируется право свободного распоряжения арендными правами и обязанностями, в отличие от общего правила (см. п. 2 ст. 615 ГК).

Свободное распоряжение материальными ценностями и арендными правами со стороны арендатора возможно при соблюдении следующих условий. Во-первых, если в договоре аренды не определено иное и, в частности, если не предусмотрено обязательное получение согласия арендодателя на такие действия. Во-вторых, если такие действия не влекут уменьшения стоимости предприятия. В-третьих, если при этом не нарушаются другие положения договора аренды предприятия.

Следствием действий, предусмотренных ч. 1 комментируемой статьи, может быть изменение состава предприятия. Изменение состава возможно также в результате иных действий арендатора, например произведенных улучшений. В отношении предприятия такое улучшение допускается, в частности, в виде реконструкции, расширения и технического перевооружения предприятия.

Реконструкция предприятия предполагает его переустройство по комплексному проекту в целом, не связанное, как правило, с расширением имеющихся зданий и сооружений, в целях повышения его технико-экономического уровня на основе достижения научно-технического прогресса. Расширение предприятия - это строительство новых дополнительных производственных помещений для размещения новых цехов и участков. Техническое перевооружение предприятия - это комплекс мероприятий по повышению технико-экономического уровня отдельных производственных участков, цехов. В зависимости от вида строительных работ они включают в себя также выполнение монтажных, пусконаладочных и иных, неразрывно с этим связанных работ.

Арендатор вправе без согласия арендодателя вносить изменения в состав арендованного имущественного комплекса, в том числе производить улучшение арендованного предприятия. Эта норма направлена на максимально полное удовлетворение производственных потребностей арендатора и его предпринимательской свободы. В то же время законодатель позаботился и об интересах арендодателя, придав норме диспозитивный характер. Поэтому стороны могут предусмотреть в договоре иное регулирование, в частности исключить право арендатора на изменение состава арендованного имущественного комплекса полностью или в какой-либо его части, право включить условие о согласии на эти действия со стороны арендодателя.

Статья 661. Обязанности арендатора по содержанию предприятия и оплате расходов на его эксплуатацию

Комментарий к статье 661

1. Императивной нормой законодатель возлагает на арендатора обязанность в течение всего срока действия договора поддерживать предприятие в надлежащем техническом состоянии, включая проведение за его счет в предусмотренные техническими нормами и правилами сроки, а также в случае необходимости текущего и капитального ремонта. Речь в данном случае идет только о вещном компоненте предприятия как имущественного комплекса, представленного основными средствами производства, такими как здания, сооружения, станки и оборудование, а также участками земли и другими природными ресурсами, нормальное состояние которых определяется нормативами, установленными законодательством о природопользовании.

2. Поскольку техническая и коммерческая эксплуатация предприятия осуществляется арендатором, то связанные с ней расходы также возлагаются на него. Однако в отличие от обязанности по поддержанию предприятия в надлежащем техническом состоянии данная обязанность возлагается на арендатора лишь в случае, если стороны в договоре не установили иное распределение расходов между сторонами. Если законом или договором предусмотрено обязательное страхование предприятия, то в расходы по эксплуатации включаются также платежи по страхованию арендованного имущества. Данная норма, к сожалению, ограничивает обязанность по страховым платежам только одним видом страхования - самого предприятия, не включая в нее платежи по иным видам обязательного страхования (например, по экологическому страхованию, ответственности перед третьими лицами за причинение вреда, если это промышленное предприятие высокого риска, и т.п.). Грамматическая конструкция обособления придает данной норме императивный характер. При этом надо иметь в виду следующее. Поскольку речь идет не о возмещении расходов на страхование,

произведенных арендатором как собственником имущества, а о прямом платеже, можно сделать вывод, что страхователем должен выступать арендатор. Однако ответ на вопрос, кто будет выступать выгодоприобретателем по договору страхования, зависит от того, кто из них - арендатор или арендодатель - имеет страховой интерес (см. п. 2 ст. 930 ГК). В случае переноса на арендатора риска случайной гибели или повреждения объекта аренды страховой интерес имеет арендатор.

Статья 662. Внесение арендатором улучшений в арендованное предприятие

Комментарий к статье 662

Комментируемая статья является логическим следствием нормы, содержащейся в ст. 660 ГК. Но ее заголовок представляется неудачным, так как он не соответствует содержанию статьи. Право на внесение арендатором улучшений в арендованное имущество вытекает не из нее, а из ст. 660, где, в частности, указывается на то, что арендатор вправе без согласия арендодателя проводить реконструкцию, расширение, техническое перевооружение предприятия. Результаты таких действий - неотделимые улучшения предприятия. В той же статье говорится, что арендатор вправе изменять имущественный состав предприятия, следствием чего также могут явиться неотделимые улучшения (например, при замене отдельных видов станков или оборудования на более совершенные).

Комментируемая же статья регулирует только производные от вышеуказанных отношений, наделяя арендатора правом на возмещение ему стоимости неотделимых улучшений арендованного имущества независимо от разрешения арендодателя на такие улучшения. Это правило действует, если стороны в договоре аренды не предусмотрели иного распределения расходов между ними на неотделимые улучшения предприятия или не установили для них ограничений по технико-экономическим и финансовым параметрам.

В то же время, защищая интересы арендодателя, комментируемая статья дает суду право освободить его от возмещения стоимости таких улучшений, если арендатор при этом нарушил принцип экономичности, который заключается в соответствии произведенных затрат полученной пользе. Иными словами, если в результате таких затрат стоимость арендованного имущества повысилась значительно больше, чем его качество и (или) эксплуатационные свойства, бремя доказывания нарушения арендатором принципа экономичности возлагается на арендодателя.

Арендодатель также может обратиться в суд с требованием освободить его от возмещения арендатору стоимости неотделимых улучшений, если при их осуществлении арендатором были нарушены принципы добросовестности и разумности. Поскольку суд в этом случае выносит решение, опираясь на установленную п. 3 ст. 10 ГК презумпцию (предположение) добросовестности и разумности арендатора, истец должен ее опровергнуть путем доказательства недобросовестности и неразумности арендатора.

Статья 663. Применение к договору аренды предприятия правил о последствиях недействительности сделок, об изменении и о расторжении договора

Комментарий к статье 663

Норма комментируемой статьи повторяет содержание нормы ст. 566 ГК о продаже предприятия и содержит изъятие из общих правил о последствиях недействительности сделок, об изменении и расторжении договора применительно к договору аренды. Это изъятие относится к таким последствиям недействительности сделок, изменения или расторжения договора, когда возврату или взысканию подлежит имущество в натуре.

Такой возврат возможен в случае двусторонней реституции (возврат в первоначальное состояние) по правилам п. 2 ст. 167 ГК. Правовым последствием может быть односторонняя реституция или ее недопущение, если одна или обе стороны действовали при заключении сделки недобросовестно. В этом случае имущество, переданное недобросовестной стороной (сторонами) или подлежащее передаче ею (ими) по такому договору, взыскивается в доход государства (конфискационная санкция). Иногда возврат имущества в натуре является юридическим следствием изменения или расторжения договора.

Если возврат имущества или его взыскание в натуре по данным основаниям существенно нарушают права и охраняемые законом интересы кредиторов арендодателя и арендатора, других лиц или противоречат общественным интересам, то эти правила не применяются. Иными словами, признание сделки недействительной, изменение или расторжение договора при доказанности риска нарушения таких интересов не порождает вообще никаких последствий, т.е. прав требования по возврату или взысканию имущества и соответствующих обязанностей. Следовательно, при судебном рассмотрении таких исков в число участников включаются также лица, чьи права и законные интересы могут быть нарушены.

Данная норма изменяет общие правила о возврате имущества в натуре не в целом, а лишь в отношении одного элемента. Следовательно, все оставшиеся права у арендодателя сохраняются. Например, если говорить о реституции, то продолжает действовать норма о том, что в случае невозможности возвратить полученное в натуре необходимо возместить его стоимость в деньгах.

Норма, сформулированная в комментируемой статье, представляется незавершенной, поскольку не определяет дальнейшую судьбу предмета аренды. Безусловно, ее применение имеет своим следствием принудительное прекращение права собственности у арендодателя, но при этом возникает вопрос: к какой из семи конструкций, перечисленных в п. 2 ст. 235 ГК, она относится, учитывая их исчерпывающий перечень? В любом случае данная норма существенно повышает риск арендодателя как собственника, поскольку запрет на возврат в натуре объекта высокой стоимости делает проблематичным и получение в полном объеме его стоимости в деньгах.

Статья 664. Возврат арендованного предприятия

Комментарий к статье 664

Обязанность арендатора - вернуть имущество арендодателю по окончании срока аренды. Для данного договора предусматривается процедура возврата предприятия по передаточному акту, подписанному сторонами. Сама процедура аналогична передаче предприятия арендатору, только с обратным распределением обязанностей. С учетом этого к данной процедуре применяются правила ст. 659 ГК. Состав возвращаемого имущества определяется по правилам ст. 656 ГК. Арендатор обязан перевести свои долги, связанные с предприятием, на арендодателя, учитывая требования ст. 657 ГК. Кроме того, он обязан за свой счет подготовить предприятие к передаче, включая составление и представление на подписание передаточного акта, если договором аренды не предусмотрено иное.

§ 6. Финансовая аренда (лизинг)

Лизинг как институт гражданского права не был известен ГК РСФСР. Впервые в российском законодательстве термин "лизинг" появился в 1994 г. с изданием Указа Президента РФ от 17.09.1994 N 1929 "О развитии финансового лизинга в инвестиционной деятельности" <1>. В 1995 г. было принято Постановление Правительства РФ от

29.06.1995 N 663 "О развитии лизинга в инвестиционной деятельности", которое утвердило Временное положение о лизинге <2>.

<1> СЗ РФ. 1994. N 22. Ст. 2463. Утратил силу в соответствии с Указом Президента РФ от 22.04.99 N 524 (СЗ РФ. 1999. N 17. Ст. 2114).

<2> СЗ РФ. 1995. N 27. Ст. 2591. Утратило силу в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 12.07.99 N 794 (СЗ РФ. 1999. N 29. Ст. 3757).

В 1998 г. был принят Закон о лизинге, который внес немало путаницы в регулирование этого вида правоотношений. Его разработчики абсолютно пренебрегли положениями ГК и Конвенции УНИДРУА о международном финансовом лизинге (Оттава, 28 мая 1988 г.) <1>, включив в законопроект противоречащие им положения (законодатель в процессе принятия Закона их сохранил, но впоследствии многие ошибки были устранены внесением изменений и дополнений в Закон).

<1> СЗ РФ. 1999. N 32. Ст. 4040. Россия присоединилась к Конвенции в соответствии с Федеральным законом от 08.02.98 N 16-ФЗ "О присоединении Российской Федерации к Конвенции УНИДРУА о международном финансовом лизинге" (СЗ РФ. 1998. N 7. Ст. 787), сделав оговорку о применении своего гражданского законодательства вместо п. 3 ст. 8 Конвенции.

Чем объясняется необходимость включения в ГК договора лизинга? Ответом на этот вопрос служит сложившаяся к моменту разработки ГК практическая ситуация - использование лизинга в различных сферах отношений и недостаточное их урегулирование. Договоры лизинга активно используются на практике с начала 1990-х гг. - времени появления первых российских специализированных лизинговых компаний.

Термин "лизинг" - английского происхождения (leasing). В свою очередь, слово "leasing" образовано от английского "lease" - сдавать и брать в аренду. Отношения, получившие название "лизинг", известны давно, хотя нет единого мнения - где и когда они возникли впервые: в Римской империи, средневековой Англии или в прошлом веке в США. Однако господствует мнение, что современный лизинг получил распространение в континентальной Европе в 60-х гг. XX в., куда он был "завезен" из США (специалисты Великобритании считают, что в их стране лизинг использовался еще задолго до этого).

Одной из существенных причин быстрого распространения лизинга в Европе в 1960-х гг. явилась необыкновенная гибкость этой формы отношений: она могла использоваться для решения самостоятельных задач, достижения несходных целей партнеров и в самых разных экономических условиях. В основе лизинга лежат отношения между пользователем имущества и лизинговой компанией, к которой он обращается за необходимым имуществом и которая, в свою очередь, специально для этой цели его покупает (стороны таких отношений в разных странах именуются по-разному). Помимо этих участников в лизинге могут быть задействованы и иные субъекты (например, ссудодатели, гаранты), однако чаще всего в лизинге принимают участие три стороны.

В России наиболее подходящие условия для использования лизинга сложились на рубеже 1980 - 1990-х гг. - в период перехода к рыночным отношениям, необходимости в инвестициях, возможности использования разнообразных договорных форм участниками предпринимательских отношений.

Широкое использование лизинга как на национальном, так и на международном уровне привело к разработке международной Конвенции о финансовом лизинге, подписанной в Оттаве в 1988 г. В этой Конвенции нашел отражение богатый опыт многих стран по использованию и правовому регулированию лизинга. Теперь она сама может быть применена для разработки соответствующего законодательства в разных странах. Россия не стала исключением: при подготовке данного параграфа в гл. 34 ГК учитывались

положения упомянутой Конвенции, не противоречащие российскому гражданскому законодательству. Примером положения Конвенции, которое могло бы войти в противоречие с российским гражданским законодательством, является положение, согласно которому в договор лизинга может быть включено условие об освобождении арендодателя от ответственности за умышленное нарушение обязательства (п. 3 ст. 8). Включение этого условия вызвало серьезные споры в связи с различным подходом к решению этого вопроса в национальных законодательствах разных стран. Для решения этого спора был предложен компромисс: в ст. 20 Конвенции предусмотрена возможность для государства, присоединяющегося к Конвенции, сделать оговорку и заменить это положение на положения своего национального законодательства. Поскольку такое положение противоречит российскому гражданскому законодательству (в п. 4 ст. 401 ГК прямо предусмотрена ничтожность любых соглашений об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательств), Россия при присоединении к Конвенции сделала такую оговорку.

Статья 665. Договор финансовой аренды

Комментарий к статье 665

Из текста комментируемой статьи явствует, что в отношениях финансовой аренды участвуют, как правило, не менее трех лиц - арендодатель, арендатор и продавец. Такой "тройственный союз" накладывает особый отпечаток на взаимоотношения сторон, отличая арендодателя и арендатора по договору финансовой аренды от арендодателя и арендатора по договору аренды и продавца, участвующего в отношениях финансовой аренды, от продавца в обычном договоре купли-продажи. Особенности прав и обязанностей каждого из участников и их взаимоотношения изложены в статьях данного параграфа ГК.

Комментируемая статья определяет, что инициатором заключения договора лизинга является арендатор, который указывает арендодателю, в каком имуществе он нуждается, а также называет продавца этого имущества. Стороны могут договориться об ином, что предусмотрено в ч. 2 данной статьи. Вопрос о том, кто определяет продавца имущества - арендодатель или арендатор, важен в связи с различными правовыми последствиями, о чем идет речь в ст. 670 ГК.

Такое распределение ролей участников лизинга объясняется тем, что, несмотря на разнообразие видов лизинговых соглашений, роль арендодателя, как правило, ограничивается финансированием сделки. Арендодатель в подавляющем числе случаев лишь оплачивает имущество, которое впоследствии передает арендатору во временное пользование, и никаких технических и иных проблем, связанных непосредственно с ним, не решает и не может решить. Более того, арендодатель чаще всего и не видит оборудования, собственником которого является (оно передается, как правило, непосредственно арендатору). В этой ситуации возлагать на арендодателя ответственность, в частности, за качество, комплектность имущества, своевременность его доставки было бы нелогично и нереально. К такому выводу давно пришла практика использования договора лизинга во многих странах.

Однако в этой связи необходимо отметить, что российская практика применения лизинга привнесла свои особенности, которые отражают современную экономическую ситуацию в стране и которые могут трансформироваться с изменением этой ситуации. Дело в том, что на практике российские арендаторы по сравнению с российскими арендодателями являются, как правило, более слабыми и зависимыми в экономическом отношении организациями. Это приводит к тому, что арендодатели сами определяют продавцов необходимого арендатору имущества, не беря на себя ответственности за этот выбор. Арендодатели подчеркивают, что их отношения с арендаторами носят характер

сотрудничества; арендаторы пока не имеют возможности воздействовать на арендодателей и фиксировать в договоре лизинга, что выбор продавца осуществлен арендодателем (о последствиях такого выбора см. ст. 670 и коммент. к ней).

С другой стороны, практика последних лет свидетельствует о том, что арендодатели нередко оказываются в менее выгодной по сравнению с арендатором ситуации в процессе исполнения условий договора лизинга. Речь идет о случаях нарушения арендатором своих договорных обязательств, чаще всего по оплате взятого в лизинг имущества. При отсутствии доброй воли со стороны арендатора к урегулированию конфликта арендодатель, являясь собственником имущества, нередко лишен всяких правовых методов оперативного воздействия на арендатора, восстановления status quo и защиты своих имущественных интересов. Нередки случаи порчи и незаконной реализации арендатором предмета лизинга. На наш взгляд, возможное решение проблемы сохранения баланса интересов сторон договора лизинга и их равной защиты лежит в предоставлении арендодателю специфических, установленных в законе средств защиты его интересов, которые обеспечивали бы оперативное воздействие на нарушителя условий договора лизинга (например, возможность оперативного изъятия предмета лизинга у арендатора на основе законной упрощенной процедуры, как это предусмотрено во многих правовых системах).

В мировой практике договоры лизинга подразделяются на различные виды в зависимости от таких обстоятельств, как срок договора, объем обязанностей сторон и пр. Включенное в комментируемую статью определение охватывает все возможные варианты этой договорной формы. Отсутствие каких-либо требований в отношении срока договора, прав и обязанностей сторон делает его максимально широким.

Необходимо сказать и о таком виде лизинга, как возвратный лизинг, широко используемый в практике многих стран. При возвратном лизинге собственник имущества продает его лизинговой компании и одновременно берет это же имущество во временное пользование. Таким образом, продавец и арендатор совпадают, становятся одним и тем же лицом. Необходимость в проведении такой операции может быть вызвана тем, что собственник не может содержать то или иное имущество, но вместе с тем не хочет его окончательно лишиться. На наш взгляд, формулировка комментируемой статьи может быть применена и к возвратному лизингу: арендодатель, как обычно, приобретает имущество и предоставляет его во временное пользование. В этой статье не указывается, что это обязательно должны быть различные организации или граждане, и не сказано, что это не может быть одно и то же лицо.

Статья 666. Предмет договора финансовой аренды

Комментарий к статье 666

Круг вещей, которые могут быть предметом договора лизинга, достаточно широк. Это движимые и недвижимые вещи, используемые для предпринимательской деятельности, определение которых дано в ст. 130 ГК. Однако в комментируемой статье содержится существенное изъятие - предметом договора лизинга не может быть такой вид недвижимости, как земельные участки и другие природные объекты.

Понятие непотребляемых вещей дано в ст. 607 ГК. К ним отнесены вещи, которые "не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования".

Статья 667. Уведомление продавца о сдаче имущества в аренду

Комментарий к статье 667

Требование уведомления продавца о будущей "судьбе" продаваемого им имущества является еще одной иллюстрацией трехстороннего характера отношений финансовой аренды. Продавец должен знать заранее о предполагающемся заключении договора финансовой аренды (лизинга), поскольку это существенно влияет на его обязательства и ответственность по договору купли-продажи. Заключая договор купли-продажи с арендодателем, продавец по некоторым вопросам исполнения этого договора вступает в непосредственный контакт с арендатором (см. ст. 670 и коммент. к ней). Если продавец не будет знать заранее о предстоящем заключении договора лизинга, то впоследствии это может осложнить на практике его взаимоотношения с арендатором.

Статья 668. Передача арендатору предмета договора финансовой аренды

Комментарий к статье 668

В комментируемой статье, содержащей диспозитивную норму, четко проявляются особенности отношений участников финансовой аренды. В силу особой роли, которую играет в договоре лизинга арендодатель (сугубо финансовой, существенно отличающейся от роли арендодателя в классическом договоре аренды), структура взаимоотношений строится таким образом, чтобы освободить арендодателя от обязательств, связанных непосредственно с имуществом. Это проявляется и в том, что арендодатель подчас даже не видит имущества, которое приобретает у продавца, - оно, как правило, передается непосредственно арендатору, не являющемуся стороной договора купли-продажи.

В п. 2 комментируемой статьи подчеркивается, что договор финансовой аренды может быть расторгнут, если имущество - предмет договора - передано арендатору с опозданием по вине арендодателя.

Статья 669. Переход к арендатору риска случайной гибели или случайной порчи имущества

Комментарий к статье 669

Комментируемая статья важна тем, что устанавливает отличное от общего правило. В соответствии со ст. 211 ГК риск случайной гибели или случайного повреждения имущества несет его собственник, если иное не предусмотрено законом или договором. Несмотря на диспозитивность данной нормы, общим является правило о том, что риски случайной гибели или повреждения имущества лежат на его собственнике. В общих положениях об аренде, изложенных в § 1 гл. 34 ГК, каких-либо оговорок на этот счет не сделано, что означает сохранение этого общего правила для договора аренды, т.е. арендодатель как собственник несет все риски, связанные со случайной гибелью или повреждением имущества.

Иная ситуация в договоре финансовой аренды - здесь все риски переходят от арендодателя (собственника) на арендатора, владеющего и пользующегося имуществом на основе договора лизинга. Такое правило имеет глубокий смысл для договора финансовой аренды. Выше уже отмечалась "финансовая" роль арендодателя в договоре лизинга и, как следствие, гораздо более активная роль арендатора по сравнению с арендатором в договоре классической аренды. Не случайно в некоторых странах арендатор в договоре лизинга именуется экономическим собственником, а арендодатель - юридическим собственником, что убедительно иллюстрирует реальную ситуацию, складывающуюся при лизинге. Именно такому распределению обязанностей вполне соответствует норма о переходе рисков с арендодателя на арендатора, возлагающая на последнего обязанности, которые в обычных условиях несет собственник имущества. Напомним, что стороны договора могут установить иной порядок распределения рисков по своему усмотрению.

Необходимо подчеркнуть, что во Временном положении о лизинге был закреплён иной порядок: в п. 15 установлено, что риск случайной гибели, порчи лизингового имущества несёт лизингодатель (в Положении стороны договора лизинга именуется "лизингодатель" и "лизингополучатель"). Эта норма, как и норма ГК, диспозитивна - сторонам предоставлено право решить вопрос иначе, но общее правило - риски несёт арендодатель, собственник имущества, на наш взгляд, не отвечает задачам и целям этого вида отношений. В любом случае в соответствии с п. 5 ст. 3 ГК после принятия его второй части действуют нормы ГК, указанное Положение утратило силу.

Статья 670. Ответственность продавца

Комментарий к статье 670

1. Комментируемая статья является как бы стержнем трехсторонних (или более) отношений по финансовой аренде (лизингу). Активная роль арендатора в этом договоре, дающая основание сравнивать его с собственником, требует предоставления ему прав по урегулированию вопросов, связанных с имуществом, непосредственно с продавцом. Поскольку арендатор и продавец напрямую не связаны никакими договорными отношениями, решение их взаимоотношений не было простой задачей. Необходимо было разработать или использовать такую структуру, которая делала бы их отношения логичными и обязательными. Столкнувшись с этой проблемой, разработчики международной Конвенции о финансовом лизинге потратили много усилий и времени, рассмотрели большое число предложенных и используемых в разных странах механизмов ее решения. В окончательном тексте Конвенции нашел отражение вариант, использованный и в п. 1 комментируемой статьи. Приравнение арендатора в отношениях с продавцом к покупателю дает возможность первому обращаться непосредственно к продавцу с претензиями по поводу имущества и одновременно обязывает продавца эти претензии рассматривать. В этой конструкции ответственности, пожалуй, наиболее ярко проявляется своеобразный характер отношений, возникающих из договора лизинга. Попутно отметим, что употребление термина "поставка" в п. 1 комментируемой статьи не совсем корректно, поскольку речь идет о договоре купли-продажи, а не поставки. По смыслу статьи здесь имеется в виду передача имущества, и именно так, видимо, следовало бы толковать этот пункт.

2. Наряду с предоставлением арендатору прав покупателя необходимо было защитить продавца от возможности предъявления ему одинаковых претензий от арендодателя и арендатора. Для этого в ч. 2 п. 1 комментируемой статьи установлено, что арендатор и арендодатель являются солидарными кредиторами по отношению к продавцу. В соответствии со ст. 326 ГК любой из солидарных кредиторов вправе предъявить должнику требование в полном объеме. В п. 3 ст. 326 установлено, что исполнение обязательства полностью одному из солидарных кредиторов освобождает должника от исполнения остальным кредиторами. Таким образом, исполнение продавцом требования, предъявленного арендатором (или арендодателем), избавляет его от риска возложения на него повторного исполнения аналогичного требования арендодателя (или арендатора).

3. Пункт 2 комментируемой статьи непосредственно связан со ст. 665 ГК (см. коммент. к этой статье). В комментарии к ст. 665 уже было отмечено, что в зависимости от того, кто выбирает продавца, решается вопрос об ответственности за выполнение продавцом своих обязательств по договору купли-продажи. В соответствии со схемой, установленной в ст. 665 и комментируемой статье, если продавца выбирает арендатор, то арендодатель освобождается от ответственности за выполнение продавцом своих обязательств; если продавца выбирает арендодатель, он несёт ответственность за действия продавца перед арендатором. В этом случае арендатор получает возможность предъявлять требования, связанные с договором купли-продажи, либо продавцу, либо арендодателю,

которые выступают как солидарные должники. В этом случае в соответствии с п. 1 ст. 325 ГК исполнение солидарной обязанности полностью одним из должников освобождает другого (или других) должника от исполнения кредитуру.

Глава 35. НАЕМ ЖИЛОГО ПОМЕЩЕНИЯ

Статья 671. Договор найма жилого помещения

Комментарий к статье 671

1. Наем жилого помещения является одним из способов осуществления предусмотренного Конституцией (ст. 40) права граждан на жилище. Конституционное право на жилище означает гарантированную для каждого гражданина Российской Федерации возможность быть обеспеченным постоянным жилищем. Это право предполагает юридическую возможность стабильного пользования имеющимся у гражданина жилым помещением, его неприкосновенность, недопущение произвольного лишения жилища, а также возможность улучшения жилищных условий путем приобретения другого жилья.

Право на жилище обеспечивается посредством предоставления жилых помещений в домах государственного и муниципального жилищного фонда на условиях договора найма в пределах нормы жилой площади, на условиях найма жилых помещений у собственников, кооперативного жилищного строительства, а также приобретения или строительства жилья за собственные средства без ограничения размеров площади.

До принятия части второй ГК наем жилых помещений в домах государственного и муниципального жилищного фонда осуществлялся путем заключения нанимателем договора найма жилого помещения с органом местного самоуправления (ст. 51 ЖК), а в домах частных собственников - путем заключения договора аренды. Порядок, сроки и условия аренды определялись договором между арендатором и собственником.

С введением в действие части второй ГК в правовом регулировании отношений по найму жилых помещений произошли существенные изменения. Прежде всего наем гражданами жилых помещений в домах государственного и муниципального жилищного фонда осуществляется посредством заключения нанимателем с органом местного самоуправления договора социального найма жилого помещения, а в домах частных собственников - посредством заключения нанимателем с собственником жилого помещения договора коммерческого найма (что соответствует складывающимся рыночным отношениям в жилищной сфере).

Таким образом, договор социального найма жилого помещения и договор коммерческого найма жилого помещения - это две разновидности найма жилых помещений применительно к различным видам жилищных фондов.

2. В отличие от найма гражданами жилых помещений по соответствующему договору найма аренда жилых помещений предусмотрена лишь в отношении юридических лиц. Собственники жилищного фонда имеют право предоставлять юридическим лицам квартиры или дома любой площади на условиях аренды. По договору аренды арендодатель обязуется предоставить арендатору жилые помещения за плату во временное пользование. Арендатор обязуется использовать жилые помещения по прямому назначению, т.е. только для проживания граждан, бережно относиться к жилищному фонду и придомовой территории, выполнять предусмотренные законодательством санитарно-гигиенические, экологические, противопожарные и эксплуатационные требования.

Арендатор не вправе без согласия арендодателя производить переустройство и перепланировку жилого и подсобных помещений, перестановку либо установку дополнительного санитарно-технического оборудования.

Арендуемые жилые помещения должны использоваться только по их назначению. Арендатор - юридическое лицо может предоставить эти помещения своим работникам на условиях безвозмездного пользования или субаренды.

Арендатор жилого помещения (любое юридическое лицо) обязан сдать гражданам жилое помещение для проживания по договору субаренды. При сдаче жилого помещения в субаренду арендатор обязан согласовать договор с арендодателем. Ответственным по договору перед арендодателем остается арендатор.

Арендатор несет ответственность перед арендодателем за субарендаторов, которые нарушают условия договора аренды жилого помещения (например, в случае самовольного переоборудования жилого помещения субарендатором). При ликвидации юридического лица, арендующего жилое помещение, субарендатор имеет право на заключение с собственником жилой площади договора найма на жилое помещение, находившееся в его пользовании в соответствии с договором субаренды, при добросовестном исполнении своих обязательств по договору субаренды в пределах оставшегося срока субаренды.

Статья 672. Договор найма жилого помещения в государственном и муниципальном жилищном фонде социального использования

Комментарий к статье 672

1. В соответствии с Указом Президента РФ от 29.03.1996 N 431 "О новом этапе реализации Государственной целевой программы "Жилище" <1> одной из основных задач реализации этой программы является усиление социальной защиты малоимущих групп населения как в вопросах предоставления жилья, так и в части оплаты коммунальных услуг. Даже в условиях перехода в жилищной сфере от практики распределения государством квартир к стимулированию их строительства и покупки гражданами, к созданию рынка жилья государство берет на себя обязанность бесплатного обеспечения определенных категорий граждан жилыми помещениями в домах государственного и муниципального жилищного фонда социального использования.

<1> СЗ РФ. 1996. N 14. Ст. 1431.

Согласно ст. 19 ЖК жилищный фонд социального использования представляет собой совокупность всех жилых помещений, включая жилые дома, квартиры и иные жилые помещения, заселенные на условиях договора найма и предоставляемые в пределах нормы жилой площади, а также жилые помещения в коммунальных квартирах, специализированные дома и жилые помещения в них (специальные дома для одиноких престарелых, дома-интернаты для инвалидов, ветеранов и др.). Однако при этом важно не то, в каком жилом доме гражданину предоставляется жилое помещение, а бесплатное предоставление жилья по установленной норме по договору социального найма жилого помещения.

Бесплатное предоставление жилья (т.е. без оплаты его строительной стоимости) рассматривается как социальное благо. Право на получение бесплатного жилья имеют малоимущие граждане, признанные в установленном порядке нуждающимися в жилых помещениях. Малоимущими гражданами являются граждане, признанные таковыми органами местного самоуправления в порядке, установленном законом соответствующего субъекта РФ с учетом дохода, приходящегося на каждого члена семьи, и стоимости имущества, находящегося в собственности членов семьи и подлежащего налогообложению.

По договорам социального найма жилые помещения могут предоставляться и иным определенным законом РФ или законом субъекта РФ категориям граждан, признанных в установленном порядке нуждающимися в жилых помещениях (ч. 2, ч. 3 ст. 49 ЖК). Такие

граждане могут быть поставлены на учет в органах местного самоуправления. Учетной нормой площади жилого помещения является минимальный размер площади жилого помещения, исходя из которого определяется уровень обеспеченности граждан общей площадью жилого помещения в целях принятия на учет в качестве нуждающихся в жилых помещениях. Учетная норма устанавливается органом местного самоуправления. Размер такой нормы не может превышать размер нормы предоставления, установленной данным органом (ст. 50 ЖК).

Юридическим основанием для вселения в квартиру в государственном и муниципальном жилищном фонде социального использования является заключаемый с гражданином договор социального найма. Жилищная организация заключает с нанимателем договор социального найма жилого помещения, в котором конкретизируются права и обязанности сторон.

2. В договоре социального найма указываются все члены семьи нанимателя, которым предоставляется бесплатно жилое помещение. Все члены семьи нанимателя имеют равное право на жилое помещение. К членам семьи нанимателя жилого помещения относятся его супруг, их дети и родители. Нетрудоспособные иждивенцы, а в исключительных случаях и иные лица могут быть признаны членами семьи, если они постоянно проживают совместно с нанимателем и ведут с ним общее хозяйство. Совершеннолетние члены семьи несут солидарную с нанимателем ответственность по договору социального найма жилого помещения (за несвоевременное внесение квартирной платы и оплату коммунальных услуг и др.). Допускается возможность изменения договора социального найма жилого помещения по требованию нанимателя и членов его семьи, с тем чтобы договор был заключен с одним из членов семьи (например, в случае невозможности нанимателя выполнять свои обязанности по договору в связи с ухудшением состояния здоровья или с изменением материального положения). Если лица перестали быть членами семьи нанимателя, но продолжают проживать в занимаемом нанимателем жилом помещении, за ними сохраняются такие же обязанности и права, какие имеют наниматель и члены его семьи.

3. Предусмотренный комментируемой статьей договор социального найма жилого помещения следует отличать от договора найма жилого помещения, заключаемого на коммерческих началах, которому посвящены ст. ст. 673 - 688 ГК. Если для заключения договора социального найма жилого помещения в домах государственного и муниципального жилищного фонда необходимыми требованиями являются постановка гражданина на учет в органах местного самоуправления на улучшение жилищных условий, то для заключения договора найма жилого помещения этого не требуется. Кроме того, договор социального найма жилого помещения заключается бессрочно, в то время как договор найма заключается на определенный срок. Для этих разновидностей договоров характерны также различия относительно размеров предоставляемой жилой площади и размеров ее оплаты. Так, по договору социального найма жилое помещение предоставляется в пользование бесплатно по установленной норме жилой площади и оплачивается по установленным ставкам квартирной платы, а в договоре найма жилого помещения такие ограничения отсутствуют и условия договора определяются соглашением сторон. В то же время договор социального найма жилого помещения и договор найма жилого помещения характеризуются рядом общих положений. В частности, договор социального найма жилого помещения и договор найма жилого помещения должны заключаться в письменной форме (ст. 674 ГК). При отчуждении собственником жилого помещения, в котором проживает наниматель, договор найма жилого помещения сохраняет силу для нового собственника (ст. 675 ГК). Установлены общие обязанности нанимателей, связанные с использованием жилого помещения: обеспечение сохранности жилья, текущий ремонт, своевременное внесение платы за помещение и др. (ст. ст. 678, 681 ГК). Наниматели жилых помещений вправе разрешать проживание временным жильцам (ст. 680 ГК), а также сдавать жилое помещение в

поднаем (ст. 685 ГК). Другие положения ГК применяются к договору социального найма жилого помещения, если иное не предусмотрено жилищным законодательством.

Статья 673. Объект договора найма жилого помещения

Комментарий к статье 673

1. Предоставляемое гражданам по договору социального найма жилое помещение должно отвечать установленным санитарным, противопожарным, градостроительным и техническим требованиям и быть пригодным для проживания. Пригодность жилых помещений для постоянного проживания определяется органами Государственной жилищной инспекции. Объектом договора найма может быть лишь изолированное жилое помещение, состоящее из квартиры либо одной или нескольких комнат. Не могут быть самостоятельным объектом договора найма часть комнаты или комната, связанная с другой комнатой общим входом (смежные комнаты), а также подсобные помещения (кухня, коридоры, кладовые и т.п.). Степень благоустроенности предоставляемого нанимателю жилого помещения определяется применительно к условиям данного населенного пункта (наличие водопровода, канализации, центрального отопления, снабжение газом и др.).

Жилое помещение, предоставляемое гражданам по договору найма в частном жилищном фонде, может и не отвечать указанным высоким требованиям. Оно может быть и неблагоустроенным, но пригодным в санитарном и техническом отношении к проживанию.

2. В многоквартирных домах жилые помещения могут предоставляться гражданам в пользование как по договору социального найма жилого помещения, так и по договору найма жилого помещения собственниками приватизированных квартир в таких домах. Пользование жилыми помещениями в многоквартирных домах имеет свои особенности. Наниматель вправе пользоваться не только предоставленным ему по договору найма жилым помещением, но и общими помещениями дома (коридоры, холлы, лестницы), а также механическим, электрическим, санитарно-техническим и иным оборудованием за пределами или внутри квартиры, обслуживающим более одной квартиры, - лифтами, мусоропроводом и др. (ст. 290 ГК).

Статья 674. Форма договора найма жилого помещения

Комментарий к статье 674

Договор социального найма, как и договор найма, оформляется в простой письменной форме (ст. 161 ГК, ст. 63 ЖК). Письменная форма заключения договора найма жилого помещения между наймодателем (муниципальной жилищной организацией или собственником жилого помещения) и нанимателем способствует конкретизации прав и обязанностей сторон по пользованию жилыми помещениями. Несоблюдение наймодателем и нанимателем простой письменной формы заключения договора найма жилого помещения не влечет за собой недействительности договора, однако лишает стороны в случае спора права ссылаться в подтверждение договора и его условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства (ст. 162 ГК). Типовой договор социального найма жилого помещения утвержден Постановлением Правительства РФ от 21.05.2005 N 315 <1>.

<1>

СЗ

РФ.

2005.

N 22.

Ст.

2126.

Статья 675. Сохранение договора найма жилого помещения при переходе права собственности на жилое помещение

Комментарий к статье 675

В случае перемены собственника жилого дома или квартиры для нового собственника обязательны заключенные предыдущим собственником условия договоров жилищного найма. Это правило действует как в отношении нанимателей жилых помещений в домах государственного и муниципального жилищного фонда, так и в отношении нанимателей в домах частных собственников. Например, в соответствии с ЖК (ст. 64) при переходе государственных или муниципальных предприятий, учреждений в иную форму собственности жилищный фонд, находящийся в их хозяйственном ведении или оперативном управлении (ведомственный фонд), должен быть передан их правопреемникам с сохранением всех жилищных прав граждан (в том числе и прав по договору найма жилого помещения).

Аналогичным образом при переходе права собственности на дом (часть дома), в котором находится сданное внаем жилое помещение, к другому лицу договор найма сохраняет силу для нового собственника (ст. 675 ГК).

Статья 676. Обязанности наймодателя жилого помещения

Комментарий к статье 676

1. Предоставляемое нанимателю в пользование жилое помещение должно быть свободным юридически и фактически одновременно.

Предоставляемое нанимателю для проживания жилое помещение должно отвечать установленным санитарным и техническим требованиям. Не подлежат заселению двумя и более семьями квартиры, которые по своему размеру и санитарным требованиям предназначены для проживания одной семьи (например, малогабаритные квартиры с совмещенным санузлом).

2. Наймодатель обязан не только предоставить нанимателю жилое помещение в состоянии, пригодном для проживания, но и осуществлять надлежащую эксплуатацию жилого дома, где находится это жилое помещение. В соответствии с правилами и нормами эксплуатации и ремонта жилищного фонда наймодатель обязан обеспечивать бесперебойную работу находящегося в доме санитарно-технического и иного оборудования и своевременную подготовку к эксплуатации его в зимних условиях, ибо это непосредственно связано с обязанностью наймодателя предоставлять нанимателю необходимые коммунальные услуги.

Наймодатель обязан также обеспечивать надлежащее содержание подъездов, вестибюлей, тамбуров, лестничных клеток, кабин лифтов и других мест общего пользования жилого дома, а также придомовой территории.

Статья 677. Наниматель и постоянно проживающие вместе с ним граждане

Комментарий к статье 677

1. В соответствии с Правилами пользования жилыми помещениями, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 21.01.2006 N 25 <1>, жилые помещения должны использоваться по прямому назначению, т.е. для проживания граждан, а не для размещения в них производственных предприятий, офисов и т.д. Поэтому субъектом договора социального найма жилого помещения, равно как и договора найма жилого помещения, может быть только гражданин.

2. При заключении договора социального найма жилого помещения в домах государственного и муниципального жилищного фонда наниматель указывает в качестве постоянных пользователей членов своей семьи (супруг, дети, родители, иждивенцы). В отличие от этого в договоре коммерческого найма жилого помещения в качестве пользователей жилья могут быть указаны любые граждане, постоянно проживающие вместе с нанимателем. Следует отметить, что граждане, включенные в договор в качестве постоянно проживающих, имеют равные с нанимателем права по пользованию жилым помещением.

3. По договору социального найма жилого помещения в домах государственного и муниципального жилищного фонда наниматель или совершеннолетние члены его семьи, виновные в нарушении условий договора (например, систематическое нарушение правил общежития), несут индивидуальную ответственность вплоть до выселения из занимаемого жилого помещения. Между тем по договору найма жилого помещения ответственность перед наймодателем за нарушение условий договора гражданами, проживающими совместно с нанимателем, несет сам наниматель. И это естественно, поскольку собственнику жилого помещения важно, чтобы наниматель обеспечил неуклонное соблюдение условий договора найма жилья независимо от того, кто конкретно из постоянно проживающих нарушает условия договора.

4. По договору социального найма жилого помещения в домах государственного и муниципального жилищного фонда совершеннолетние члены семьи нанимателя несут солидарную ответственность по обязательствам, установленным договором.

При солидарной ответственности (ст. ст. 322, 323 ГК) наймодатель вправе привлечь к ответственности за нарушение договора социального найма жилого помещения (например, за неуплату квартплаты) любого из совершеннолетних членов семьи нанимателя как в полном объеме, так и в любой ее части.

Солидарная ответственность совершеннолетних членов семьи нанимателя перед наймодателем предусмотрена в самом договоре социального найма жилого помещения. Что же касается договора найма жилого помещения, то постоянно проживающие с нанимателем граждане, уведомив наймодателя, должны заключить с нанимателем договор о солидарной совместно с нанимателем ответственности перед наймодателем, после чего они становятся сонанимателями жилого помещения.

Статья 678. Обязанности нанимателя жилого помещения

Комментарий к статье 678

По договору найма жилого помещения наниматель обязан: пользоваться жилым помещением в соответствии с его назначением; бережно относиться к жилому помещению, санитарно-техническому и иному оборудованию, обеспечивать их сохранность; устранять за свой счет повреждения жилого помещения, а также ремонтировать либо заменять поврежденное санитарно-техническое или иное оборудование, если такие повреждения произошли по вине нанимателя либо других лиц, совместно с ним проживающих. Переоборудование и перепланировка жилых помещений и мест общего пользования, перестановка отопительных и санитарно-технических приборов могут производиться только с письменного разрешения наймодателя.

Категорически запрещается переоборудовать под жилые помещения ванные и душевые комнаты, застраивать пожарные проходы, а также переоборудовать под жилые помещения террасы, веранды и лоджии.

Наниматель обязан вносить квартирную плату, а также плату за коммунальные услуги - водоснабжение, газ, электрическую и тепловую энергию и другие услуги (см. коммент. к ст. 682).

Статья 679. Вселение граждан, постоянно проживающих с нанимателем

Комментарий к статье 679

По договору социального найма жилого помещения наниматель вправе вселить в установленном порядке в занимаемое им жилое помещение своего супруга, детей, родителей, нетрудоспособных иждивенцев и иных лиц, получив на это письменное согласие всех совершеннолетних членов своей семьи. На вселение к родителям их детей, не достигших совершеннолетия, согласия членов семьи не требуется.

Несколько по-иному решается этот вопрос по договору найма жилого помещения. Вселение в жилое помещение в качестве постоянно проживающих лиц, не предусмотренных договором найма, допускается только с согласия наймодателя - собственника жилья, а также с согласия нанимателя и постоянно проживающих с ним лиц при соблюдении нормы жилой площади (кроме случая вселения несовершеннолетних детей).

Следует отметить, что в соответствии с прежним жилищным законодательством право нанимателя на вселение в занимаемое жилое помещение другого лица в качестве постоянно проживающего было неразрывно связано с пропиской этого лица на данной площади. Между тем такая увязка не только противоречила конституционному праву граждан на свободу передвижения в пределах России и выбор места жительства, но и носила дискриминационный характер в отношении граждан. Ведь отказ гражданину в прописке местными органами власти ограничивал право гражданина на устройство на работу. Однако в связи с принятием Закона РФ от 25.06.1993 N 5242-1 "О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации" (в ред. от 02.11.2004) <1> прописка с 1 октября 1993 г. отменена. Постановлением Конституционного Суда РФ от 25.04.1995 N 3-П <2> правила прописки граждан признаны противоречащими Конституции. Поэтому в настоящее время, если наниматель жилого помещения желает вселить в занимаемое им жилое помещение в качестве постоянного пользователя другое лицо, он должен обратиться с соответствующим заявлением в орган регистрационного учета, который обязан зарегистрировать это лицо по месту жительства не позднее 3 дней со дня предъявления документов на регистрацию.

<1> Ведомости РФ. 1993. N 32. Ст. 1227; СЗ РФ. 2004. N 45. Ст. 4377.

<2> СЗ РФ. 1995. N 18. Ст. 1708.

Статья 680. Временные жильцы

Комментарий к статье 680

По договору социального найма жилого помещения наниматель вправе разрешить по взаимному согласию с проживающими с ним совершеннолетними членами его семьи временное проживание в находящемся в их пользовании жилом помещении другим гражданам (временным жильцам) без взимания платы за пользование помещением. Срок проживания временных жильцов не может превышать 6 месяцев подряд. Наймодатель вправе запретить проживание временных жильцов в случае, если после их вселения общая площадь соответствующего жилого помещения на каждого проживающего составит для отдельной квартиры менее учетной нормы, а для коммунальной квартиры - менее нормы

предоставления (ст. 80 ЖК). Временные жильцы обязаны освободить помещение не позднее чем через 7 дней по требованию нанимателя или проживающих с ним совершеннолетних членов его семьи.

Для проживания временных жильцов требуется предварительное уведомление об этом наймодателя - собственника жилого помещения. Хотя предварительное уведомление наймодателя - собственника о вселении временных жильцов является всего лишь сообщением ему об этом, тем не менее собственник, получив эту информацию, может и отказать нанимателю (например, в случае несоблюдения установленной нормы жилой площади).

Статья 681. Ремонт сданного внаем жилого помещения

Комментарий к статье 681

1. К текущему ремонту относятся следующие виды работ: побелка, окраска и оклейка стен, потолков, дверей, окраска полов, подоконников, оконных переплетов с внутренней стороны, радиаторов, а также замена оконных и дверных приборов, ремонт внутриквартирной электропроводки. По договору найма жилого помещения указанные работы производятся за счет нанимателя. Однако если выполнение указанных работ вызвано неисправностью отдельных конструктивных элементов жилого дома или оборудования в нем либо связано с производством капитального ремонта жилого дома, то они производятся за счет наймодателя.

При найме жилого помещения в частном фонде стороны могут установить иные условия производства текущего ремонта сданного внаем помещения и указанные работы могут производиться за счет наймодателя - собственника жилого помещения.

2. К капитальному ремонту относятся: замена вследствие нормального износа основных конструкций дома, дверей, окон, полов, перекладка печей (в домах, где нет центрального отопления), ремонт центрального отопления, водопровода, канализации, ванного оборудования, мусоропровода, газооборудования, кухонных плит, электропроводки до ввода в квартиру.

По договору найма жилого помещения указанные работы производятся за счет наймодателя. Кроме того, за счет наймодателя производится также текущий ремонт жилых помещений в случаях, когда такой ремонт связан с устранением неисправностей отдельных конструктивных элементов жилого дома или оборудования в нем либо с производством капитального ремонта (например, когда в связи с ремонтом крыши дома у нанимателя в квартире "отстали" обои).

При найме жилого помещения в частном фонде сторонам предоставляется возможность установить иные условия производства капитального ремонта, с тем чтобы капитальный ремонт производил наниматель жилого помещения. Однако это вряд ли оправданно. Производство капитального ремонта существенно повышает стоимость самого объекта права собственности и означает приращение имущества собственника, что не должно производиться за счет нанимателя. Поэтому капитальный ремонт жилого помещения должен производить наймодатель - собственник жилого помещения, а не наниматель.

3. Переустройство и перепланировка жилых и подсобных помещений могут производиться только в целях повышения благоустройства квартир. Иными словами, переоборудование жилых помещений не должно ухудшать жилищных условий нанимателей. Поэтому и переоборудование жилого дома, которое приведет к существенным изменениям сданного внаем жилого помещения и условий пользования этим помещением, может производиться лишь с согласия нанимателя.

Статья 682. Плата за жилое помещение

По договору социального найма жилого помещения оплата жилья и коммунальных услуг строго регламентирована и устанавливается в размере, обеспечивающем возмещение издержек на содержание и ремонт жилья, а также на коммунальные услуги.

Размер платы за жилое помещение является существенным условием договора найма жилого помещения, и потому согласно общим положениям ст. 450 ГК изменение размера платы возможно лишь по соглашению сторон или в случаях, предусмотренных законом или договором.

Повышение размера оплаты жилья и коммунальных услуг может осуществляться с одновременным применением мер социальной защиты граждан в виде предоставления им компенсаций (субсидий) на оплату жилья и коммунальных услуг в пределах социальной нормы площади жилья и нормативов потребления коммунальных услуг с учетом совокупного дохода семьи и действующих льгот.

Размер платы за пользование жилым помещением (платы за наем), платы за содержание и ремонт жилого помещения по договорам социального найма и договорам найма жилых помещений государственного или муниципального жилого фонда определяется исходя из занимаемой общей площади жилого помещения. Размер платы устанавливается органами местного самоуправления (в субъектах РФ - городах федерального значения Москве и Санкт-Петербурге - органом государственной власти соответствующего субъекта РФ). Размер платы за пользование жилым помещением (платы за наем) государственного или муниципального жилищного фонда устанавливается в зависимости от качества и благоустройства жилого помещения, месторасположения дома. Установление размера платы за пользование жилым помещением (платы за наем) не должно приводить к возникновению у нанимателя жилого помещения права на субсидию для оплаты жилого помещения и коммунальных услуг (ст. 156 ЖК, Правила предоставления субсидий на оплату жилого помещения и коммунальных услуг, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 14.12.2005 N 761 <1>).

<1> СЗ РФ. 2005. N 51. Ст. 5547.

Компенсации предоставляются нанимателям жилых помещений в безналичной форме и используются только для оплаты жилья и коммунальных услуг.

Вопрос об оплате жилья и коммунальных услуг населением получил свое развитие в разработанной Правительством РФ Концепции реформы жилищно-коммунального хозяйства в Российской Федерации, одобренной Указом Президента РФ от 28.04.1997 N 425 (в ред. от 27.05.1997) <1>. Особенностью реформы являются переход жилищно-коммунального хозяйства к рыночной системе хозяйствования, изменение системы финансирования, переход от бюджетного дотирования к оплате в полном объеме жилищно-коммунальных услуг потребителями при условии обеспечения социальной защиты малообеспеченных семей и экономического стимулирования улучшения качества обслуживания. Предусматривается, что доля платежей населения в покрытии затрат на все виды услуг составит 100%. Низкодоходным категориям граждан предоставляются субсидии на оплату жилья и коммунальных услуг.

<1> СЗ РФ. 1997. N 18. Ст. 2131; N 22. Ст. 2568.

Конкретные величины указанных компенсаций (субсидий) устанавливаются решениями органов местного самоуправления. Потребность в компенсациях (субсидиях) на оплату жилищно-коммунальных услуг для низкодоходных категорий граждан будет

рассчитываться исходя из максимально допустимой доли расходов (в процентах от совокупного семейного дохода).

В Постановлении Правительства РФ от 29.08.2005 N 541 "О федеральных стандартах перехода на новую систему оплаты жилья и коммунальных услуг" <1> разработан механизм реализации реформы в рамках утвержденной общероссийской концепции. Предусматривается введение следующих федеральных стандартов оплаты жилого помещения и коммунальных услуг:

<1> СЗ РФ. 2005. N 36. Ст. 3706.

а) федеральный стандарт уровня платежей граждан в размере 100% экономически обоснованных затрат на содержание и ремонт жилого помещения и предоставление коммунальных услуг;

б) федеральный стандарт максимально допустимой доли собственных расходов граждан на оплату жилого помещения и коммунальных услуг в совокупном доходе семьи в размере 22%;

в) федеральный стандарт социальной нормы площади жилого помещения в размере 18 кв. метров общей площади жилья на 1 гражданина;

г) федеральный стандарт предельной стоимости предоставляемых жилищно-коммунальных услуг (содержание и текущий ремонт жилого помещения, теплоснабжение, горячее и холодное водоснабжение, водоотведение, электроснабжение и газоснабжение) на 1 кв. метр общей площади жилья в месяц;

д) федеральный стандарт стоимости капитального ремонта жилого помещения на 1 кв. метр общей площади жилья в месяц.

3. По договору найма жилого помещения наниматель обязан вносить ежемесячно, не позднее 10-го числа следующего за прожитым месяца, квартирную плату, а также плату за коммунальные услуги (водоснабжение, газ, электрическая и тепловая энергия и другие услуги) по утвержденным в установленном порядке тарифам.

Статья 683. Срок в договоре найма жилого помещения

Комментарий к статье 683

1. Договор социального найма жилого помещения носит бессрочный характер и может быть расторгнут по требованию наймодателя лишь по основаниям, установленным законом, и только в судебном порядке.

Бессрочность договора социального найма жилого помещения в домах государственного и муниципального жилищного фонда вытекает из самой сущности конституционного права граждан на жилище, которое предполагает юридическую возможность стабильного пользования предоставленным гражданину жилым помещением.

В отличие от этого договор найма жилого помещения носит срочный характер, ибо сдача собственником внаем жилого помещения бессрочно, по существу, означала бы для него ограничение права собственности. Поэтому порядок, сроки и условия найма жилого помещения определяются договором между нанимателем и собственником.

2. Если договор найма жилого помещения заключен на срок до 1 года (краткосрочный наем), то в этом случае права нанимателя ограничены. В частности, наниматель не вправе: поселить в нанимаемом помещении временных жильцов; сдавать нанимаемое помещение в поднаем; заменить себя в договоре другим нанимателем, а также не имеет преимущественного права на заключение договора найма на новый срок, если договором не предусмотрено иное.

Статья 684. Преимущественное право нанимателя на заключение договора на новый срок

Комментарий к статье 684

По договору социального найма жилого помещения наймодатель предоставляет нанимателю жилое помещение в бессрочное пользование, и потому вопрос о продлении срока договора вообще не возникает.

В отличие от этого по договору найма жилого помещения собственник жилого помещения сдает его нанимателю в пользование на определенный срок. В целях создания стабильности в жилищных правоотношениях по договору найма законом предоставлено нанимателю преимущественное право на заключение договора на новый срок. Однако это право не носит беспредельного характера, поскольку собственник жилого помещения вправе распоряжаться им по своему усмотрению. Поэтому, если собственник решил не сдавать в дальнейшем жилое помещение внаем в течение не менее года, он вправе отказать нанимателю в продлении договора, предупредив его об этом не позднее чем за 3 месяца до истечения срока договора найма жилого помещения.

Если же собственник решил продлить с нанимателем договор найма жилого помещения на новый срок, то опять-таки инициатива в этом вопросе должна исходить от самого собственника. Не позднее чем за 3 месяца до истечения срока договора собственник должен предложить нанимателю заключить договор на новый срок на тех же или иных условиях. Если собственник не выполнил этой обязанности, а наниматель не отказался от продления договора, договор считается продленным на тех же условиях и на тот же срок.

Статья 685. Поднаем жилого помещения

Комментарий к статье 685

Наниматель жилого помещения, предоставленного по договору социального найма, с согласия в письменной форме наймодателя и проживающих совместно с ним членов его семьи вправе передать часть занимаемого им жилого помещения, а в случае временного выезда все жилое помещение в поднаем. Для передачи в поднаем жилого помещения, находящегося в коммунальной квартире, требуется также согласие всех нанимателей и проживающих совместно с ними членов их семей, всех собственников и проживающих совместно с ними членов их семей. Ответственным перед наймодателем по договору социального найма жилого помещения остается наниматель.

2. Договор поднайма жилого помещения, предоставленного по договору социального найма, может быть заключен при условии, если после его заключения общая площадь соответствующего жилого помещения на одного проживающего составит не менее учетной нормы, а в коммунальной квартире - не менее нормы предоставления.

Передача жилого помещения в поднаем не допускается, если в этом жилом помещении проживают лица, страдающие тяжелыми формами хронических заболеваний.

3. По договору социального найма жилого помещения размер платы за пользование жилым помещением и коммунальные услуги по договору поднайма устанавливается соглашением сторон, но не может превышать размера квартирной платы, уплачиваемой за это помещение самим нанимателем, и платы за коммунальные услуги.

По договору найма жилого помещения размер платы при поднайме жилого помещения определяется соглашением между нанимателем и поднанимателем.

4. Наниматель не может предоставить другому лицу право пользования жилым помещением без согласия наймодателя. Кроме того, договор поднайма не может быть заключен на срок, превышающий договор найма жилого помещения.

5. Поднаниматель не имеет самостоятельного права пользования жилым помещением, и его права производны от прав нанимателя. В связи с этим при досрочном прекращении договора найма жилого помещения одновременно прекращается договор поднайма жилого помещения.

6. По истечении срока договора поднайма поднаниматель не вправе требовать возобновления договора, и при отказе освободить занимаемое жилое помещение по требованию нанимателя подлежит выселению в судебном порядке (ст. 79 ЖК).

Статья 686. Замена нанимателя в договоре найма жилого помещения

Комментарий к статье 686

1. По договору социального найма жилого помещения совершеннолетний член семьи нанимателя может с согласия нанимателя и остальных совершеннолетних членов семьи требовать признания его нанимателем по ранее заключенному договору вместо первоначального нанимателя. При этом согласия наймодателя не требуется. Если вместо первоначального нанимателя по ранее заключенному договору нанимателем признан его совершеннолетний член семьи, наймодатель обязан заключить с ним договор найма жилого помещения.

По-иному решается вопрос по договору найма жилого помещения, где замена нанимателя в договоре найма жилого помещения не связана с членством в семье и может иметь место только с согласия наймодателя - собственника жилого помещения.

2. По договору социального найма жилого помещения споры, возникающие после смерти нанимателя в связи с признанием члена семьи нанимателем этого жилого помещения, разрешаются в судебном порядке. Между тем по договору найма жилого помещения в случае, если после смерти нанимателя или его выбытия из жилого помещения между постоянно проживающими с ним гражданами не достигнуто согласие по вопросу замены нанимателя, они становятся сонанимателями жилого помещения.

Статья 687. Расторжение договора найма жилого помещения

Комментарий к статье 687

1. По договору социального найма жилого помещения наниматель вправе с согласия членов семьи в любое время расторгнуть договор. В случае выезда нанимателя и членов его семьи на постоянное жительство в другое место договор считается расторгнутым со дня выезда.

По договору найма жилого помещения наниматель обязан письменно предупредить наймодателя за 3 месяца о своем желании расторгнуть договор. Объясняется это тем, что наймодатель - собственник жилого помещения должен заранее знать о расторжении договора, с тем чтобы иметь возможность распорядиться жилым помещением по своему усмотрению (например, подыскать другого нанимателя).

2. По договору социального найма жилого помещения в отличие от договора найма расторжение договора за невнесение нанимателем платы за жилое помещение по ранее действовавшему законодательству не предусматривалось. За просрочку платежей по оплате жилья и коммунальных услуг с нанимателя взималась пеня в размере 1% за каждый день просрочки.

В настоящее время ответственность граждан за оплату жилья и коммунальных услуг изменена. В случае если оплата жилья по договору социального найма жилого помещения не осуществляется в течение 6 месяцев, наниматель и проживающие с ним члены семьи подлежат выселению в судебном порядке с предоставлением им жилого помещения,

отвечающего санитарным и техническим требованиям, в пределах норм площади общежития.

3. В соответствии с прежним законодательством по договору социального найма жилого помещения расторжение договора и выселение нанимателя в связи с аварийностью дома производились в административном порядке с санкции прокурора. Это было вызвано необходимостью быстрого и оперативного решения вопроса о переселении нанимателя из аварийного дома в предоставляемое ему другое, благоустроенное жилое помещение.

По договору найма жилого помещения собственник аварийного дома не обязан предоставлять нанимателю другое жилое помещение, и потому вопрос о срочности выселения нанимателя в административном порядке с санкции прокурора отпадал. Расторжение договора найма и выселение нанимателя производилось в судебном порядке. По новому ЖК (ст. 84) выселение также производится в судебном порядке.

4. Следует отметить, что в договоре найма жилого помещения сделан значительный шаг вперед в вопросе судебной защиты прав нанимателей жилых помещений. В частности, в случае предъявления наймодателем иска в суде о расторжении с нанимателем договора найма жилого помещения за невнесение платы за жилое помещение, разрушение или порчу жилого помещения, использование жилого помещения не по назначению либо систематическое нарушение прав и интересов соседей суд при рассмотрении иска наймодателя может в своем решении предоставить нанимателю срок (не более года) для устранения им нарушений, послуживших основанием для расторжения договора. И лишь в случае, если в течение этого срока наниматель не примет всех необходимых мер для их устранения, суд по повторному обращению наймодателя принимает решение о расторжении договора найма. При этом по просьбе нанимателя суд в решении о расторжении договора может отсрочить исполнение решения на срок не более года.

По договору социального найма жилого помещения не предусмотрен такой двойной процесс обращения наймодателя в суд по вопросу расторжения с нанимателем договора.

Так, если наниматель, члены его семьи или другие совместно проживающие с ним лица систематически разрушают или портят жилое помещение, используют его не по назначению либо систематическим нарушением правил общежития делают невозможным для других проживание в одной квартире или в одном доме, а меры предупреждения и общественного воздействия оказались безрезультатными, выселение виновных по требованию наймодателя или других заинтересованных лиц производится в судебном порядке без предоставления другого жилого помещения (ст. 91 ЖК).

Статья 688. Последствия расторжения договора найма жилого помещения

Комментарий к статье 688

Важной гарантией конституционного права граждан на жилище является указание в законе, что договор социального найма жилого помещения в домах государственного и муниципального жилищного фонда может быть расторгнут по требованию наймодателя лишь по основаниям, установленным законом, и только в судебном порядке. По договору найма жилого помещения выселение нанимателя по инициативе наймодателя также допускается только по решению суда. Судебная процедура рассмотрения жилищных споров основана на началах устности, гласности, публичности и состязательности, что способствует наиболее полному установлению истины и надлежащей защите жилищных прав нанимателей.

Глава 36. БЕЗВОЗМЕЗДНОЕ ПОЛЬЗОВАНИЕ

Статья 689. Договор безвозмездного пользования

Временное пользование имуществом без уплаты вознаграждения по действующему законодательству наряду с арендой и наймом жилого помещения входит в группу договоров, направленных на его эксплуатацию, на извлечение из такого действия полезных свойств.

Как и при аренде имущества (ст. 606 ГК), понятие данного соглашения включает в себе указание на тождественное название - договор ссуды. До принятия части второй ГК этот термин применительно к рассматриваемым отношениям в кодифицированном и ином общесоюзном и российском гражданском законодательстве не применялся. Ссуда как особая категория передачи движимого имущества в безвозмездное пользование в свое время была включена в проект Гражданского уложения России (в книгу пятую "Обязательственное право"), внесенного в 1915 г. на рассмотрение Государственной Думы, но не принятого ею.

В современных условиях слово "ссуда" широко употребляется в гражданском обороте и нормативных актах, а также в ином значении - в качестве синонима займа (в частности, краткосрочная и долгосрочная ссуды). Примером могут служить ст. 17 "Запреты, связанные с государственной службой" Федерального закона от 27.07.2004 N 79-ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации" <1>, Постановление Правительства РФ от 23.09.1999 N 1088 "О порядке установления времени проживания или работы в зоне отселения и зоне проживания с правом на отселение гражданам, выехавшим из этих зон и вернувшимся в указанные зоны для постоянного проживания" <2>.

<1> СЗ РФ. 2004. N 31. Ст. 3215.

<2> СЗ РФ. 1999. N 40. Ст. 4863.

В таком же значении термин принято использовать в повседневной речи. Более того, по укоренившейся практике, отраженной в различных толковых словарях русского языка, ссуда означает не что иное, как заем, предоставленный в денежной или натуральной форме. И тем не менее в силу прямого указания важнейшего гражданского закона слово "ссуда" получает ныне новое содержание.

Из легального определения договора безвозмездного пользования видно, что он (как и дарение) может быть консенсуальным и реальным. В первом случае договор является двусторонним, так как обязанности возникают у каждой из сторон, во втором - односторонним (обязанной стороной признается только ссудополучатель). Последний обязуется возвратить вещь, которой временно пользовался.

Нуждается в особом пояснении предписание закона, согласно которому вещь должна быть возвращена в том состоянии, в каком была получена, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором. Выполнение каждого из этих двух условий исключает возможность вернуть вещь в том же самом виде, в каком она была передана ссудополучателю.

Повторяя прием, использованный ГК РСФСР, ГК устанавливает правило, по которому безвозмездное пользование регламентируется также рядом норм об имущественном найме. Объясняется это прежде всего существенным сходством упоминаемых отношений. Главное же различие между ними чаще всего усматривают в безвозмездности одних и возмездности других.

Названное правило перечисляет соответственно применяемые статьи, которые определяют объекты, передаваемые в пользование (ст. 607 ГК), срок договора (ст. 610 ГК), права и обязанности пользователя (ст. 615 ГК), возможность признания договора

возобновленным на неопределенный срок (ст. 621 ГК), порядок распределения между сторонами затрат на улучшение полученного в пользование имущества (ст. 623 ГК).

Отношения безвозмездного пользования занимают определенное место в судебной практике. Это нашло свое отражение, в частности, в п. 38 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ N 6/8. В нем отмечается, что сделки, связанные с безвозмездным пользованием, а также иным, не связанным с проживанием граждан, использованием организациями жилых помещений (которые не были переведены в нежилые в порядке, установленном жилищным законодательством), совершенные после введения в действие ГК, являются ничтожными (ст. ст. 168, 288 ГК).

Расположенные далее статьи данной главы обстоятельнее, чем в ГК РСФСР, формулируют наиболее важные положения о безвозмездном пользовании.

Статья 690. Ссудодатель

Комментарий к статье 690

1. Комментируемая статья выделяет нормы, специально относящиеся к одной из сторон договора.

Само собой разумеющимся является правило, наделяющее собственника правом передачи вещи другому лицу. Оно представляет собой частный случай осуществления правомочия по распоряжению своим имуществом (ст. 209 ГК). Подобным правом могут обладать и лица, уполномоченные на то законом либо собственником. Что касается лица, действующего с согласия собственника, то разрешение может быть получено путем выдачи доверенности, совершения какой-либо иной сделки.

В отдельных случаях закон допускает передачу лицом имущества в безвозмездное пользование, но устанавливает необходимые ограничения. Так, согласно ст. 37 ГК опекун не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать, а попечитель давать согласие на совершение, в частности, таких сделок.

2. Запрещение коммерческим организациям передавать имущество в безвозмездное пользование указанным в комментируемой статье лицам имеет целью предотвратить злоупотребления во взаимоотношениях этих лиц с коммерческими организациями. Если подобные действия будут все же совершены, то они как не соответствующие закону согласно ст. 168 ГК являются ничтожными.

Статья 691. Предоставление вещи в безвозмездное пользование

Комментарий к статье 691

Правила комментируемой статьи, как и предшествующей, - новеллы.

Словосочетание "ссудодатель обязан предоставить вещь..." не означает, что речь здесь идет только о консенсуальном договоре. В рассматриваемой ситуации точнее было бы сказать не о предоставлении вещи, а о ее передаче в безвозмездное пользование (см. ст. 689 ГК). Здесь, по сути, констатируется обязанность ссудодателя обеспечить исправное, не имеющее повреждений состояние передаваемой вещи. К тому же вещи должны сопровождать все ее принадлежности (ст. 135 ГК) и необходимые документы. Изложенная норма является диспозитивной. Вслед за этим в законе формулируются двоякого вида последствия передачи вещи без принадлежности и документов, без которых ею нельзя пользоваться либо в значительной степени утрачивается сама такая возможность. В этих случаях ссудополучатель вправе потребовать фактического исполнения либо расторжения договора и возмещения понесенного им реального ущерба. Последний должен быть выражен в расходах, которые были понесены в целях нормальной

эксплуатации вещи. Частичное ограничение ответственности (ст. 15 ГК) обусловлено безвозмездной природой данного договора.

Статья 692. Последствия непредоставления вещи в безвозмездное пользование

Комментарий к статье 692

В отличие от предшествующей статьи, в которой говорится о последствиях непредоставления принадлежности и документов к вещи, в комментируемой статье (как и в ст. 344 ГК РСФСР) сделан акцент на последствия непредоставления самой вещи. В таком случае допускается требование о расторжении договора (но не об исполнении в натуре) и о возмещении только реального ущерба (см. ст. 15 ГК).

Статья 693. Ответственность за недостатки вещи, переданной в безвозмездное пользование

Комментарий к статье 693

Наименование комментируемой статьи практически дословно воспроизводит заголовок ст. 345 ГК РСФСР. Однако действующий текст статьи по сравнению с прежним существенно обновлен. Ответственность ссудодателя должна наступить за недостатки, которые виновно (умышленно или по грубой неосторожности) не были оговорены в процессе заключения договора. При иных обстоятельствах ответственность не наступает.

Выявление недостатков вещи ссудополучателем дает ему право определить одно из трех возможных последствий. При этом следует иметь в виду, что первое из них - безвозмездное устранение ссудодателем недостатков вещи - по своей правовой природе ответственностью не является.

В п. п. 2 и 3 комментируемой статьи перечислены случаи, когда ссудодатель освобождается от ответственности за недостатки переданной в пользование вещи. Это могут быть случаи замены им без промедления (после извещения о требованиях ссудополучателя) неисправной вещи на доброкачественную, а также обстоятельства, при которых недостатки вещи были оговорены при заключении договора, либо были известны ссудополучателю, либо должны были быть обнаружены ссудополучателем в порядке, названном в статье (во время осмотра вещи или проверки ее исправности при заключении договора или при передаче вещи).

Статья 694. Права третьих лиц на вещь, передаваемую в безвозмездное пользование

Комментарий к статье 694

Правило комментируемой статьи под приведенным названием закреплено в законе впервые. Оно призвано обеспечить права третьих лиц в ситуации, когда вещь передается в безвозмездное пользование. Подобное действие не должно влечь за собой изменения или прекращения их прав (например, права ограниченного пользования чужим земельным участком - ст. 274 ГК, права залога - ст. 334 ГК).

Вместе с тем ссудодатель при заключении договора обязан предупредить ссудополучателя о любых правах третьих лиц на вещь, передаваемую в безвозмездное пользование. Если же ссудодатель не предупредит ссудополучателя о существующих правах на переданную вещь, последний вправе требовать не только расторжения договора, но и возмещения реального ущерба (ст. 15 ГК).

Статья 695. Обязанности ссудополучателя по содержанию вещи

Комментарий к статье 695

Применительно к договору безвозмездного пользования приведенный текст ранее в законе отсутствовал. В ст. 285 ГК РСФСР "Обязанности нанимателя по содержанию нанятого имущества", которая была призвана регулировать также отношения безвозмездного пользования, эти обязанности сводились к поддержанию нанятого имущества в исправном состоянии, производству за свой счет текущего ремонта, несению расходов по содержанию имущества.

Ныне на ссудополучателя возлагается обязанность по поддержанию полученной вещи в исправном состоянии, которое включает, во-первых, осуществление не только текущего, но и капитального ремонта, а во-вторых, несение всех расходов по ее содержанию. При этом нельзя не учитывать, что данная норма является диспозитивной; она может быть применена при условии, что правило другого содержания не предусмотрено конкретным договором.

Статья 696. Риск случайной гибели или случайного повреждения вещи

Комментарий к статье 696

Как и ряд предшествующих статей главы, данные положения должны быть отнесены к новеллам. В то же время их следует рассматривать с учетом одного из общих положений разд. II ГК "Право собственности и другие вещные права". Согласно ст. 211 ГК риск случайной гибели или случайного повреждения имущества несет его собственник, если иное не предусмотрено законом или договором.

Другое положение закреплено в комментируемой статье. В указанных в ней трех ситуациях риск случайной гибели или случайного повреждения вещи возлагается не на собственника, а на ссудополучателя. Это возможно, если он использовал предоставленную вещь не в соответствии с условиями договора или назначением вещи, либо передал вещь третьему лицу без согласия ссудодателя, либо мог с учетом фактических обстоятельств предотвратить ее гибель или порчу, пожертвовав своей вещью, однако посчитал за лучшее последнюю сохранить.

Статья 697. Ответственность за вред, причиненный третьему лицу в результате использования вещи

Комментарий к статье 697

В отличие от ст. 693 ГК, устанавливающей ответственность ссудодателя за недостатки вещи перед контрагентом-ссудополучателем, комментируемая статья (ранее в гражданском законе отсутствовавшая) предусматривает ответственность ссудодателя за вред, причиненный третьему лицу. Освобождение от ответственности может последовать при условии, что вред причинен виновно (вследствие умысла или грубой неосторожности) ссудополучателем или другим лицом, у которого вещь оказалась с согласия ссудодателя. Бремя доказывания этого обстоятельства лежит на ссудодателе.

Особым случаем является ситуация, когда во владении и пользовании ссудополучателя находится источник повышенной опасности. Обязанность возмещения причиненного им вреда возлагается на лицо, владеющее этим источником на законном основании. Таким лицом может быть согласно ст. 1079 ГК "Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих" и ссудополучатель.

Статья 698. Досрочное расторжение договора безвозмездного пользования

Комментарий к статье 698

1. Норма о досрочном расторжении договора безвозмездного пользования содержалась и в ст. 347 ГК РСФСР. Она наделяла передавшего имущество правом требовать наступления таких последствий в случаях, предусмотренных в главе "Имущественный наем" (во-первых, если наниматель пользовался имуществом не в соответствии с договором или назначением имущества и, во-вторых, если наниматель умышленно или по неосторожности ухудшал состояние имущества), а также если другая сторона без его согласия предоставила переданное ей в пользование имущество третьему лицу.

Ныне достаточно развернутые правила, касающиеся возможности досрочного расторжения данного договора, согласуются с общими положениями гл. 29 о расторжении договора (ст. 450 ГК).

В комментируемой статье говорится о праве каждой стороны потребовать досрочного расторжения договора. В комментариях нередко отмечают, что это может иметь место по решению суда. Представляется, однако, что вмешательству суда должна предшествовать попытка урегулирования разногласий путем достижения сторонами соглашения.

Из закона явствует, что расторжение договора возможно только при существенном нарушении одной из сторон его условий. Обоснованность требований ссудодателя поставлена в зависимость от ненадлежащего поведения ссудополучателя. Оно может выражаться в использовании вещи не в соответствии с договором или назначением вещи, невыполнении обязанностей по поддержанию вещи в исправном состоянии или ее содержанию, существенном ухудшении состояния вещи, передаче вещи третьему лицу без согласия ссудодателя.

2. Требования ссудополучателя досрочно расторгнуть договор признаются обоснованными в следующих четырех случаях. Первые два непосредственно связаны с обнаружением недостатков, делающих невозможным или обременительным нормальный процесс пользования вещью. При этом о наличии недостатков ссудополучатель не должен был и не мог знать в момент заключения договора. Кроме того, право требовать расторжения договора ссудополучатель имеет, если при заключении договора он не был предупрежден о правах третьих лиц на переданную ему вещь, а также при неисполнении ссудодателем обязанности передать вещь (ее принадлежности и относящиеся к ней документы).

Статья 699. Отказ от договора безвозмездного пользования

Комментарий к статье 699

ГК РСФСР не допускал одностороннего отказа от договора безвозмездного пользования. Теперь же с учетом диспозитивности обеих норм комментируемой статьи каждая из сторон получила возможность прекратить действие договора.

Когда договор заключен без указания срока, сторона вправе в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону за месяц. Ссудополучатель обладает правом также в любое время отказаться от договора, даже если он содержит указание на срок действия. И в этом случае извещение об отказе должно быть направлено ссудодателю не позднее чем за месяц.

Поскольку ссудодатель в интересах ссудополучателя не обладает правом одностороннего отказа от договора, заключенного на определенный срок, он может

требовать досрочного расторжения договора по основаниям, которые указаны в предшествующей статье.

Статья 700. Изменение сторон в договоре безвозмездного пользования

Комментарий к статье 700

В комментируемой статье сформулированы правила, не известные ранее действовавшему законодательству. Их направленность на всемерную защиту интересов ссудополучателя очевидна.

Ссудодатель как собственник или иное управомоченное лицо (ст. 690 ГК) вправе распорядиться вещью, находящейся в пользовании ссудополучателя, - произвести ее отчуждение или передать в возмездное пользование (в аренду) третьему лицу. При этом к новому собственнику или арендатору перейдут права и обязанности по ранее заключенному договору безвозмездного пользования. В то же время не будут ущемлены права ссудополучателя, который продолжает оставаться стороной в договоре безвозмездного пользования.

В комментируемой статье содержатся правила, касающиеся перехода прав и обязанностей ссудодателя к его наследнику (другому правопреемнику) или иному лицу на вещь в случае смерти гражданина либо реорганизации или ликвидации юридического лица - ссудодателя. Приведенная норма существенно отличается от правил ст. ст. 418 и 419 ГК, предусматривающих случаи прекращения обязательства в связи со смертью гражданина или ликвидацией юридического лица.

Когда происходит реорганизация юридического лица - ссудополучателя, его права и обязанности, если иное не предусмотрено договором, переходят к правопреемнику. Что же касается наследников гражданина-ссудополучателя, то они обладателями подобных прав и обязанностей не становятся.

Статья 701. Прекращение договора безвозмездного пользования

Комментарий к статье 701

Комментируемая статья, как это видно из ее названия и расположения, завершает совокупность правил, регулирующих отношения безвозмездного пользования. Аналогичной в этом плане была ситуация в ГК РСФСР. Однако название ранее действовавшей ст. 349 было более лаконичным - "Прекращение договора". В ней говорилось, что кроме общих оснований прекращения обязательств договор безвозмездного пользования имуществом прекращается также в случае смерти гражданина или ликвидации юридического лица, участвовавших в договоре. Тем самым адресатом изложенных правил являлась каждая из сторон договора.

Действующая диспозитивная норма предусматривает прекращение обязательств в случае смерти гражданина или ликвидации юридического лица - только ссудополучателя. При реорганизации юридического лица права и обязанности могут перейти к его правопреемнику (см. ст. 700 ГК).

Глава 37. ПОДРЯД

§ 1. Общие положения о подряде

Статья 702. Договор подряда

Комментарий к статье 702

В комментируемой статье предмет подряда определяется как достижение определенного результата работы - конкретного материального результата, соответствующего заданию заказчика. Это носит принципиальный характер, поскольку ранее предмет подряда определялся как процесс деятельности подрядчика, а не как результат этой деятельности. Для понимания смысла подряда такого определения было явно недостаточно, хотя регулирование отношений сторон, относящихся к процессу производства работ, является существенным признаком подрядных отношений, помогающим отграничить этот вид договора от договора купли-продажи. Изменяются требования к определению задания заказчиком. Наиболее существенным в задании заказчика становится определение конечного результата работ.

Отметим отличия договора подряда от других типов договоров. От трудового договора договор подряда отличается следующим. Предметом договора подряда является достижение материального результата. Предметом трудового договора является сам процесс труда. Подрядчик сохраняет положение самостоятельного хозяйствующего субъекта. По трудовому договору работник включается в состав персонала, подчиняется установленному режиму труда и работает под контролем и руководством работодателя. Подрядчик работает на свой риск. Лицо, работающее по трудовому договору, не несет риска, связанного с осуществлением своего труда.

Отграничение договора подряда от договора купли-продажи проводится по следующим признакам. Договором подряда регулируется процесс производства работ, определяются права и обязанности сторон в этом процессе. В договоре купли-продажи регулирование отношений сторон в процессе производства вещи не производится. Отграничение проводится также в зависимости от того, какая из сторон является собственником материала, используемого для изготовления вещи. Договором подряда признается выполнение заказа на изготовление вещи из материала заказчика, поскольку подрядчик осуществляет лишь работу в отношении чужого объекта собственности и передает заказчику результат своей работы. При выполнении работ из материала подрядчика для правильной классификации договора следует учитывать положения ст. 218 ГК, а также положения ст. 3 Конвенции о договорах купли-продажи. Договор на выполнение строительных работ всегда признается подрядным, независимо от того, чей материал использует подрядчик.

Выделяются в самостоятельную группу договоры, не имеющие конкретного материального результата, - договоры на возмездное оказание услуг. Предметом договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ является сам процесс выполнения этих работ независимо от возможного получения того или иного результата, что позволяет тем самым провести их отграничение от подрядных договоров.

Для наиболее полного представления о сторонах договора подряда в процессе осуществления инвестиционной деятельности, осуществляемой в форме капитальных вложений, следует обратиться к Федеральному закону от 25.02.1999 N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений" (в ред. от 02.02.2006) <1>. В ст. 4 указанного Закона определяются понятия заказчика и подрядчика в инвестиционном процессе.

<1> СЗ РФ. 1999. N 9. Ст. 1096; 2000. N 2. Ст. 143; 2004. N 35. Ст. 3607; 2006. N 6. Ст. 636.

В частности, под заказчиками понимаются уполномоченные инвесторами физические и юридические лица, которые осуществляют реализацию инвестиционных проектов. Заказчиками могут быть инвесторы. Заказчик, не являющийся инвестором,

наделяется правами владения, пользования и распоряжения капитальными вложениями на период и в пределах полномочий, которые установлены инвестиционным договором.

Подрядчики - физические и юридические лица, которые выполняют работы по договору подряда. Подрядчики обязаны иметь лицензию на осуществление ими тех видов деятельности, которые подлежат лицензированию в соответствии с положениями Закона о лицензировании.

Статья 703. Работы, выполняемые по договору подряда

Комментарий к статье 703

Для правильного решения вопроса о передаче подрядчиком прав согласно п. 2 комментируемой статьи требуется дополнительное рассмотрение имеющихся правовых норм. Приобретение права собственности на изготовленную вещь относится к первоначальному способу. Согласно п. 1 ст. 218 ГК собственником вещи становится тот, кто изготовил или создал ее для себя с соблюдением закона и иных правовых актов. Подрядчик изготавливает вещь не для себя, а для заказчика; следовательно, он не может являться собственником изготовленной вещи. Поэтому можно сделать предположение, что право собственности на результат подрядных работ возникает впервые у заказчика и моментом возникновения права собственности является момент приемки результата работ. Это предположение соответствует порядку регистрации права собственности на вновь создаваемое недвижимое имущество, согласно которому право собственности возникает с момента государственной регистрации, которую осуществляет заказчик после приемки построенного объекта от подрядчика (ст. 219 ГК). Вопрос о праве собственности заказчика на не завершенные строительством объекты решается следующим образом. В силу ст. 130 ГК не завершенные строительством объекты являются недвижимым имуществом, поэтому право собственности на них подлежит регистрации в порядке, установленном ст. 25 Закона о регистрации прав на недвижимость. Заказчик вправе стать собственником не завершенного строительством объекта только после расторжения договора строительного подряда и истребования незавершенного результата работ. Если договор подряда не расторгнут, у подрядчика сохраняется право на продолжение строительства. Право собственности на объект недвижимости, не завершенный строительством, подлежит регистрации только в случае, если он не является предметом действующего договора строительного подряда и при необходимости собственнику совершить с этим объектом сделку (см. информационное письмо Президиума ВАС РФ N 59).

Согласно ст. 220 ГК переработка (спецификация) как способ приобретения права собственности на вновь изготовленную движимую вещь характеризуется тем, что вещь создается в результате приложения труда одного лица к материалу, принадлежащему другому лицу. По общему правилу право собственности на эту вещь приобретает собственник материала, которым в рассматриваемом случае является заказчик. В договоре может быть предусмотрено, что собственником станет спецификатор. Однако это противоречит существу подрядного договора, поскольку подрядчик, который является спецификатором, производит переработку вещи для заказчика.

Положение о праве подрядчика самостоятельно осуществлять выбор способов выполнения задания заказчика может быть изменено по соглашению сторон при необходимости участия заказчика в этом процессе. Такое участие характерно при создании объектов недвижимости и других сложных комплексных изделий, поскольку от способа выполнения во многом зависит последующее обслуживание созданного объекта, проведение ремонтных и восстановительных работ.

Статья 704. Выполнение работы иждивением подрядчика

Комментарий к статье 704

В смысле комментируемой статьи под иждивением следует понимать обязанности по организации производства работ, обеспечению работ необходимыми для их выполнения материалами, оборудованием и средствами. Решение указанных вопросов является прерогативой сторон. Если в договоре отсутствуют какие-либо указания на этот счет, то в целях устранения неопределенности положения рассматриваемой статьи диспозитивно определяют возложение иждивения на подрядчика.

Подрядчик несет ответственность за соответствие предоставленных им материалов и оборудования стандартам качества и условиям договора. Под стандартами качества понимаются государственные стандарты, санитарные нормы и правила, строительные нормы и правила и другие документы, которые в соответствии с законом устанавливают обязательные требования к качеству соответствующих материалов и оборудования. Стороны при заключении договора могут оговорить обязательные для подрядчика дополнительные требования по качеству отдельных групп материалов и оборудования при условии, что эти требования будут не ниже требований стандартов качества, установленных обязательными для сторон нормативными актами.

Статья 705. Распределение рисков между сторонами

Комментарий к статье 705

Вопрос об ответственности подрядчика за риск случайной гибели или случайного повреждения результата выполненной работы до ее приемки заказчиком решается в пользу заказчика - этот риск несет подрядчик. Это означает, что до момента принятия результата работы заказчиком подрядчик несет имущественные последствия гибели или повреждения предмета подряда, а также риск невозможности выполнения подряда. Риск подрядчика состоит в том, что он не вправе требовать от заказчика вознаграждения за те работы, которые были выполнены к моменту гибели предмета подряда или его повреждения либо которые стало невозможно завершить. Подрядчик несет имущественные последствия гибели или повреждения объекта подряда, которые наступили по его собственной вине либо в результате случайных обстоятельств. Если же указанные последствия были вызваны заказчиком и не могут быть поставлены в вину подрядчику, последний сохраняет право требовать вознаграждения за проделанную работу, а также возмещения причиненного ему ущерба.

Статья 706. Генеральный подрядчик и субподрядчик

Комментарий к статье 706

Положения комментируемой статьи распространяются на отношения, возникающие между заказчиком и подрядчиком по поводу привлечения к работе третьих лиц. Привлечение третьих лиц к работе характеризуется сложностью договорных связей. В случае, когда по условиям заключенного договора подрядчик обязан выполнить задание заказчика без привлечения третьих лиц, говорят об одноуровневой структуре договорных связей (заказчик - подрядчик). Если же договором предусмотрена возможность привлечения к выполнению задания заказчика других лиц и такие лица привлечены к работе, то можно говорить о двухуровневой структуре (заказчик - генподрядчик - субподрядчик). В такого рода отношениях генподрядчик выступает в роли своего рода буфера, ограничивающего отношения между заказчиком и субподрядчиком, поскольку договорное регулирование отношений сторон происходит по уровням "заказчик -

генподрядчик" и "генподрядчик - субподрядчик". Договорные отношения "заказчик - субподрядчик", как правило, отсутствуют. Из понимания такой структуры договорных связей вытекает положение об ответственности генподрядчика и перед заказчиком за действия субподрядчика, и перед субподрядчиком за действия заказчика. К указанным отношениям применяются нормы п. 1 ст. 313 и ст. 403 ГК, регулирующие отношения в связи с исполнением обязательства третьим лицом и ответственность должника за действия третьих лиц. Исходя из специфики производимых работ, заказчик может заключить договоры на выполнение отдельных работ не с генподрядчиком, а с другими лицами. В этом случае структура договорных связей одноуровневая, которая осуществляется по двум направлениям: заказчик - генподрядчик, заказчик - дополнительный подрядчик (не субподрядчик). Привлечение дополнительного подрядчика допускается лишь с согласия генерального подрядчика, и дополнительный подрядчик несет ответственность непосредственно перед заказчиком.

Статья 707. Участие в исполнении работы нескольких лиц

Комментарий к статье 707

В любом обязательственном правоотношении как на стороне должника, так и на стороне кредитора может выступать не одно, а несколько лиц. В этом случае возникает вопрос о характере ответственности нескольких должников и порядке предъявления требований несколькими кредиторами. Различают долевую и солидарную ответственность. Долевая ответственность означает, что каждый должник отвечает самостоятельно только в пределах своей доли. Соответственно, каждый кредитор имеет право предъявить требование также в пределах принадлежащей ему доли. Именно так складываются отношения между сторонами, если предмет обязательства делим и соглашением сторон не предусмотрено иное. Солидарные обязательства бывают двух видов. В активном солидарном обязательстве одному должнику противостоят несколько кредиторов, и каждый из них может требовать от него исполнения обязательства. Исполнение одному кредитору освобождает должника от обязательства по отношению к остальным. По пассивному солидарному обязательству кредитор может требовать исполнения полностью от любого из содолжников. Пассивные солидарные обязательства распространены в практике подрядных отношений. Это связано прежде всего с тем, что они в наибольшей мере охраняют интересы кредитора. Между собой солидарные должники отвечают в равных долях. Должник, исполнивший обязательство целиком или в части, превышающей его долю, имеет право предъявить обратное требование к остальным содолжникам. Доля неплатежеспособного должника распределяется между остальными.

Статья 708. Сроки выполнения работы

Комментарий к статье 708

Выполнение работ подрядчиком по заданию заказчика производится в определенные временные интервалы, определяемые начальным и конечным сроком выполнения работ. Эти сроки определяются договором, и подрядчик несет ответственность за завершение работы к установленному договором сроку. Заказчик вправе взыскать с подрядчика убытки, причиненные ему просрочкой исполнения, либо требовать расторжения договора. Договором могут быть предусмотрены также сроки выполнения отдельных этапов или частей работ - промежуточные сроки. Необходимость их введения обуславливается прежде всего сложностью и длительностью отдельных видов подрядных работ, например договоров строительного подряда. Стороны могут предусмотреть в договоре возможность

одностороннего изменения сроков подрядчиком, установив основания такого изменения и его временные границы.

Статья 709. Цена работы

Комментарий к статье 709

Цена работы в договоре подряда не является одним из существенных его условий, что означает действительность договора в случае отсутствия указаний относительно его цены. При отсутствии такого рода указаний следует применять положения п. 3 ст. 424 ГК. Понятие оплаты произведенных работ заказчиком включает компенсацию расходов подрядчика в процессе производства работ и причитающееся ему вознаграждение. Возмещению подлежат только те расходы, которые непосредственно связаны с выполнением подрядных работ. Расходы косвенного характера подлежат возмещению заказчиком лишь в случаях, прямо оговоренных в договоре.

Цена работы может быть определена путем составления сметы. Смета - перечень работ, выполняемых подрядчиком по заданию заказчика с указанием стоимости отдельных видов работ и единиц измерения объемов работ, за которые устанавливается фиксированная оплата. Исходя из фактических объемов работ и сметной стоимости этих работ определяется цена договора подряда.

Цена может быть зафиксирована в договоре на момент его заключения или к моменту его исполнения. С учетом этого выделяются такие основные методы установления цены, как метод установления твердой цены и метод возмещения стоимости. Твердая цена устанавливается в момент заключения договора, не подлежит изменению в течение всего срока его действия и не зависит от изменения стоимости рабочей силы и материалов, используемых для производства работ. Метод возмещения стоимости, известный за рубежом под названием метода "cost plus", требует, чтобы подрядчик представлял заказчику документы о произведенных расходах, к которым добавляется согласованное вознаграждение подрядчика. Цена договора в этом случае становится определенной только после производства всего объема работ.

Статья 710. Экономия подрядчика

Комментарий к статье 710

Положения комментируемой статьи учитывают право подрядчика на самостоятельное выполнение работ по заданию заказчика. Подрядчик, выполняя работы на свой страх и риск, может использовать такие материалы, оборудование, технологию производства работ, которые позволят уменьшить его расходы на выполнение работ. Это стимулирует подрядчика на использование прогрессивных технологий производства работ, на снижение издержек производства. Однако такая экономия не должна приводить к снижению качества работ.

Статья 711. Порядок оплаты работы

Комментарий к статье 711

Порядок оплаты работы для договоров подряда имеет важное значение, поскольку большие затраты в процессе производства работ ложатся тяжелым бременем на подрядчика. Учитывая большую величину расходов подрядчика, особенно при производстве строительных работ, изготовлении сложного оборудования на заказ, договором подряда обычно предусматривается предварительное финансирование

подрядчика за счет средств заказчика. Порядок финансирования подрядных работ зависит в первую очередь от характера работ и поставляемых для производства работ материалов и оборудования. На порядок финансирования также влияют такие факторы, как необходимость мобилизации до начала работ, этапность работ, поручительства и гарантии третьих лиц.

Статья 712. Право подрядчика на удержание

Комментарий к статье 712

Право удержания подрядчиком результата произведенных работ, принадлежащего заказчику оборудования, материалов и иного имущества, переданного подрядчику, возникает у него в случае нарушения заказчиком своих обязанностей по оплате работ в соответствии с условиями договора. Подрядчик имеет право удерживать указанное имущество до тех пор, пока обязательство по оплате работ не будет выполнено. Этим правом подрядчик может воспользоваться только в случае, если договором не будет предусмотрен отказ подрядчика от права удержания. Общие правила об удержании как способе обеспечения обязательств приведены в ст. ст. 359 - 360 ГК. Следует отметить, что заказчик обязан в случае правомерного удержания помимо оплаты задолженности компенсировать расходы подрядчика, которые подрядчик понес в связи с обеспечением сохранности удерживаемых вещей и поддержанием их в надлежащем состоянии.

Статья 713. Выполнение работы с использованием материала заказчика

Комментарий к статье 713

При выполнении работы из материала заказчика подрядчик принимает материал, находящийся в собственности заказчика, для последующей переработки (спецификации) материала в процессе выполнения работ. Это означает, что из одной вещи - материала, предоставленного заказчиком, в результате произведенных работ получается другая вещь, а исходный материал прекращает свое существование. Следовательно, при заключении договора передаваемый материал должен быть с достаточной степенью точности идентифицирован, и объективные данные об этом материале, а именно - его точное наименование и описание, включающее данные о количестве и качестве передаваемого материала, должны быть зафиксированы в договоре либо ином документе, выдаваемом заказчику. Цена материала, передаваемого подрядчику, определяется совместно заказчиком и подрядчиком и указывается в договоре.

Если работа выполняется полностью или частично из материала заказчика, подрядчик отвечает перед заказчиком за сохранность этого материала и правильное его использование. Подрядчик обязан предупредить заказчика о непригодности либо недоброкачественности переданного заказчиком материала, а также представить отчет об израсходовании материала и вернуть его остаток. Подрядчик освобождается от ответственности за полную или частичную утрату (повреждение) материала, принятого от заказчика, если заказчик предупрежден подрядчиком об особых свойствах материала, которые могут повлечь за собой его полную или частичную утрату (повреждение).

Статья 714. Ответственность подрядчика за несохранность предоставленного заказчиком имущества

Комментарий к статье 714

На время выполнения работ заказчик по условиям заключенного между ним и подрядчиком договора может предоставлять во владение и пользование подрядчику обусловленные договором материалы, оборудование, иное имущество, необходимое для выполнения подрядных работ. Если по характеру договора подряда требуется переработка вещи, принадлежащей заказчику, то заказчик передает вещь во владение подрядчику. Поскольку и в том и в другом случае заказчик остается собственником имущества или обладает в отношении его иными вещными правами, то правовым основанием для передачи правомочий владения и пользования подрядчику является договор подряда.

Юридическим фактом, с которым законодатель связывает начало возникновения отношений между подрядчиком и заказчиком, регулируемых комментируемой статьей, является передача заказчиком подрядчику своего имущества, необходимого для производства работ. К такого рода отношениям применимы правила о хранении, предусмотренные в § 1 гл. 47 ГК, в части, не противоречащей сути подряда. Так, обязанность возвратить переданные ему заказчиком материалы и оборудование возникает у подрядчика только в случае, когда эти материалы и оборудование не были переработаны. Подрядчик обязан принять все предусмотренные условиями договора меры по обеспечению сохранности имущества, переданного заказчиком, а при отсутствии или неполноте этих условий принять также меры, соответствующие существу обязательства. Подрядчик в любом случае должен принять для сохранения переданного ему имущества меры, обязательность которых предусмотрена законом либо иными правовыми актами.

В общем случае хранение осуществляется подрядчиком безвозмездно, хотя условиями договора может быть предусмотрено иное. Подрядчик вправе требовать от заказчика возмещения расходов за хранение в случае наличия чрезвычайных обстоятельств, повлекших непредвиденные и не учтенные при заключении договора расходы. Подрядчик несет ответственность за утрату или повреждение имущества заказчика, находящегося в его владении, по основаниям, предусмотренным ст. 401 ГК. За утрату или повреждение принятого от заказчика имущества после того, как в силу договора или сложившегося обычая делового оборота наступила обязанность заказчика принять имущество обратно, подрядчик отвечает лишь при наличии с его стороны умысла или грубой неосторожности. Размер ответственности подрядчика определяется по правилам ст. 902 ГК, устанавливающей размер ответственности хранителя.

Статья 715. Права заказчика во время выполнения работы подрядчиком

Комментарий к статье 715

Подрядчик осуществляет работу в хозяйственном отношении самостоятельно. Он сам организует работу, определяет конкретные пути достижения конечного результата, применяемые для этого средства и способы, очередность выполнения отдельных частей работы. Условиями договора подрядчик может быть ограничен в своей самостоятельности содержанием задания заказчика, определяющим основные показатели, которыми должен обладать результат работы, а также средствами его достижения, материалами и оборудованием, подлежащими использованию. Заказчику предоставлено право контроля за ходом и качеством работ, выполняемых подрядчиком, во всякое время производства работ. Подрядчик вправе защищать свое право на оперативную самостоятельность законными способами, не допуская вмешательства заказчика в свою деятельность.

Статья 716. Обстоятельства, о которых подрядчик обязан предупредить заказчика

Комментарий к статье 716

Право на приостановку работ в связи с действием указанных в комментируемой статье обстоятельств должно реализовываться подрядчиком с учетом добросовестности и сотрудничества сторон при наличии препятствий в выполнении условий заключенного договора подряда. Это право подрядчика корреспондирует с его обязанностью незамедлительного уведомления заказчика о выявленных им обстоятельствах. Подрядчик, не сделавший такого предупреждения в разумный срок после обнаружения указанных недостатков либо продолживший работу, не дожидаясь истечения разумного срока для ответа заказчика, теряет право в дальнейшем ссылаться на обнаруженные им обстоятельства при предъявлении к нему или им к заказчику соответствующих требований.

Статья 717. Отказ заказчика от исполнения договора подряда

Комментарий к статье 717

Согласно ст. 310 ГК односторонний отказ от исполнения обязательства не допускается. Имеются отличия положений комментируемой статьи от общих правил изменения и расторжения договора, предусмотренных гл. 29 ГК.

Во-первых, по общему правилу (п. 1 ст. 450 ГК) изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон. По условиям комментируемой статьи заказчику предоставлено право в любое время до сдачи ему результата работы отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке, если иное не будет предусмотрено договором подряда. У подрядчика такое право отсутствует, и односторонний отказ его от исполнения договора возможен либо по общим основаниям через суд согласно ст. ст. 450, 452 ГК, либо по основаниям, предусмотренным ст. 719 ГК.

Во-вторых, односторонний отказ от договора со стороны заказчика возможен лишь при условии полной оплаты подрядчику выполненных им работ к моменту получения подрядчиком письменного извещения об отказе заказчика от исполнения договора. Требование письменного извещения вытекает из п. 1 ст. 452 ГК, согласно которому соглашение о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, а извещение об отказе в данном случае приравнивается к соглашению сторон.

В-третьих, подрядчик может возместить убытки, понесенные в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора, но лишь в пределах разницы между ценой, определенной за всю работу, и частью цены, уже выплаченной заказчиком за выполненную работу.

Статья 718. Содействие заказчика

Комментарий к статье 718

Обязанность заказчика содействовать подрядчику в осуществлении последним работ по договору характеризуется следующим:

во-первых, заказчик обязан оказывать содействие подрядчику в тех случаях и в том объеме, которые прямо предусмотрены условиями заключенного договора. Это означает, что подрядчик не вправе требовать от заказчика содействия по тем вопросам, которые не оговорены условиями заключенного между ними договора;

во-вторых, подрядчик вправе требовать от заказчика возмещения понесенных убытков в связи с неисполнением последним своих обязанностей по оказанию содействия, прямо предусмотренных в договоре;

в-третьих, в случае невозможности исполнения договора по вине заказчика подрядчик сохраняет право на оплату выполненной части работы.

Статья 719. Неисполнение заказчиком встречных обязанностей по договору подряда

Комментарий к статье 719

Согласно п. 1 ст. 328 ГК встречным признается исполнение обязательства одной из сторон, которое в соответствии с договором обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной. Например, в договоре строительного подряда обязанность подрядчика начать работы в установленный договором срок обусловлена обязанностью заказчика передать ему строительную площадку до наступления указанного срока, иначе подрядчик не сможет начать выполнение работ. Поэтому в данном случае обязанность подрядчика своевременно начать работу признается встречной по отношению к обязанности заказчика передать строительную площадку или обеспечить фронт работ.

Статья 720. Приемка заказчиком работы, выполненной подрядчиком

Комментарий к статье 720

При осуществлении сдачи-приемки у сторон возникают определенные условиями комментируемой статьи обязанности. При приемке результата работ на заказчика возлагается обязанность в установленные договором сроки осмотреть и принять результат выполненных работ. Подрядчик вправе требовать от заказчика своевременного исполнения его обязанностей. В свою очередь, заказчик вправе отказаться от приемки результата работы в случае обнаружения недостатков выполненных работ, которые исключают возможность использования результата работы для указанной в договоре цели и не могут быть устранены. Заказчик имеет право привлекать к приемке пользователя объекта - эксплуатирующую организацию, авторов проекта, специализированные фирмы, страховые общества, других юридических и физических лиц, создавая в необходимых случаях приемочные комиссии.

Статья 721. Качество работы

Комментарий к статье 721

Требования к качеству выполняемой подрядчиком работы можно разделить на три группы.

К первой группе относятся требования, предъявляемые к качеству работы законами или иными правовыми актами. Подрядчик обязан соблюдать обязательные требования, и за их нарушение он несет ответственность как перед заказчиком, так и перед государством в лице его уполномоченных органов. Подрядчик может взять на себя обязанность выполнить работу с более высоким качеством, чем обязательные требования.

Ко второй группе относятся требования, предъявляемые к качеству работы условиями заключенного подрядного договора. Эти требования предъявляются заказчиком при заключении договора, исходя из назначения результата работы, особенностей его последующей эксплуатации. Предусматриваются требования к внешнему виду и характеристикам используемых материалов. Эти требования должны входить в условия договора в наиболее полном и конкретном виде. Подрядчик обязан выполнить указанные требования, и он несет ответственность перед заказчиком за их выполнение.

К третьей группе относятся требования к качеству работы, которые предъявляются к работам соответствующего рода в силу сложившегося обычая. Необходимость их использования возникает при отсутствии или неполноте условий договора, определяющих требования по качеству.

Статья 722. Гарантия качества работы

Комментарий к статье 722

Под гарантийным сроком в договорах подряда понимается период времени, в течение которого подрядчик гарантирует стабильность показателей качества результата произведенных работ в процессе его использования по назначению при условии соблюдения заказчиком установленных правил использования. В течение гарантийного срока в случае обнаружения недостатков подрядчик обязан безвозмездно и в разумный срок устранить обнаруженные недостатки, а заказчик вправе требовать от подрядчика их своевременного устранения. Гарантийный срок на результаты произведенных работ устанавливается в силу закона, иных правовых актов, обычаев делового оборота, а также в результате соглашения между сторонами.

Статья 723. Ответственность подрядчика за ненадлежащее качество работы

Комментарий к статье 723

Положения комментируемой статьи достаточно подробно регламентируют отношения сторон в случаях выполнения работы подрядчиком с отступлениями от условий договора, ухудшившими результат работы. Под существенными понимаются недостатки результата работы, которые делают его непригодным для предусмотренного договором использования, а при отсутствии указаний в договоре на этот счет - для обычного использования. Использование перечисленных в комментируемой статье прав заказчика дополняется правом требования возмещения убытков, которые подрядчик обязан возместить в связи с ненадлежащим выполнением работ в разумный срок. Условие договора об освобождении подрядчика от ответственности за определенные недостатки является ничтожным, если доказано, что такие недостатки возникли вследствие виновных действий или бездействия подрядчика. Бремя доказывания в этом случае возлагается на заказчика, поэтому ему необходимо с достаточной степенью осмотрительности подходить к формулированию такого рода условий договора. При наличии технической возможности подрядчик вправе безвозмездно выполнить работу заново с возмещением заказчику причиненных просрочкой исполнения убытков. Однако это возможно лишь в случае сохранения у заказчика интереса в выполнении работы и его согласия. Без получения согласия заказчика на проведение работы заново подрядчик рискует понести двойные убытки, связанные с потерей интереса заказчика к выполнению работы и односторонним отказом последнего от исполнения договора подряда.

Статья 724. Сроки обнаружения ненадлежащего качества результата работы

Комментарий к статье 724

Подробная регламентация сроков, в течение которых заказчик вправе предъявить требования подрядчику при обнаружении недостатков результата работы, связана с восполнением пробелов договорного регулирования отношений между заказчиком и подрядчиком в части установления гарантийных сроков и с защитой прав заказчика.

Статья 725. Давность по искам о ненадлежащем качестве работы

Комментарий к статье 725

Под исковой давностью понимается период времени, с истечением которого погашается возможность принудительного осуществления гражданского права путем предъявления иска в судебные органы.

Возможность осуществления исковой защиты нарушенного права определяется как право на иск в материальном смысле, которое отличается от права на само обращение с иском в суд или арбитражный суд - права на иск в процессуальном смысле, обычно независимого от истечения тех или иных сроков. Ненадлежащее качество работы, выполненной по договору подряда, является нарушением субъективного права заказчика на использование результатов работы. Это право заказчика должно быть защищено в течение достаточно длительного периода времени. Однако законодатель ограничивает этот период времени по договорам подряда сроком в 1 год, за исключением объектов недвижимости. Это связано с необходимостью упорядочения гражданско-правовых отношений участников договора подряда, устранения неустойчивости, которую может вызвать длительное неосуществление заказчиком своих субъективных прав. Императивный характер данной нормы обусловлен интересами публичного порядка, заинтересованностью государства в побуждении участников подрядных отношений к своевременному осуществлению своих правомочий в интересах всех участников оборота в целом, в создании благоприятных условий для разрешения споров о надлежащем качестве работ, выполненных по договору подряда. Благоприятные условия создаются путем исключения предъявления устарелых требований, по которым доказательства за давностью утрачены и не могут быть установлены с достоверностью.

Императивный характер данной нормы означает, что стороны в договоре подряда не могут исключить действие исковой давности, изменить ее срок или иными способами отменить ее условия для какой-либо из сторон. В случае включения в договор такого рода условий они считаются недействительными. Рассматриваемая правовая норма об исковой давности относится преимущественно не к регулированию выполнения самого гражданского обязательства, а к защите субъективных прав сторон. В силу этого указанная норма подлежит применению только по инициативе стороны, к которой предъявлен иск о ненадлежащем качестве работы, и эта сторона вправе отказаться от данного средства защиты.

Статья 726. Обязанность подрядчика передать информацию заказчику

Комментарий к статье 726

Стороны должны исходить из того, что заказчик вправе требовать в разумный срок передачи любой необходимой ему информации, связанной с использованием по назначению результата работы в процессе его эксплуатации, а подрядчик обязан предоставить ему эту информацию, если не докажет, что ее предоставление технически невозможно либо затребованная заказчиком информация не имеет отношения к использованию результата работы для целей, указанных в договоре.

Статья 727. Конфиденциальность полученной сторонами информации

Комментарий к статье 727

Часто стороны еще на этапе преддоговорной работы обмениваются информацией. В соответствии со ст. 139 ГК информация составляет коммерческую тайну в случае, когда информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности. Понятием "коммерческая тайна" охватывается любая информация, если ее засекречивание

необходимо для выполнения задач, стоящих перед носителем этой информации с целью получения максимальной прибыли и достижения добросовестного преимущества над конкурентами. Не все сведения могут составлять коммерческую тайну. В целях обеспечения нормальной деятельности органов власти, безопасности, здоровья и жизни граждан государство в нормативном порядке определяет круг сведений, которые нельзя относить к коммерческой тайне. Перечень таких сведений определяется в нормативных документах органов исполнительной власти. Согласно ч. 2 ст. 139 ГК сторона, допустившая разглашение коммерческой тайны, обязана возместить другой стороне причиненные убытки.

Статья 728. Возвращение подрядчиком имущества, переданного заказчиком

Комментарий к статье 728

Согласно п. 2 ст. 715 ГК заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков в случаях, когда подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или же выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным. Право заказчика на одностороннее расторжение договора согласно п. 3 ст. 723 ГК возникает в случае наличия существенных и неустранимых недостатков результата работы либо в результате неустранения подрядчиком в разумный срок имеющихся отступлений от условий договора подряда или иных недостатков результата работы. В указанных случаях заказчик направляет подрядчику письменное уведомление об одностороннем расторжении договора подряда. Получив уведомление, подрядчик обязан возвратить заказчику предоставленные им материалы, оборудование, переданную для переработки (обработки) вещь и иное имущество.

Статья 729. Последствия прекращения договора подряда до приемки результата работы

Комментарий к статье 729

Положения комментируемой статьи распространяются на все случаи досрочного прекращения договора подряда до приемки заказчиком результата работы, выполненной подрядчиком. Эти основания устанавливаются законом либо условиями заключенного договора. При наличии указанных оснований договор подряда прекращает свое действие. Подрядчик с прекращением договора теряет правовые основания владения результатом незавершенной работы, которые были установлены договором подряда. В связи с этим требование заказчика о передаче ему результата незавершенной работы по правовой природе есть не что иное, как виндикация, т.е. истребование имущества из чужого незаконного владения согласно ст. 301 ГК.

§ 2. Бытовой подряд

Статья 730. Договор бытового подряда

Комментарий к статье 730

Договор бытового подряда имеет важные отличительные особенности, позволяющие выделить его в самостоятельный вид договора подряда.

Во-первых, предмет договора имеет строго целевое содержание и характеризуется как выполнение подрядных работ, предназначенных удовлетворять бытовые или другие

личные потребности заказчика. Субъектами правоотношений по договору бытового подряда являются, с одной стороны, подрядчик, осуществляющий предпринимательскую деятельность, с другой - заказчик-гражданин, на удовлетворение бытовых потребностей которого направлена деятельность подрядчика.

Во-вторых, договор бытового подряда является публичным договором и к нему применяются правила договоров данного вида. Организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, за исключением случаев, прямо предусмотренных в законе или иных нормативных актах.

В-третьих, к отношениям по договору бытового подряда, не урегулированным ГК, применяется Закон о защите прав потребителей. Особо следует отметить положения гл. III указанного Закона "Защита прав потребителей при выполнении работ (оказании услуг)", которые значительно дополняют положения ГК в части определения сроков выполнения работ, последствий нарушения исполнителем сроков выполнения работ применительно к договору бытового подряда. Кроме того, указанный Закон предусматривает принятие правил оказания отдельных видов услуг (работ), которые утверждаются Правительством РФ.

В-четвертых, договор бытового подряда может быть расторгнут по инициативе заказчика при выполнении предусмотренных ст. 731 ГК условий в любое время.

В-пятых, при определении цены работы в договоре бытового подряда ограничивается принцип свободы договора и части законодательного ограничения верхнего предела цены, который не может превышать устанавливаемый либо регулируемый соответствующими государственными органами.

В-шестых, при определении момента перехода права собственности на материал, предоставляемый подрядчиком для производства работ, применяется правило, согласно которому заказчик становится собственником материала при заключении договора независимо от сроков оплаты этого материала.

Статья 731. Гарантии прав заказчика

Комментарий к статье 731

Комментируемая статья устанавливает дополнительные гарантии прав заказчика. Прежде всего, заказчик имеет право отказаться от оплаты всякого рода дополнительных по отношению к договору бытового подряда работ (или услуг), которые могут быть навязаны подрядчиком при заключении договора. Это корреспондирует с п. 3 ст. 16 Закона о защите прав потребителей, согласно которому потребитель вправе потребовать от исполнителя возврата сумм, оплаченных за предоставление без его согласия дополнительных услуг. Следовательно, подрядчик может оказывать платные дополнительные услуги лишь по просьбе заказчика либо при его согласии, в противном случае оказание дополнительных услуг должно носить безвозмездный характер. Важной гарантией прав заказчика является то, что заказчик вправе в любое время до сдачи ему работы отказаться от договора бытового подряда.

Статья 732. Предоставление заказчику информации о предлагаемой работе

Комментарий к статье 732

Положения комментируемой статьи следует применять совместно с законодательством о защите прав потребителей. Согласно ст. 8 Закона о защите прав потребителей заказчик имеет право на информацию об исполнителе-подрядчике и о предлагаемых подрядчиком работах. Эта информация должна в наглядной и доступной форме доводиться до сведения заказчика при заключении договора бытового подряда.

Информация, предоставляемая заказчику, в обязательном порядке должна содержать обозначения стандартов, сведения об основных потребительских свойствах предполагаемого результата работ, цену и условия производства работ. Положения ст. 9 Закона о защите прав потребителей определяют обязанность подрядчика довести до сведения заказчика наименование своей организации, место ее нахождения (юридический адрес) и режим работы. Подрядчик должен предоставить заказчику информацию о государственной регистрации и наименовании зарегистрировавшего его органа. Если деятельность, осуществляемая подрядчиком, подлежит лицензированию, заказчику должна быть предоставлена информация о номере лицензии, сроке ее действия, а также информация об органе, выдавшем лицензию. При рассмотрении требований заказчика о возмещении убытков, причиненных недостоверной либо недостаточно полной информацией о работе, необходимо исходить из предположения об отсутствии у заказчика специальных познаний о характере работы.

Статья 733. Выполнение работы из материала подрядчика

Комментарий к статье 733

При выполнении работ из материала подрядчика отношения между заказчиком и подрядчиком возникают как по поводу собственно подрядных работ, так и по поводу купли-продажи материала, необходимого для производства работ. В случае досрочного расторжения договора по соглашению сторон либо при одностороннем прекращении договора заказчиком подрядчик обязан передать заказчику по требованию последнего оплаченный им материал. Если по условиям договора заказчик оплачивает материал в рассрочку, подрядчик может воспользоваться правом удержания материала до полной оплаты его заказчиком. В соответствии со ст. 34 Закона о защите прав потребителей подрядчик должен выполнить работу из своего материала, если заказчик не требует выполнения работы из предоставленного им материала. Таким образом, при возможности выполнения работы как из материала подрядчика, так и из материала заказчика решающее слово принадлежит заказчику.

Статья 734. Выполнение работы из материала заказчика

Комментарий к статье 734

При выполнении работы из материала заказчика подрядчик принимает материал, находящийся в собственности заказчика, для последующей переработки (спецификации) в процессе выполнения работ по заданию заказчика, в результате чего исходный материал прекращает свое существование. Следовательно, при заключении договора передаваемый материал должен быть с достаточной степенью точности идентифицирован, и объективные данные об этом материале, а именно его точное наименование и описание, включающее данные о количестве и качестве передаваемого материала, должны быть зафиксированы в квитанции либо ином документе, выдаваемом заказчику. Цена материала, передаваемого подрядчику, определяется совместно заказчиком и подрядчиком и указывается в договоре или ином документе (квитанции, заказе), подтверждающем его заключение. Положения ст. 35 Закона о защите прав потребителей дополняют содержание комментируемой статьи. Подрядчик отвечает перед заказчиком за сохранность материала и правильное его использование. Подрядчик обязан предупредить заказчика о непригодности либо недоброкачественности переданного заказчиком материала, а также представить отчет об израсходовании материала и вернуть его остаток. Подрядчик освобождается от ответственности за полную или частичную утрату (повреждение) материала, принятого от заказчика, если заказчик предупрежден

подрядчиком об особых свойствах материала, которые могут повлечь за собой его полную или частичную утрату (повреждение). Незнание подрядчиком особых свойств материала не освобождает его от ответственности.

Статья 735. Цена и оплата работы

Комментарий к статье 735

При определении цены работы в договоре бытового подряда ограничивается принцип свободы договора в части законодательного ограничения верхнего предела цены, который не может превышать устанавливаемый либо регулируемый соответствующими государственными органами. Допускается выплата подрядчику аванса или поэтапная оплата работ. Определение цены работы путем составления сметы не является обязательным при заключении данного вида договора. Тем не менее составление сметы целесообразно в тех случаях, когда на этапе заключения договора невозможно определить точную сумму в связи с наличием зависимости ценообразующих факторов от объема произведенных работ, который становится известным только после выполнения всех работ по договору. Отметим, что в соответствии со ст. 33 Закона о защите прав потребителей составление сметы по требованию заказчика или подрядчика обязательно. На выполнение работы может быть составлена твердая либо приблизительная смета. Подрядчик не вправе требовать оплаты выполнения работы и дополнительных расходов, не включенных в твердую смету, если заказчик не дал согласия на выполнение такой работы.

Статья 736. Предупреждение заказчика об условиях использования выполненной работы

Комментарий к статье 736

Заказчик имеет право на безопасное использование результата работы. Определение безопасности работы (более точно - "результата работы") приведено в преамбуле Закона о защите прав потребителей: безопасность результата работы - безопасность результата работы для жизни, здоровья, имущества потребителя (заказчика) и окружающей среды при обычных условиях его использования, хранения, транспортировки и утилизации, а также безопасность процесса выполнения работы. Статья 7 указанного Закона конкретизирует требования, предъявляемые к безопасности работы (результата работы).

Требования, которые должны обеспечивать безопасность результата работ, являются обязательными и устанавливаются в порядке, определяемом законом. Подрядчик обязан обеспечивать безопасность результата работы в течение установленного срока службы изготовленного изделия. Если для безопасного использования результата произведенных работ, его хранения, транспортировки и утилизации необходимо соблюдать специальные правила, подрядчик обязан указать эти правила в сопроводительной документации на изготовленное изделие, на этикетке, маркировкой либо иным способом, доступным для восприятия заказчиком или иными лицами. Работы, на которые законами или стандартами установлены требования, обеспечивающие безопасность для жизни и здоровья заказчика либо иного потребителя, окружающей среды, а также предотвращающие причинение вреда имуществу заказчика или других лиц, подлежат обязательной сертификации в установленном порядке.

Заказчик имеет право на эффективное использование результата работы. Обязанностью подрядчика является информирование заказчика о правилах, соблюдение которых необходимо для обеспечения эффективного использования результата работы в течение установленного срока. К этой категории информации относятся сервисные

книжки, инструкции по эксплуатации и иные аналогичные документы. Подрядчик может отказаться от устранения выявленных в процессе эксплуатации изделия недостатков, вызванных несоблюдением со стороны заказчика установленных правил, при условии наличия достоверных сведений о том, что правила были доведены до сведения заказчика перед началом эксплуатации.

Статья 737. Последствия обнаружения недостатков в выполненной работе

Комментарий к статье 737

Комментируемая статья проводит дифференциацию между просто недостатками результата работы и существенными недостатками. Согласно преамбуле Закона о защите прав потребителей под недостатком результата работы понимается несоответствие результата работы или обязательным требованиям, предусмотренным законом либо в установленном им порядке, или условиям договора, или целям, для которых результат работы такого рода обычно используется, или целям, о которых подрядчик (исполнитель) был поставлен в известность заказчиком (потребителем) при заключении договора. Под существенным недостатком результата работы понимается неустранимый недостаток или недостаток, который не может быть устранен без несоразмерных затрат времени, или выявляется неоднократно, или появляется вновь после его устранения, или другие подобные недостатки.

Комментируемая статья определяет, что бремя доказывания того, что существенные недостатки возникли до принятия результата работы заказчиком или по причинам, возникшим до этого момента, ложится на заказчика, что гарантирует подрядчику защиту от необоснованных претензий первого. Достигнутый таким образом паритет интересов сторон подрядного договора закреплен в виде императивных норм, не подлежащих изменению соглашением сторон.

Статья 738. Последствия неявки заказчика за получением результата работы

Комментарий к статье 738

При неявке заказчика за получением результата выполненной работы у подрядчика возникают проблемы, связанные с хранением результата выполненных работ, что влечет за собой дополнительные расходы. Комментируемой статьей предусмотрена возможность защиты интересов подрядчика наделением его правом продажи результата выполненных работ по истечении определенного промежутка времени. Подрядчик может реализовать свое право, предварительно выполнив ряд условий, к которым относится прежде всего письменное предупреждение заказчику, которое должно быть осуществлено таким способом, чтобы имелись объективные доказательства факта получения уведомления заказчиком. Вместо продажи результата выполненной работы подрядчик имеет право на удержание и право на взыскание с заказчика причиненных убытков, связанных с хранением результата произведенных работ и поддержанием товарных свойств изготовленного изделия.

Статья 739. Права заказчика в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения работы по договору бытового подряда

Комментарий к статье 739

Помимо прав, предусмотренных положениями ГК, регулирующими договоры подряда, у заказчика по этому договору имеются права, предусмотренные для

покупателей в соответствии со ст. ст. 503 - 505 ГК. Нормы указанных статей применяются в отношении прав заказчика при выполнении работы ненадлежащего качества. Заказчик вправе при передаче ему результата произведенных работ с ненадлежащим качеством по своему выбору потребовать замены результата работы ненадлежащего качества, соразмерного уменьшения цены договора, безвозмездного устранения недостатков результата произведенных работ либо возмещения расходов на устранение недостатков. Вместо предъявления указанных выше требований заказчик вправе отказаться от исполнения договора бытового подряда и требовать возврата аванса. Более подробно см. коммент. к ст. ст. 503 - 505 ГК.

§ 3. Строительный подряд

Статья 740. Договор строительного подряда

Комментарий к статье 740

Договор строительного подряда имеет отличительные особенности, позволяющие выделить его в отдельный вид договора подряда.

Во-первых, предметное действие норм, регулирующих отношения строительного подряда, распространяется на отношения, так или иначе связанные с созданием либо изменением недвижимого имущества. Объектами договора строительного подряда являются объекты недвижимости.

Во-вторых, подрядчик должен обладать специальной правоспособностью, под которой понимается способность своими действиями создавать для себя права и нести обязанности в тех сферах деятельности, на которые у подрядчика имеется специальное разрешение - лицензия, выдаваемая уполномоченным государственным органом.

В-третьих, предусмотрены дополнительные обязанности заказчика по созданию подрядчику необходимых условий для выполнения работы. Это связано прежде всего с тем, что обычно собственником либо иным титульным владельцем земельного участка либо объекта, на котором предполагается производство строительных работ, является заказчик.

В-четвертых, предусматривается возможность установления дополнительных обязанностей подрядчика, тесно связанных с предметом подряда, но выполнение которых происходит после сдачи результата работы заказчику.

В-пятых, для регулирования отношений, возникающих в связи с заключением и реализацией договора строительного подряда, используется большое количество ведомственных нормативных актов, включая строительные нормы и правила (СНиПы). Следует отметить все более широкое применение в отечественной практике строительства рекомендаций типовых договоров, разработанных Международной федерацией инженеров-консультантов (ФИДИК). Наиболее известен типовой договор "Условия международного договора на работы в гражданском строительстве" (далее - договор FIDIC). В 1999 г. в дополнение к имеющимся ФИДИК опубликовала четыре новые формы типовых договоров, представляющих большой интерес для юристов, специализирующихся в данной сфере деятельности.

В-шестых, для строительного подряда в международной практике характерно наличие посредника - специализированной инженерной организации (инженера), осуществляющей надзор за ходом выполнения работ и приемку выполненных подрядчиком работ.

Особо следует отметить такую важную особенность договора строительного подряда, как обязательное указание срока выполнения работ. Согласно комментируемой статье подрядчик обязуется в установленный срок по заданию заказчика построить определенный объект либо выполнить иные строительные работы.

Следовательно, условие о сроке окончания работ является существенным условием договора. Поэтому договор строительного подряда считается незаключенным, если в нем отсутствует условие о сроке выполнения работ. Такой подход был подтвержден ВАС РФ (см. информационное письмо Президиума ВАС РФ от 24.01.2000 N 51 "Обзор практики разрешения споров по договору строительного подряда" <1>).

<1> ВВАС РФ. 2000. N 3.

Статья 741. Распределение риска между сторонами

Комментарий к статье 741

В международной практике с момента начала работ и до дня, указанного в сертификате (акте) об окончании всего комплекса работ, подрядчик несет полную ответственность за сохранность этих работ, что означает возложение на него риска случайной гибели или повреждения объекта строительства. При этом предполагается, что, если инженер (заказчик) издает сертификат об исполнении части работ, подрядчик перестает быть ответственным за сохранность принятых работ с даты, указанной в сертификате (см. договор FIDIC). ГК исходит из отличного от международной практики положения о том, что риск случайной гибели или случайного повреждения объекта строительства до приемки этого объекта заказчиком несет подрядчик независимо от наличия промежуточных приемок строительных работ, поскольку подрядчик в процессе производства работ, по сути, является титульным владельцем объекта строительства. Риск подрядчика состоит в том, что он не вправе требовать от заказчика вознаграждения за ту работу, которая была выполнена к моменту гибели предмета подряда или его повреждения либо которую стало невозможно завершить. Подрядчик несет имущественные последствия гибели или повреждения объекта подряда либо невозможности выполнения подрядных работ, которые наступили по его собственной вине либо в результате случайных обстоятельств.

Статья 742. Страхование объекта строительства

Комментарий к статье 742

Страхование рисков при осуществлении строительных работ является традиционным инструментом для удовлетворения потребности участников договора строительного подряда в оперативном возмещении ущерба, который мог быть причинен имуществу в результате действия различных причиняющих вред факторов. На практике наиболее часто встречается ситуация, когда договор страхования заключает подрядчик. При этом подрядчик обычно страхует за свой счет и в свою пользу на условиях "все риски" транспортировку поставляемых материалов и оборудования, временные сооружения, оборудование и материалы, а также предпринимательский риск, т.е. риск убытков от своей предпринимательской деятельности из-за нарушения обязательств его контрагентами или изменений условий этой деятельности по не зависящим от него обстоятельствам. Кроме того, подрядчик страхует за свой счет ответственность за нарушение своих обязанностей по договору строительного подряда в пользу заказчика, гражданскую ответственность по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу третьих лиц, - в пользу лиц, которым может быть причинен вред.

Статья 743. Техническая документация и смета

Комментарий к статье 743

Техническая документация при выполнении строительных работ представляет собой набор подготовленных в соответствии с требованиями нормативных документов схем, чертежей, графиков, расчетов, а также иных документов, необходимых для выполнения подрядных строительных работ. Договором строительного подряда должны быть определены состав и содержание технической документации при условии соблюдения требований, содержащихся в нормативных документах, издаваемых Правительством РФ и другими компетентными органами.

Следует отметить, что сложившаяся в последние годы арбитражная практика показала, что отсутствие утвержденной в установленном порядке технической документации не является безусловным основанием для признания договора подряда незаключенным (см. информационное письмо Президиума ВАС РФ от 24.01.2000 N 51). Предмет договора, как следует из ст. 740 ГК, составляет существенное условие договора, при отсутствии которого он является незаключенным. В соответствии с комментируемой статьей техническая документация определяет объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, т.е. предмет договора. Поэтому если объект строится по типовому проекту и до заключения договора подряда заказчик был ознакомлен с этим типовым проектом, стороны не имели разногласий по предмету договора и заказчик принял результат работ по акту, то нет безусловных оснований для признания договора незаключенным в связи с отсутствием технической документации.

Статья 744. Внесение изменений в техническую документацию

Комментарий к статье 744

Ограничение права заказчика без согласования с подрядчиком вносить изменения в техническую документацию является необходимым условием придания определенности в отношениях сторон договора. Если изменения технической документации приводят к увеличению сметной стоимости более лимита, установленного комментируемой статьей, стороны обязаны составить дополнительную смету. Помимо оплаты дополнительных работ заказчик обязан по обоснованному требованию подрядчика рассмотреть вопрос об изменении сроков окончания работ. Подрядчик вправе требовать пересмотра сметы, если по не зависящим от него причинам стоимость работ превысила смету не менее чем на 10%. При этом следует руководствоваться положениями ст. 451 ГК, регулирующими отношения сторон в связи с изменением и расторжением договора при существенном изменении обстоятельств.

Статья 745. Обеспечение строительства материалами и оборудованием

Комментарий к статье 745

Если соглашением сторон определена обязанность заказчика производить обеспечение строительства в целом, то заказчик несет ответственность за обеспечение строительства материалами и оборудованием, как поименованными, так и не указанными в договоре подряда. Тем самым перечень обязанностей заказчика остается открытым, что невыгодно заказчику, поскольку способы выполнения работы определяются подрядчиком и заказчик лишен возможности вмешиваться в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика. В случае, когда заказчик по условиям заключенного договора принимает на себя обязанность по обеспечению строительства в части, установленной договором, перечень обязанностей заказчика будет носить закрытый характер, поскольку все

обязанности, которые прямо не предусмотрены в числе обязанностей заказчика договором строительного подряда, будет нести подрядчик.

Статья 746. Оплата работ

Комментарий к статье 746

Различие между условиями оплаты работы подрядчика, предусмотренными положениями ст. 711 ГК и комментируемой статьи, состоит в том, что оплата выполненных подрядчиком работ производится заказчиком в размере, предусмотренном сметой, наличие которой является существенным условием договора строительного подряда. Смета определяет цену работы либо устанавливает механизм ее определения. Порядок оплаты определяется условиями договора, а при отсутствии такого рода условий - по правилам, предусмотренным ст. 711 ГК. По соглашению сторон оплата работ может быть произведена заказчиком после приемки результата работ, хотя такое в строительном подряде встречается довольно редко, поскольку требует от подрядчика привлечения значительных средств, связанных с мобилизацией, приобретением материалов и оборудования. Следует отметить особенности оплаты работ, выполненных подрядчиком, в случае признания договора подряда ничтожной сделкой (ст. 168 ГК). В соответствии со ст. 167 ГК при признании сделки недействительной каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре - возместить его стоимость. Возврат выполненных работ и используемых при их выполнении материалов невозможен, поэтому в случае, когда заказчик тем или иным образом документально обозначил желание воспользоваться результатом произведенной подрядчиком работы, понесенные подрядчиком затраты подлежат компенсации.

Статья 747. Дополнительные обязанности заказчика по договору строительного подряда

Комментарий к статье 747

Заказчик по договору подряда имеет две основные обязанности, а именно: принять результат работ, выполненных в точном соответствии с заданием заказчика, и оплатить работу.

Спецификой договоров строительного подряда обусловлено наличие дополнительных обязанностей заказчика, к которым прежде всего относится предоставление земельного участка, необходимого для производства работ. Требование о передаче земельного участка не применяется в случаях проведения строительных работ в зданиях или сооружениях, когда фронт выполнения работ непосредственно не связан с земельным участком. В этом случае указанное требование трансформируется в обязанность заказчика обеспечить площадку для выполнения работ подрядчиком.

Статья 748. Контроль и надзор заказчика за выполнением работ по договору строительного подряда

Комментарий к статье 748

Осуществление контроля и надзора за ходом и качеством выполняемых строительных работ является одним из наиболее важных прав и функций заказчика в процессе строительства. Их цель - оперативное реагирование на меняющуюся ситуацию в процессе производства строительных работ, которое позволяет совместно с подрядчиком вносить необходимые изменения в рабочую документацию. Технический надзор

осуществляется заказчиком в течение всего периода строительства. К основным задачам технического надзора относятся: контроль за соблюдением проектных решений, сроков строительства и требований нормативных документов, контроль качества строительно-монтажных работ, контроль за устранением выявленных дефектов в проектно-сметной документации, пересмотр в случае необходимости отдельных положений проектно-сметной документации, проверка наличия документов, удостоверяющих качество используемых при выполнении строительных работ конструкций, изделий и материалов, освидетельствование и оценка скрытых работ. Право заказчика в определенных пределах давать обязательные для исполнения подрядчиком указания, касающиеся ненадлежащего исполнения подрядчиком условий заключенного договора строительного подряда, корреспондирует с его обязанностью незамедлительно уведомлять подрядчика о выявленных им недостатках.

Статья 749. Участие инженера (инженерной организации) в осуществлении прав и выполнении обязанностей заказчика

Комментарий к статье 749

Правовой статус инженера по условиям комментируемой статьи отличается от правового статуса инженера, установленного договором FIDIC. По договору FIDIC инженер не является представителем заказчика в том смысле, что должен принимать во внимание только его интересы. Обычно инженер действует в качестве беспристрастного посредника между заказчиком и подрядчиком. Инженер в международной практике строительства - технический эксперт, в функции которого входит разрешение споров в процессе выполнения работ, выдача свидетельств об удовлетворительном завершении определенных стадий работ или всех работ, распоряжений в отношении устранения недостатков в работе. По условиям комментируемой статьи инженер является представителем заказчика и выражает его интересы. Инженер обычно выполняет функции заказчика при проведении строительных работ. Перечень функций заказчика, выполняемых инженером, не является исчерпывающим, и инженер обязан также выполнять любые функции, которые хотя прямо и не предусмотрены в заключенном между ним и заказчиком договоре, но необходимы для выполнения данного поручения.

Статья 750. Сотрудничество сторон в договоре строительного подряда

Комментарий к статье 750

Реализация договора строительного подряда порождает большое количество отношений как между заказчиком и подрядчиком, так и между сторонами договора и третьими лицами. Эти отношения регулируются помимо норм гражданского права нормами административного, природоохранного, земельного и других отраслей права. В качестве субъектов таких правоотношений выступают государственные надзорные и разрешительные органы, органы местного самоуправления. Их деятельность может создавать препятствия к надлежащему выполнению договора подряда. Кроме того, препятствиями могут являться обстоятельства природного характера, которые оказывают значительное влияние на надлежащее выполнение подрядного договора. Каждая из сторон обязана принять все зависящие от нее разумные меры по устранению таких препятствий.

Неисполнение стороной по договору строительного подряда обязанности по сотрудничеству может учитываться при применении меры ответственности за неисполнение договорного обязательства. Это означает, что заказчик, не исполняя обязанности, возложенные на него договором строительного подряда, не вправе требовать

с подрядчика соблюдения сроков сдачи объекта в случае, когда такая задержка вызвана бездействием самого заказчика.

Статья 751. Обязанности подрядчика по охране окружающей среды и обеспечению безопасности строительных работ

Комментарий к статье 751

Обязанность охраны окружающей среды связана с осуществлением специальных действий - природоохранных мероприятий либо с воздержанием от таких действий, которые наносят или могут нанести непоправимый урон окружающей среде. Действия подрядчика должны быть направлены на предупреждение необратимых изменений состояния природы или окружающей среды как единого комплекса, на поддержание и восстановление благоприятного состояния окружающей среды. Подрядчик обязан строго соблюдать требования природоохранного законодательства, к которому прежде всего относятся Федеральный закон от 10.01.2002 N 7-ФЗ "Об охране окружающей среды" (в ред. от 31.12.2005) <1>, Закон о недрах, а также ЛК.

<1> СЗ РФ. 2002. N 2. Ст. 133; 2004. N 35. Ст. 3607; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 25; N 19. Ст. 1752; 2006. N 1. Ст. 10.

Вопросы безопасности строительных работ регулируются СНиПами, утвержденными Госстроем России, иными ведомственными нормативными актами. Подрядчик несет ответственность за все, что может произойти как с персоналом подрядчика, так и с третьими лицами, причем ответственность наступает как во время производства работ, так и после принятия работ заказчиком в течение 10 лет.

Статья 752. Последствия консервации строительства

Комментарий к статье 752

Основанием применения положений комментируемой статьи является приостановка работ и консервация строительства при наличии обстоятельств непреодолимой силы, т.е. таких обстоятельств чрезвычайного характера, возникших после заключения договора, которые стороны не могли ни предвидеть, ни предотвратить разумными мерами. При этом необходимо установление причинно-следственной связи между событиями чрезвычайного характера и невозможностью выполнения подрядных работ по договору. Сторона, ссылающаяся на обстоятельства непреодолимой силы, обязана доказать, что невозможность выполнения работ явилась результатом препятствия, находящегося вне ее контроля, что от нее нельзя было разумно ожидать, что при заключении договора будет принята в расчет возможность производства работ при наличии препятствия. Таким препятствием может быть препятствие, являющееся следствием действия природных стихий, широкомасштабных военных действий, издания государственными органами актов общего характера.

Возможно использование положений рассматриваемой статьи при наличии существенных изменений обстоятельств. Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях. Наличие существенных изменений обстоятельств является основанием для проведения переговоров между сторонами. Если договором предусмотрена возможность приостановки работ либо консервации строительства до окончания таких переговоров, то могут применяться правила комментируемой статьи.

Статья 753. Сдача и приемка работ

Комментарий к статье 753

При осуществлении сдачи-приемки обязанности сторон определяются положениями ГК и иных нормативных актов. Заказчик производит приемку объекта на основании результатов проведенных им обследований, проверок, контрольных испытаний и измерений, представленных подрядчиком документов, подтверждающих соответствие принимаемого объекта утвержденному проекту, нормам, правилам и стандартам, а также заключений органов надзора.

Порядок проведения работ по приемке объекта, стадии приемки, объем контроля и методы испытаний принимаются в соответствии с требованиями стандартов, строительных норм и правил, а также с указаниями проектной или технологической документации. Оформление сдачи результата работ подрядчиком и приемка его заказчиком производятся путем подписания сторонами акта сдачи-приемки. Следует отметить положение о возможности подписания акта в одностороннем порядке. При этом резюмируется действительность акта, подписанного в одностороннем порядке, с момента его подписания.

Следует обратить внимание на то обстоятельство, что приемка работ может осуществляться только при положительном результате предварительных испытаний, если наличие таких испытаний предусмотрено законом или договором строительного подряда либо вытекает из характера работ, выполняемых по договору. В случае, когда первоначально предварительные испытания дали отрицательный результат, необходимо провести такие испытания повторно. При отсутствии положительных результатов испытаний заказчик имеет право отказаться от подписания акта приемки работ. В этом случае мотивы отказа от подписания акта признаются обоснованными.

Статья 754. Ответственность подрядчика за качество работ

Комментарий к статье 754

Все отступления подрядчика от требований, предусмотренных в технической документации, можно разделить на две группы: существенные отступления и мелкие отступления. Под существенными отступлениями понимаются прежде всего отступления от строительных норм и правил, а также отступления от технической документации, повлекшие за собой снижение качества работы.

Поскольку понятию качества работы свойственны некоторые оценочные характеристики, то законодатель включил в число существенных недостатков такие перечисленные в комментируемой статье недостатки, которые носят объективный характер и при необходимости могут быть установлены органами строительной экспертизы. За допущенные существенные нарушения подрядчик несет ответственность согласно ст. 737 ГК.

Статья 755. Гарантии качества в договоре строительного подряда

Комментарий к статье 755

Показатели объекта и возможность его эксплуатации согласно требованиям технической документации определяются заказчиком в период проведения эксплуатационных гарантийных испытаний (гарантийной эксплуатации) до приемки объекта заказчиком. Гарантийный срок начинает течь с момента приемки объекта. В

течение этого срока подрядчик гарантирует соответствие параметров объекта заданным и возможность его эксплуатации. Если в течение гарантийного срока выявится, что отдельные виды работ или объект в целом при условии нормальной эксплуатации заказчиком имеют недостатки, которые являются следствием ненадлежащего выполнения подрядчиком своих обязанностей по договору подряда, то заказчик вправе в разумный срок с момента обнаружения такого недостатка заявить требование подрядчику о его устранении. Под нормальной эксплуатацией объекта заказчиком понимается эксплуатация объекта по его назначению при условии надлежащего содержания и обслуживания объекта согласно инструкции по эксплуатации, а при ее отсутствии - согласно обычным требованиям, предъявляемым к содержанию и обслуживанию подобных объектов.

Перерыв в течение гарантийного срока наступает соответственно перерыву эксплуатации объекта по причинам наличия недостатков, за которые отвечает подрядчик. Этот период состоит из двух составляющих, а именно: периода, когда эксплуатация объекта была невозможна вследствие выявленных дефектов с момента их выявления и до момента начала работ по их устранению, и периода производства ремонтных работ по устранению выявленных недостатков. Договором может устанавливаться дифференциация ответственности подрядчика по данным периодам.

Статья 756. Сроки обнаружения ненадлежащего качества строительных работ

Комментарий к статье 756

С учетом особенностей обнаружения недостатков результатов строительных работ установлен повышенный предельный срок обнаружения недостатков, который составляет 5 лет, в отличие от 2 лет, установленных правилами ст. 724 ГК. Отметим, что действие указанного срока распространяется на случаи, когда гарантийный срок не установлен либо его продолжительность меньше предельного срока, установленного комментируемой статьей.

Статья 757. Устранение недостатков за счет заказчика

Комментарий к статье 757

В процессе выполнения работ в силу каких-либо обстоятельств может возникнуть необходимость выполнения дополнительных работ в связи с выявленными недостатками, за которые подрядчик не несет ответственности. Эти недостатки могут являться следствием действия природных стихий, действий третьих лиц, недостатков в проектной документации или результатов геодезических исследований. В этом случае подрядчик имеет право требовать от заказчика оплаты дополнительно выполненных им работ. Если устранение недостатков связано с предметом договора и может быть осуществлено подрядчиком, он обязан осуществить его в сроки, согласованные с заказчиком, а при их отсутствии - в разумный срок. Оплата работ осуществляется по расценкам, согласованным с подрядчиком, либо в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК. Если устранение недостатков не связано с предметом договора, но может быть осуществлено подрядчиком, то подрядчик вправе, но не обязан устранить недостатки и принятие решения остается за ним. Если устранение недостатков не может быть выполнено подрядчиком по не зависящим от него причинам, то подрядчик вправе отказаться от проведения работ по устранению недостатков, и он не несет ответственности перед заказчиком за свой отказ. При возникновении разногласий между заказчиком и подрядчиком по поводу оценки возможности выполнения подрядчиком работ по устранению недостатков либо по поводу установления взаимосвязи недостатков и предмета договора следует использовать заключение независимой экспертизы, компетентной в рассматриваемой области.

§ 4. Подряд на выполнение проектных и изыскательских работ

Статья 758. Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ

Комментарий к статье 758

В ГК РСФСР не было норм о договорах на выполнение проектных и изыскательских работ. В Основы гражданского законодательства появилась норма о договорах подряда на производство проектных и изыскательских работ, которая содержала определение договора и условия ответственности подрядчика за недостатки проекта. Ныне в ГК содержится более детальное регулирование договорных отношений в названной области.

Заметим, что не всегда проектные и изыскательские работы выполнялись на основе подрядных договоров. В 50-х гг. проектные организации находились на бюджетном финансировании и расчетов с заказчиками не вели. В 1959 г. в связи с переводом проектирующих организаций на хозяйственный расчет гражданско-правовые договорные отношения по проектированию были восстановлены. Правовая природа этих договоров оставалась темой дискуссий в научной литературе. Преобладало мнение, что договор на проектирование является элементом структуры договорных отношений строительного подряда. Высказывалась и иная позиция, которая была воспринята гражданским законодательством: договор на выполнение проектных и изыскательских работ и договор строительного подряда представляют собой самостоятельные виды подрядных отношений <1>. Поскольку договор на выполнение проектных и изыскательских работ отнесен к отдельным видам подряда, положения, предусмотренные § 1 "Общие положения о подряде" гл. 37 ГК "Подряд", применяются к рассматриваемому договору, если иное не установлено правилами § 4 гл. 37 (см. п. 2 ст. 702 ГК).

<1> См.: Рассудовский В.А. Договор на выполнение проектных и изыскательских работ в капитальном строительстве. М., 1963; Брагинский М.И. Совершенствование законодательства о капитальном строительстве. М., 1982.

Проект, смета и сопутствующие инженерные изыскания - это прежде всего предпосылка строительства, определенный норматив, содержащий требования технического, технологического и экономического характера и позволяющий дать качественную характеристику строительного объекта. Нормативно-техническая документация в строительстве является товарной продукцией и предметом подрядных договоров.

В соответствии с Законом о лицензировании лицензированию подлежат осуществление инженерных изысканий для строительства и деятельность по проектированию зданий и сооружений I и II уровней ответственности. Кроме того, в названном Законе указаны специальные виды проектной деятельности, подлежащие лицензированию, в частности деятельность по проведению проектных работ, связанных с реставрацией объектов культурного наследия (памятников истории и культуры). Указанные виды деятельности осуществляются на основании лицензий юридическими лицами независимо от организационно-правовой формы, а также индивидуальными предпринимателями (включая иностранные юридические и физические лица) в течение установленного срока с соблюдением лицензионных требований и условий и законодательства РФ.

Архитектурно-строительное проектирование, строительство, реконструкция объектов капитального строительства осуществляются в соответствии с правилами гл. 6 Градостроительного кодекса 2004 г.

Градостроительство, реконструкция, капитальный ремонт зданий, строений и сооружений, их частей осуществляются на основе проектной документации - графических и текстовых материалов, определяющих объемно-планировочные, конструктивные и технические решения для строительства, реконструкции и капитального ремонта указанных объектов, а также благоустройства их земельных участков. Согласно п. 2 ст. 61 Градостроительного кодекса 1998 г. проектная документация разрабатывается в соответствии с градостроительной документацией, со строительными нормами и правилами, согласовывается с соответствующими органами архитектуры и градостроительства, органами государственного контроля и надзора в соответствии с федеральным законодательством и законодательством субъектов РФ.

Проектно-сметная документация входит в состав инвестиционного проекта, содержащего обоснование экономической целесообразности, объема и сроков осуществления капитальных вложений. Все инвестиционные проекты независимо от источников финансирования и форм собственности объектов капитальных вложений до их утверждения подлежат экспертизе в соответствии с законодательством РФ, в том числе и экологической экспертизе (Федеральный закон от 25.02.1999 N 39-ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений" (в ред. от 02.02.2006) <1>).

<1> СЗ РФ. 1999. N 9. Ст. 1096; 2000. N 2. Ст. 143; 2004. N 35. Ст. 3607; 2006. N 6. Ст. 636.

В необходимых случаях субъекты РФ, органы исполнительной власти на основе общенормативных актов и документов могут разрабатывать и утверждать территориальные и отраслевые нормативные документы с учетом региональных особенностей и отраслевой специфики проектируемых объектов. Распоряжением мэра Москвы от 11.04.2000 N 378-РМ утверждено и введено в действие на территории г. Москвы Положение о едином порядке предпроектной и проектной подготовки строительства объектов в г. Москве (в ред. от 14.06.2005) <1>.

<1> Вестник мэрии Москвы. 2000. N 12; 2002. N 34; Вестник мэра и правительства Москвы. 2002. N 50; 2003. N 6; N 18; N 45; 2004. N 37; N 68; N 71; 2005. N 27.

Разработка проектной документации на строительство объектов осуществляется на основе утвержденных (одобренных) обоснований инвестиций в строительство предприятий, зданий и сооружений. Они утверждаются соответствующими государственными органами в зависимости от источника финансирования капитальных вложений. Проектная документация детализирует принятые в обоснованиях решения с уточнением основных технико-экономических показателей. Основным проектным документом на строительство объектов является, как правило, технико-экономическое обоснование (проект) строительства объекта. На основании утвержденного в установленном порядке ТЭО (проекта) разрабатывается рабочая документация. Для объектов, строящихся по проектам массового и повторного применения, а также других технически несложных объектов на основе обоснований инвестиций в строительство или градостроительной документации может разрабатываться рабочий проект (утверждаемая часть и рабочая документация) или рабочая документация.

Статья 759. Исходные данные для выполнения проектных и изыскательских работ

Комментарий к статье 759

1. Состав задания устанавливается с учетом отраслевой специфики и вида строительства. Вместе с заданием на проектирование заказчик обязан передать подрядчику исходные материалы (данные), необходимые для составления технической документации. Номенклатура, порядок и сроки представления исходных данных оговариваются в договоре.

В п. 1 комментируемой статьи задание на проектирование характеризуется как разновидность исходных данных. Это не вполне точно. В нормативных документах различаются рекомендуемый состав и содержание задания на проектирование, основные данные и требования к нему и исходные материалы, передаваемые подрядчику вместе с заданием на проектирование.

По общему правилу задание и исходные материалы готовит заказчик. В то же время эту документацию по поручению заказчика может подготовить подрядчик. В этом случае заказчик должен утвердить задание на проектирование, и с момента утверждения оно становится обязательным для сторон.

2. В п. 2 комментируемой статьи устанавливается обязательность требований, содержащихся в задании на проектирование и исходных данных; подрядчик вправе отступить от них только с согласия заказчика.

В связи с этим стоит обратиться к норме ст. 749 ГК, где говорится об участии инженера (инженерной организации) в осуществлении прав и выполнении обязанностей заказчика в договоре строительного подряда. В данной норме речь идет об осуществлении от имени заказчика и по его поручению контроля и надзора за строительством. Однако заказчик может уполномочить инженерную организацию участвовать от его имени в реализации инвестиционного проекта уже на стадии выполнения предпроектных, проектных и изыскательских работ, оформив договор об оказании инжиниринговых услуг.

Новые тенденции в управлении проектированием и строительством связаны с необходимостью развития на строительном рынке инжиниринговых организаций, которые призваны обеспечить весь инвестиционный процесс - от разработки ТЭО до пуска объекта в эксплуатацию.

Статья 760. Обязанности подрядчика

Комментарий к статье 760

1. В случаях, когда в договоре не обусловлены специальные требования о составе выдаваемой заказчику проектной документации, в ее состав не включаются расчеты строительных конструкций, технологических процессов и оборудования, а также расчеты объемов строительно-монтажных работ, потребности в материалах, трудовых и энергетических ресурсах. Эти материалы хранятся у разработчика проектной документации и представляются заказчику или органам государственной экспертизы по их требованию. Государственные, отраслевые и республиканские стандарты, а также чертежи типовых конструкций, изделий и узлов, на которые имеются ссылки в рабочих чертежах, не входят в состав рабочей документации и могут передаваться проектировщиком заказчику, если это оговорено в договоре.

В состав и содержание проекта входят архитектурно-строительные решения, включающие сведения об инженерно-геологических и гидрогеологических условиях, а также обоснование решений и их соответствие архитектурному замыслу и функциональному назначению с учетом градостроительных требований. Одно из самых распространенных ныне нарушений связано с тем, что значительное количество строек ведется без архитектурных проектов. Между тем в ст. 3 Федерального закона от 17.11.1995 N 169-ФЗ "Об архитектурной деятельности в Российской Федерации" (в ред. от 22.08.2004) <1> указывается, что заказчик обязан иметь архитектурный проект,

выполненный в соответствии с архитектурно-планировочным заданием архитектором, имеющим соответствующую лицензию. В свою очередь, сам архитектурный проект определяется в ст. 2 названного Закона как архитектурная часть документации для строительства.

<1> СЗ РФ. 1995. N 47. Ст. 4473; 2003. N 2. Ст. 167; N 27 (ч. 1). Ст. 2700; 2004. N 35. Ст. 3607.

Архитектурный проект, а также разработанная на его основе документация для строительства, как и сам архитектурный объект, созданный на основе архитектурного проекта, являются объектами авторского права. Отношения, возникающие при создании и использовании произведения архитектуры как объекта авторского права, регулируются Законом об авторском праве и Федеральным законом "Об архитектурной деятельности в Российской Федерации" (ст. ст. 16 - 19). Авторы произведений архитектуры обладают имущественными и личными неимущественными исключительными правами на созданные ими произведения.

Подрядчик и заказчик должны действовать согласованно и оперативно рассматривать и решать все вопросы, связанные с разработкой, согласованием и утверждением проектной документации. Они обязаны своевременно вносить в рабочую документацию изменения, связанные с введением в действие новых нормативных документов.

Проектная документация, разработанная в соответствии с государственными нормами, правилами и стандартами, что должно быть удостоверено соответствующей записью ответственного за проект лица (главного инженера, главного архитектора проекта, управляющего проектом), согласования с органами государственного надзора и другими заинтересованными организациями не требует, за исключением случаев, предусмотренных законодательством РФ и субъектов РФ.

Проекты (ТЭО) и рабочие проекты на строительство подлежат государственной экспертизе в соответствии с порядком, установленным в Российской Федерации. Установлен особый порядок проведения экологической экспертизы в соответствии с Федеральным законом от 23.11.1995 N 174-ФЗ "Об экологической экспертизе" (в ред. от 31.12.2005) <1>.

<1> СЗ РФ. 1995. N 48. Ст. 4556; 1998. N 16. Ст. 1800; 2004. N 35. Ст. 3607; N 52 (ч. 1). Ст. 5276; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 15; 2006. N 1. Ст. 10.

Обязанности подрядчика завершаются передачей заказчику готовой технической документации и результатов изыскательских работ. При этом подрядчик не может передавать техническую документацию третьим лицам без согласия заказчика. Сдача результата работ подрядчиком и приемка его заказчиком удостоверяются актом за подписями обеих сторон. Порядок сдачи-приемки выполненной работы (ее результата) определяется правилами ст. 720 ГК.

2. Положение п. 2 комментируемой статьи о гарантиях заказчику со стороны подрядчика об отсутствии у третьих лиц права воспрепятствовать выполнению работ или ограничивать их выполнение связано, в частности, с использованием изобретений при проектировании объектов строительства. Правовая защита изобретений и других объектов интеллектуальной (промышленной) собственности, использованных или созданных в процессе разработки проектной документации, осуществляется в соответствии с законами РФ в области интеллектуальной собственности.

Статья 761. Ответственность подрядчика за ненадлежащее выполнение проектных и изыскательских работ

В комментируемой статье содержится положение, направленное на соблюдение принципа реального исполнения подрядчиком обязательства по надлежащему выполнению проектных и изыскательских работ. Во-первых, устанавливается ответственность подрядчика за недостатки, обнаруженные при приемке результата работ заказчиком, и за недостатки исполнения обязательства, обнаруженные впоследствии уже в ходе строительства объекта, а также в процессе эксплуатации объекта, созданного на основе технической документации и данных изыскательских работ. Во-вторых, устанавливается обязанность подрядчика безвозмездно переделать техническую документацию и соответственно произвести дополнительные изыскания, а также возместить заказчику причиненные убытки, если законом или договором не установлено иное.

Следовательно, данная норма не предусматривает каких-либо ограничений ответственности проектировщика (изыскателя) за ненадлежащее качество работ.

В соответствии со ст. 400 ГК по отдельным видам обязательств и по обязательствам, связанным с определенным родом деятельности, законом может быть ограничено право на полное возмещение убытков (ограниченная ответственность). Применительно к договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ закон не содержит специальной нормы об ограниченной ответственности подрядчика.

Между тем в прежнем законодательстве ограниченная ответственность проектировщика (изыскателя) была установлена: во-первых, возмещению подлежали лишь фактические убытки, что исключало возможность истребовать неполученные доходы; во-вторых, максимальный предел присужденных убытков был определен как предусмотренная договором стоимость работ по составлению проектов на строительство отдельных цехов, зданий и сооружений, в которых допущены убытки.

Очевидно, интересы проектной (изыскательской) организации требуют установления в договоре определенных ограничений возможности взыскания фактических убытков, вызванных недостатками и дефектами технической документации. Ведь нельзя не учитывать, что проектировщик обязывается безвозмездно своими силами и за свой счет устранять недостатки и дефекты технической документации не только в ходе строительства, но и в процессе эксплуатации спроектированного объекта. Такая длящаяся во времени материальная ответственность подрядчика делает вполне правомерной постановку вопроса об особых условиях ответственности проектировщика (изыскателя) за реальный ущерб, вызванный недостатками и дефектами технической документации, путем установления соответствующих правил в договоре на выполнение проектных и изыскательских работ. Обычно стороны устанавливают неустойку за нарушение подрядчиком сроков выполнения работ и сроков устранения недостатков и дефектов в технической документации. Поэтому они могут предусмотреть применение в этих случаях правила об исключительной неустойке в соответствии с нормой п. 1 ст. 394 ГК. Тем самым подрядчик будет побуждаться к устранению недостатков исполнения обязательства, вытекающего из договора на выполнение проектных и изыскательских работ, в кратчайший технически возможный срок, что вполне отвечает и интересам заказчика. Однако установить в договоре пределы ответственности подрядчика за недостатки и дефекты технической документации или изыскательских работ стороны не вправе, поскольку согласно норме ст. 400 ГК право на полное возмещение убытков может быть ограничено только законом.

Данная норма не предусматривает каких-либо ограничений ответственности проектировщика (изыскателя) за ненадлежащее качество работ.

В соответствии со ст. 400 ГК по отдельным видам обязательств и по обязательствам, связанным с определенным родом деятельности, законом может быть ограничено право

на полное возмещение убытков (ограниченная ответственность). Применительно к договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ закон не содержит специальной нормы об ограниченной ответственности подрядчика.

Определенные ограничения ответственности проектировщика (изыскателя) за недостатки и дефекты технической документации можно установить в договоре.

Статья 762. Обязанности заказчика

Комментарий к статье 762

1. Цена договора отнесена к его существенным условиям. Заказчик обязан уплатить подрядчику установленную цену полностью после завершения всех работ и их приемки. В договоре может быть установлена поэтапная оплата работ. Систему нормативных документов в строительстве определяют СНиПы, в частности нормативные документы по экономике проектирования и строительства, в том числе правила и методы определения стоимости проектных и изыскательских работ. Применение сметных норм (цен) на проектирование к конкретным условиям производства работ по данному договору определяется соглашением сторон при соблюдении правил, установленных в ст. 709 ГК.

2. Исходя из творческого характера проектирования и обоюдной заинтересованности сторон договора в соблюдении собственных интересов при использовании технической документации, на заказчика возлагаются определенные обязанности по строго целевому использованию результата работ на основе принципа конфиденциальности. Заказчик не вправе передавать техническую документацию третьим лицам и разглашать содержащиеся в ней данные без согласия подрядчика.

Указом Президента РФ от 06.03.1997 N 188 утвержден Перечень сведений конфиденциального характера (в ред. от 23.09.2005) <1>. К ним относятся, в частности, сведения, составляющие служебную или коммерческую тайну, доступ к которым ограничен в соответствии с ГК и федеральными законами, и сведения о сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации информации о них. Согласно ст. 14 Федерального закона от 29.07.2004 N 98-ФЗ "О коммерческой тайне" <2> разглашение служебной или коммерческой тайны вопреки гражданско-правовому договору влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством РФ, при этом согласно ст. 139 ГК на них возлагается обязанность возместить причиненные убытки.

<1> СЗ РФ. 1997. N 10. Ст. 1127; 2005. N 39. Ст. 3925.

<2> СЗ РФ. 2004. N 32. Ст. 3283.

3. Договорные отношения в области проектирования строятся на сотрудничестве сторон. Речь идет о содействии со стороны заказчика подрядчику в самом выполнении проектных и изыскательских работ, об их совместном участии в согласовании готовой технической документации с соответствующими государственными органами надзора и контроля (см. п. 1 ст. 760 ГК).

4. Изменение заказчиком исходных данных, выданных подрядчику вместе с заданием на проектирование, может вызвать у подрядчика дополнительные, сверх цены договора, расходы. В этом случае заказчик обязан возместить их подрядчику.

5. Как уже отмечалось, недостатки и дефекты составленной технической документации или выполненных изыскательских работ могут быть выявлены и за пределами действия договора на выполнение проектных и изыскательских работ, на стадии строительства и эксплуатации спроектированного объекта. Все это может вызвать иски к заказчику со стороны третьих лиц. Так, в соответствии с п. 4 ст. 744 ГК подрядчик по договору строительного подряда вправе требовать возмещения разумных расходов,

которые понесены им в связи с установлением и устранением дефектов в технической документации. Такие иски возможны со стороны других организаций на стадии эксплуатации спроектированного объекта. Во всех этих случаях заказчик должен привлечь подрядчика к участию в деле.

§ 5. Подрядные работы для государственных и муниципальных нужд

Статья 763. Государственный или муниципальный контракт на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд

Комментарий к статье 763

Необходимость специального регулирования подряда для государственных и муниципальных нужд вызвана особенностями отношений, возникающих при реализации государственных и муниципальных интересов в условиях рыночной экономики. В отношении подряда для государственных и муниципальных нужд устанавливается специальный правовой режим, характеризующийся рядом особенностей, к которым прежде всего относится следующее:

во-первых, объектом правоотношений являются не любые подрядные отношения, а лишь отношения, связанные со строительными, проектными и изыскательскими работами, направленными на удовлетворение государственных и муниципальных потребностей и финансирующиеся за счет государственных и муниципальных средств, что означает специальное предметное действие рассматриваемых в комментируемом параграфе норм;

во-вторых, рассматривая действие указанных норм по кругу лиц, можно говорить о специальном субъекте правоотношений - государственном или муниципальном заказчике;

в-третьих, в целях компенсации подрядчику ограничения принципа свободы договора устанавливаются специальные льготы и гарантии для подрядчиков;

в-четвертых, размещение заказов на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд производится, как правило, путем проведения конкурсов или аукционов в соответствии с положениями Закона о размещении заказов на поставки товаров.

Подрядные работы для государственных или муниципальных нужд осуществляются на основе государственного или муниципального контракта, под которым понимается договор, заключенный между государственным или муниципальным заказчиком и победителем конкурса и предусматривающий обязательства сторон и их ответственность за выполнение государственного или муниципального заказа. Под государственным заказом понимается задание государственного заказчика на выполнение подрядчиком строительных работ либо проектных и изыскательских работ. Следует отметить, что федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным осуществлять контроль за проведением конкурсов на размещение заказов на выполнение работ для государственных нужд и координировать их проведение, является Минэкономразвития России (Постановление Правительства РФ от 13.10.1999 N 1160 (в ред. от 08.11.2000) <1>).

<1> СЗ РФ. 1999. N 42. Ст. 5062; 2000. N 46. Ст. 4563.

Статья 764. Стороны государственного или муниципального контракта

Комментарий к статье 764

Одной из сторон в государственном контракте всегда выступает специальный субъект - государственный заказчик, под которым понимаются органы государственной власти РФ или органы государственной власти субъектов РФ, а также уполномоченные указанными органами государственной власти на размещение заказов получатели бюджетных средств при размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг за счет бюджетных средств. Основным правом государственных заказчиков является право распоряжения инвестиционными ресурсами, под которыми следует понимать финансовые средства соответствующего бюджета либо внебюджетных источников, выделенные для реализации федеральных инвестиционных (целевых) программ или инвестиционных (целевых) программ субъектов РФ.

Для организации работы по выполнению федеральных целевых программ и обеспечению выполнения подрядных работ для государственных нужд Правительством РФ утверждаются федеральные государственные заказчики. Государственным заказчиком может быть федеральный орган исполнительной власти, федеральное казенное предприятие или государственное учреждение. Для организации работы по выполнению региональных целевых программ и обеспечению выполнения подрядных работ для региональных нужд высшие органы исполнительной власти субъектов РФ утверждают региональных государственных заказчиков. Государственным заказчиком может быть орган исполнительной власти субъекта РФ либо государственное учреждение, образованное по решению органов исполнительной власти субъекта РФ. Государственные заказчики могут на договорной основе передавать соответствующим предприятиям, организациям и учреждениям выполнение части своих функций на условиях, предусмотренных Правительством РФ либо высшими органами исполнительной власти субъектов РФ.

Статья 765. Основания и порядок заключения государственного или муниципального контракта

Комментарий к статье 765

Основанием заключения государственного или муниципального контракта является задание государственного или муниципального заказчика, выраженное в форме государственного заказа, принятого подрядчиком. Для государственного или муниципального заказчика, разместившего заказ, принятый подрядчиком, заключение контракта является обязательным. Для подрядчика заключение государственного или муниципального контракта является добровольным, за исключением отдельных случаев, установленных законодательством. Так, заключение государственного или муниципального контракта является обязательным для подрядчика при монопольном положении последнего на определенном рынке (сегменте) подрядных работ и при условии, что государственным или муниципальным заказчиком будут возмещены все убытки, которые могут быть причинены подрядчику в связи с выполнением контракта. Указанное условие о возмещении убытков не применяется в отношении казенного предприятия.

Порядок заключения государственного или муниципального контракта обладает определенными особенностями по сравнению с общим порядком заключения договора: применяются положения ст. 445 ГК, касающиеся заключения договора в обязательном порядке.

Предусмотрена специальная процедура, регламентирующая разрешение преддоговорных вопросов и включающая наличие обязательного документа - протокола разногласий, который подписывается в случае наличия возражений одной из сторон по представленному другой стороной проекту контракта. В случае, когда государственный или муниципальный контракт заключается по результатам конкурса на размещение заказа

на выполнение подряда для государственных нужд, государственный или муниципальный контракт должен быть заключен не позднее 20 дней со дня проведения конкурса. При этом следует руководствоваться положениями ст. ст. 447 - 449 ГК, регулируемыми порядок заключения договора на торгах.

Статья 766. Содержание государственного или муниципального контракта

Комментарий к статье 766

Государственный или муниципальный контракт определяет права и обязанности государственного или муниципального заказчика и подрядчика и регулирует отношения подрядчика с государственным или муниципальным заказчиком при выполнении государственного или муниципального контракта. Комментируемой статьей определяется перечень существенных условий государственного или муниципального контракта. К обязательным относятся также требования по качеству производимых работ, обеспечивающие их безопасность для жизни и здоровья населения, охрану окружающей среды. Не допускается приобретение при выполнении государственного или муниципального контракта продукции иностранного производства, за исключением случаев, когда производство аналогичных видов продукции в Российской Федерации невозможно или экономически нецелесообразно.

Статья 767. Изменение государственного или муниципального контракта

Комментарий к статье 767

При выставлении требования об одностороннем изменении условий заключенного контракта со стороны государственного или муниципального заказчика при уменьшении средств, выделенных для финансирования, стороны должны руководствоваться правилами об изменении либо расторжении договора в связи с существенным изменением обстоятельств.

Статья 768. Правовое регулирование государственного или муниципального контракта

Комментарий к статье 768

Правовое регулирование государственного и муниципального контракта осуществляется согласно Закону о размещении заказов на поставки товаров, а также действующим Основным положениям порядка заключения и исполнения государственных или муниципальных контрактов (договоров подряда) на строительство объектов для государственных или муниципальных нужд в Российской Федерации (см. Постановление Правительства РФ от 14.08.1993 N 812 (в ред. от 18.02.1998) <1>). Допустимо применение положений § 4 гл. 30 ГК и Закона о поставках. При производстве работ по выполнению оборонного заказа следует применять положения Закона об оборонном заказе.

<1> САПП РФ. 1993. N 34. Ст. 3189; СЗ РФ. 1995. N 28. Ст. 2669; 1998. N 8. Ст. 961.

Глава 38. ВЫПОЛНЕНИЕ НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИХ, ОПЫТНО-КОНСТРУКТОРСКИХ И ТЕХНОЛОГИЧЕСКИХ РАБОТ

Статья 769. Договоры на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ

Комментарий к статье 769

1. В ГК РСФСР не было норм о договорах на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ. В Основы гражданского законодательства появилась норма, посвященная таким договорам, которые были отнесены к разновидности подряда. Ныне в ГК содержится более детальное регулирование названных отношений, при этом они уже не отнесены к институту подряда и им отведена самостоятельная глава ГК, закрепляющая свой особый режим, отличный от подряда и вызванный творческим характером выполняемых работ. Соответственно, на названные договоры не распространяются общие положения о договоре подряда (§ 1 гл. 37), однако допускается применение отдельных норм, касающихся некоторых видов подрядных работ, к которым в комментируемой главе даны прямые отсылки (п. 2 ст. 770, ст. 778 ГК).

Уже из заголовка комментируемой статьи видно, что различаются два вида договоров, составляющих единый договорный тип, закрепленный в гл. 38 ГК. Это договоры на выполнение научно-исследовательских работ и договоры на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ. Для первого вида предметом служат научные исследования, для второго - разработка образца нового изделия (опытного образца), конструкторской документации на него или новой технологии. Различаясь по характеру выполняемых работ, оба вида договора имеют существенные общие признаки, обозначенные в комментируемой статье: а) устанавливают аналогичную обязанность заказчика принять работы и оплатить их; б) обязанности исполнителя могут охватывать как весь цикл работ, так и отдельные этапы (элементы); в) риск случайной невозможности исполнения обязательства несет заказчик; г) условия обоих договоров должны соответствовать законам и иным правовым актам об исключительных правах (интеллектуальной собственности). Обязательство исполнителя включает не только условия выполнения самих работ, но и определенные требования к формам их завершения (научный отчет, опытный образец, конструкторская и технологическая документация). Содержание этих обязанностей определяется техническим заданием и программой работ (см. ст. 773 ГК).

При применении нормы п. 3 комментируемой статьи необходимо учитывать ограничения принципа диспозитивности, предусмотренные ст. ст. 775 и 776 ГК.

2. Законом о науке (ст. 8) предусмотрены договоры на создание, передачу и использование научной и (или) научно-технической продукции. Под научной (научно-технической) продукцией понимается научный (научно-технический) результат, в том числе результат интеллектуальной деятельности, предназначенный для реализации. В свою очередь, научный (научно-технический) результат трактуется в названном Законе как продукт научной (научно-технической) деятельности, содержащий новые знания или решения и зафиксированный на любом информационном носителе.

Договоры на создание, передачу и использование научной (научно-технической) продукции целесообразно объединить в рамках единого договорного типа вместе с договорами, предусмотренными в комментируемой главе. Они весьма близки друг к другу, поскольку в обоих случаях речь идет об однотипном результате выполняемых работ. Разграничение между ними можно провести по объему содержания: договоры, обозначенные в комментируемой статье, завершаются передачей результата работ заказчику; договоры, обозначенные в ст. 8 Закона о науке, включают и стадию использования ("внедрения") результата работ.

3. Процесс освоения и использования результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ является промежуточным звеном

между наукой и производством, образуя одну из функциональных сфер рыночной экономики - инновационную деятельность. Повышение темпов экономического роста потребовало введения в хозяйственный оборот всех имеющихся производственных ресурсов, в том числе и научно-технического потенциала страны. Государственная политика в научно-инновационной сфере получила серьезную юридическую поддержку в Указах Президента РФ от 14.05.1998 N 556 "О правовой защите результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения" <1> и от 22.07.1998 N 863 "О государственной политике по вовлечению в хозяйственный оборот результатов научно-технической деятельности и объектов интеллектуальной собственности в сфере науки и технологий" <2>, а также в принятых во исполнение этих Указов Постановлениях Правительства РФ от 29.09.1998 N 1132 "О первоочередных мерах по правовой защите интересов государства в процессе экономического и гражданско-правового оборота результатов научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения" (в ред. от 24.09.2001) <3> и от 02.09.1999 N 982 "Об использовании результатов научно-технической деятельности" (в ред. от 17.11.2005) <4>.

<1> СЗ РФ. 1998. N 20. Ст. 2146.

<2> СЗ РФ. 1998. N 30. Ст. 3756.

<3> СЗ РФ. 1998. N 40. Ст. 4964; 1999. N 51. Ст. 6364; 2000. N 52 (ч. 2). Ст. 5153; 2001. N 17. Ст. 1715; N 24. Ст. 2459; N 26. Ст. 2677; N 40. Ст. 3843.

<4> СЗ РФ. 1999. N 36. Ст. 4412; 2005. N 47. Ст. 4939.

Названные выше Указы содержат принципиальную установку, которую и призвано реализовать Правительство РФ: обеспечить сбалансированность прав и законных интересов субъектов правоотношений, включая государство, в области создания, правовой охраны и использования результатов научно-технической деятельности и объектов интеллектуальной собственности в сфере науки и технологий.

Инновационная сфера взаимодействует с научно-технической сферой и во многом является ее продолжением и развитием. В настоящее время довольно активно формируется нормативная правовая база инновационного процесса. При этом следует иметь в виду, что по сугубо прагматическим соображениям инновационный процесс трактуется как структурный элемент сферы науки и технологий с акцентом на производственные инновации, хотя в теоретическом плане это, конечно, неполная трактовка, поскольку не учитывается место социальных инноваций в таких сферах, как образование, культура, искусство, политика, управление и др.

4. Инновационная деятельность осуществляется на основе договоров (контрактов). Преимущественно используются договоры, предусмотренные в комментируемой главе. В то же время если рассматривать инновационный процесс в целом, то его экономической и организационной основой является инновационный проект, реализация которого требует неординарного подхода к договорно-правовой базе. Вопрос коренится в принятой в ГК традиционной системе договоров, построенной на правовых признаках, где содержание регулируемых отношений связывается с возмездной реализацией и передачей имущества. Тем самым юридические различия разновидностей договоров как бы отрываются от их экономической хозяйственной основы. Понятно, что инновационный процесс нельзя свести к какому-либо одному виду договоров, указанных в ГК, поскольку в основе инновационного договора (контракта) заложена прежде всего его экономическая хозяйственная функция. Здесь возможны несколько вариантов договорно-правового оформления. Вполне допустим единый сводный (генеральный) договор, регламентирующий отношения между участниками инновационного процесса, опираясь на возможность заключения смешанных договоров, предусмотренных п. 3 ст. 421 ГК. Можно пойти по пути оформления системного пакета документов, состоящих из

различных договоров, предусмотренных ГК, и, наконец, признать наличие и законодательно урегулировать самостоятельный вид инновационного договора (контракта).

Статья 770. Выполнение работ

Комментарий к статье 770

Два вида договоров, регулируемых комментируемой главой, различаются по уровню творческого характера выполняемых работ. С этим и связано специальное регулирование, содержащееся в комментируемой статье. Выполнение научно-исследовательских работ должно совершаться исполнителем лично, а для привлечения третьего лица к работам творческого характера необходимо получить согласие заказчика. Обязанность лично исполнить работу объединяет договор на выполнение научно-исследовательских работ с авторским договором. Если же заказчик по собственному усмотрению дал согласие на привлечение третьего лица к выполнению научных исследований, то в соответствии с нормой п. 1 ст. 313 ГК он обязан принять исполнение обязательства с привлечением третьего лица.

При выполнении опытно-конструкторских и технологических работ допускается привлечение третьих лиц на основе правил о генеральном подрядчике и субподрядчике (ст. 706 ГК). В этом случае согласия заказчика не требуется. Привлечение субисполнителей в договорах на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ объективно обусловлено развитой специализацией во многих технических и технологических областях.

Статья 771. Конфиденциальность сведений, составляющих предмет договора

Комментарий к статье 771

1. Данная норма исходит из положения о том, что сведения, касающиеся предмета договора, хода его исполнения и полученных результатов, признаются в объеме, определяемом сторонами в договоре, конфиденциальными. Под сведениями в данном случае следует понимать научную, техническую, организационную, коммерческую и иную информацию, ценность которой состоит в том, что она неизвестна третьим лицам и к ней нет свободного доступа. Сюда относятся не только сведения, которые получены в процессе выполнения работ, но и сведения, которые имеются у сторон на момент заключения договора. Будучи обладателями подобной информации, стороны обязаны обеспечить конфиденциальность сведений. Принцип конфиденциальности является наиболее приемлемым средством защиты результатов выполняемых работ от их незаконного использования третьими лицами.

В соответствии с Указом Президента РФ от 06.03.1997 N 188 "Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера" (в ред. от 23.09.2005) <1> к последним, в частности, отнесены: а) служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти в соответствии с ГК и федеральными законами (служебная тайна); б) сведения, связанные с коммерческой деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с ГК и федеральными законами (коммерческая тайна); в) сведения о сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации информации о них.

<1> СЗ РФ. 1997. N 10. Ст. 1127; 2005. N 39. Ст. 3925.

В соответствии с нормой п. 2 ст. 139 ГК информация, составляющая служебную или коммерческую тайну, защищается способами, предусмотренными ГК и другими законами, например Федеральным законом от 29.07.2004 N 98-ФЗ "О коммерческой тайне" (в ред. от 02.02.2006) <1>. Лица, незаконными методами получившие информацию, которая составляет служебную или коммерческую тайну, обязаны возместить причиненные убытки. Такая же обязанность возлагается на работников, разгласивших служебную или коммерческую тайну вопреки трудовому договору, в том числе контракту, и на контрагентов, сделавших это вопреки гражданско-правовому договору. Правонарушением признается разглашение и передача сведений одной из сторон другим заинтересованным пользователям без согласия другой стороны, а также непринятие мер к их охране, исключающих свободный доступ к информации и возможности ее утечки.

<1> СЗ РФ. 2004. N 32. Ст. 3283; 2006. N 6. Ст. 636.

Следует иметь в виду, что по законодательству РФ служебная и коммерческая тайна рассматривается как разновидность более широкого объекта гражданских прав - информации, под которой понимаются сведения о лицах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления. Под конфиденциальной информацией следует иметь в виду документированную, т.е. зафиксированную на материальном носителе, с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать, информацию, доступ к которой ограничен в соответствии с законами и иными правовыми актами. Поэтому в более широком контексте комментируемой статьи защите подлежит любая документированная информация, неправомерное обращение с которой может нанести ущерб ее собственнику, владельцу, пользователю и иному лицу. Режим защиты информации в отношении конфиденциальной документированной информации устанавливает собственник информационных ресурсов (государство, юридическое или физическое лицо). Порядок защиты государственной тайны и персональных данных устанавливается Федеральным законом от 20.02.1995 N 24-ФЗ "Об информации, информатизации и защите информации" (в ред. от 10.01.2003) <1>. Заметим, что в соответствии с Указом Президента РФ от 06.03.1997 N 188 к сведениям конфиденциального характера отнесены и персональные данные, т.е. сведения о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность, за исключением сведений, подлежащих распространению в средствах массовой информации в установленных федеральными законами случаях.

<1> СЗ РФ. 1995. N 8. Ст. 609; 2003. N 2. Ст. 167.

До сих пор нет ясности в вопросе о правовой охране секретов производства (ноу-хау) и селекционных достижений. Очевидно, в проектируемой четвертой части ГК в разделе об интеллектуальной собственности будут восприняты нормы Основ гражданского законодательства, где секреты производства (ноу-хау) и селекционные достижения были отнесены к промышленной (интеллектуальной) собственности.

Исходя из начал диспозитивности, стороны могут вообще отказаться от признания конфиденциальности сведений, составляющих предмет договора, или определить в договоре объем сведений, признаваемых конфиденциальными.

2. Публикация каждой из сторон сведений, признанных ранее конфиденциальными, допускается только с согласия другой стороны. Понятно, что публикация означает свободный доступ к информации, но в определенных пределах она может служить взаимным интересам сторон в качестве материалов, в том числе и рекламы, для привлечения инвесторов и других заинтересованных лиц.

3. Принцип конфиденциальности, заложенный в комментируемой статье, применим и к договорам (контрактам) на создание, передачу и использование научной и (или) научно-технической продукции, предусмотренным в ст. 8 Закона о науке.

Статья 772. Права сторон на результаты работ

Комментарий к статье 772

1. Исполнитель и заказчик имеют право использовать результаты работ, в том числе и способные к правовой охране, в пределах и на условиях, предусмотренных договором. Под результатами, способными к правовой охране, имеются в виду результаты, охраняемые законами и иными правовыми актами в области интеллектуальной собственности. Последняя включает только те результаты, на которые могут быть установлены и защищены исключительные (монопольные) права. Речь идет о строго определенной системе институтов, относящихся либо к патентоспособным и регистрируемым в особом порядке объектам промышленной собственности (изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения), либо к объектам нерегистрируемым, но охраняемым от незаконного копирования или присвоения (произведения авторского и смежных прав, программы для ЭВМ). Иными словами, правовая охрана в этом смысле распространяется не на сами результаты работ, а на те объекты интеллектуальной собственности, которые входят в состав полученных результатов. При этом исполнитель как субъект права интеллектуальной собственности сохраняет за собой личные неимущественные права, связанные с объектом интеллектуальной собственности. Условия использования должны предусматривать объем и способы распоряжения каждой из сторон ее правами путем выдачи разрешения (лицензии) на использование результатов работ третьим лицам или уступки прав на них. Стороны должны согласовать условия защиты созданных или использованных в процессе работ охраноспособных элементов, при этом в увязке с правами на использование самих результатов работ в целом.

Имущественные права на объекты интеллектуальной собственности могут быть вкладом в уставный капитал, объектом инвестиций, предметом залога, они включаются в состав приватизируемого имущества. Поступившая в экономический оборот интеллектуальная собственность и производные права на нее, полученные по договору или лицензии, закрепляются за организациями, находятся в составе их нематериальных активов и переносят свою стоимость (амортизацию) на себестоимость продукции (работ, услуг) в соответствии с нормами износа и срока их полезного действия.

Особый правовой режим имеют также сведения конфиденциального характера и конфиденциальная информация (см. коммент. к ст. 771).

2. По общему правилу, если иное не предусмотрено договором, заказчик имеет право использовать переданные ему исполнителем результаты работ, в том числе и способные к правовой охране, а исполнитель вправе использовать полученные им результаты работ для собственных нужд.

Следовательно, закон исходит из приоритета прав заказчика на использование результатов работ, в том числе и путем передачи третьим лицам. Исполнитель же после передачи заказчику результатов работ вправе использовать их только для собственных нужд. В принципе эти положения не вызывают сомнений. Однако для лучшей защиты своих прав на результаты работ, в том числе способные к правовой охране, предпочтительным для исполнителя будет предусмотреть в договоре условия использования результатов работ, в том числе и путем их передачи третьим лицам, отвечающие в полной мере его интересам. Во всяком случае, исполнитель вправе урегулировать в договоре условия использования результатов работ, связанных с патентными и авторскими правами на объекты интеллектуальной собственности, которые

могут быть созданы в процессе или непосредственно после окончания работ по договору, и условиями использования такого рода объектов сторонами договора.

3. Применительно к договорам (контрактам) на создание, использование и передачу научной и (или) научно-технической продукции в п. 3 ст. 8 Закона о науке указывается: "Условия владения, пользования и распоряжения научными и (или) научно-техническими результатами определяются законодательством Российской Федерации, а также не противоречащими ему договорами (контрактами) сторон - субъектов научной и (или) научно-технической деятельности и потребителей научной и (или) научно-технической продукции".

В Постановлениях Правительства РФ от 02.09.1999 N 982 и от 29.09.1998 N 1132 содержатся императивные нормы, направленные на закрепление прав за Российской Федерацией на результаты научно-технической деятельности, полученные при реализации государственных контрактов (заказов) на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ для федеральных государственных нужд, и на установление порядка распоряжения этими правами от имени Российской Федерации государственными заказчиками. Распоряжение правами на результаты интеллектуальной деятельности военного, специального и двойного назначения осуществляет, по согласованию с государственными заказчиками, образованное при Минюсте России Федеральное агентство по правовой защите результатов интеллектуальной деятельности военного, специального и двойного назначения (ФАПРИД).

Представляется, что названные Постановления Правительства в этой части не соответствуют норме комментируемой статьи, а потому в силу п. 5 ст. 3 ГК в необходимых случаях подлежат применению ГК, Патентный закон и иные федеральные законы. При этом нужно иметь в виду, что в Указах Президента РФ от 14.05.1998 N 556 и от 22.07.1998 N 863 не содержится норм, закрепляющих за Российской Федерацией права на результаты научно-технической деятельности. Объясняется это тем, что действующее гражданское законодательство ставит закрепление данных прав в зависимость от содержания договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ. Формулировка п. 1 комментируемой статьи носит ясно выраженный диспозитивный характер, предоставляя самим сторонам право использовать результаты работ, в том числе способные к правовой охране, в пределах и на условиях, предусмотренных договором. Действие этой нормы не обусловлено принадлежностью источника финансирования работ либо их назначением. Какие-либо оговорки относительно особых прав государственных заказчиков также отсутствуют.

Вместе с тем в названных Постановлениях Правительства содержатся поручения о разработке примерных условий государственных контрактов (заказов) и порядка реализации федеральными органами исполнительной власти прав на результаты научно-технической деятельности и использования средств, полученных в результате реализации этих прав. Условиями таких контрактов могло быть закрепление прав на результаты работ за Российской Федерацией, а потенциальные исполнители получили бы возможность, исходя из принципа свободы договора (ст. 421 ГК), принимать решения об участии в обязательствах. Что же касается порядка реализации прав на результаты работ и использования средств, полученных от их реализации, то тут следует опять же исходить из установки на необходимость обеспечения сбалансированности прав и законных интересов и стимулирования деятельности субъектов правоотношений в названной области.

Разумеется, предпочтительнее было бы решить все эти вопросы в федеральном законе о подрядах для государственных нужд, предусмотренном в ст. 768 ГК. Имеется прямая норма ст. 778 ГК, согласно которой к государственным контрактам на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ для государственных нужд должен применяться названный специальный закон. Однако такой закон до сих пор не принят. А ведь именно в нем можно было бы отразить специфику

правоотношений, связанных с работами по государственным контрактам (заказам). Заметим, что вопросы, связанные с конкурсами на размещение заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд, решены в Законе о размещении заказов на поставки товаров. Необходимо также отразить специфику государственного оборонного заказа (см. Закон об оборонном заказе), а также отношений по экспортному контролю (см. Закон об экспортном контроле) и военно-техническому сотрудничеству Российской Федерации с иностранными государствами (см. Федеральный закон от 19.07.1998 N 114-ФЗ "О военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами" <1>). К комментируемой статье имеет отношение специальная норма ст. 13 Федерального закона "О военно-техническом сотрудничестве Российской Федерации с иностранными государствами" об обязательности и пропорциональности распределения прибыли между всеми организациями, участвующими в осуществлении военно-технического сотрудничества, с учетом их вклада в разработку, производство и реализацию продукции военного назначения, и о необходимости рационального использования доходов, в том числе путем направления их на социальную защиту работников организаций - разработчиков и производителей продукции военного назначения.

<1> СЗ РФ. 1998. N 30. Ст. 3610.

Статья 773. Обязанности исполнителя

Комментарий к статье 773

Исполнитель прежде всего обязан выполнить работы в соответствии с разработанным им и согласованным с заказчиком техническим заданием и передать заказчику результаты работ в предусмотренный договором срок. С этим связана и обязанность исполнителя своими силами и за свой счет устранять допущенные по его вине недостатки в выполненных работах, влекущие за собой отступления от технического задания. К условиям о сроках выполнения работ и последствиях их нарушения применяются правила ст. 708 ГК.

Поскольку риск случайной невозможности исполнения договора несет заказчик (п. 3 ст. 769 ГК), на исполнителя возлагается обязанность незамедлительно информировать заказчика об обнаруженной невозможности получить ожидаемые результаты или о нецелесообразности продолжения работ.

Особое внимание уделено охраняемым результатам интеллектуальной деятельности, принадлежащим третьим лицам. Если исключительное право на объект интеллектуальной собственности принадлежит третьему лицу, то его применение в договорах на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ допускается только с согласия этого лица, оформленного в соответствии с положениями законодательства о промышленной собственности и авторском праве. Исполнитель обязывается согласовать с заказчиком необходимость использования таких охраняемых результатов и приобретение прав на их использование, а также гарантировать заказчику передачу полученных по договору результатов, не нарушающих исключительных прав других лиц. В частности, должны быть оговорены условия, по которым исполнитель гарантирует заказчику патентную чистоту создаваемых решений. В ходе выполнения работ исполнитель проводит проверку патентной ситуации в России либо также в другой предусмотренной договором стране, и по результатам проверки составляется патентный формуляр, который входит в обязательный комплект технической документации. В то же время заказчик может принять на себя обязанность урегулировать взаимоотношения с патентообладателем самостоятельно. Использование патентов, принадлежащих

исполнителю или заказчику либо приобретенных ими у третьих лиц на законном основании, должно быть оговорено в договоре на выполнение работ.

Статья 774. Обязанности заказчика

Комментарий к статье 774

1. В комментируемой статье содержится самое общее регулирование обязанностей заказчика, связанных с передачей исполнителю необходимой информации, принятием результатов работ и их оплатой. Последствия неявки заказчика за получением результата работ установлены в ст. 738 ГК. За просрочку передачи исполнителю необходимой информации и за несвоевременную оплату выполненных работ в договоре устанавливается неустойка.

Сама же юридическая фигура заказчика определяется системой финансирования работ, составляющих предмет названных договоров. Именно заинтересованный в результатах работ заказчик обеспечивает их финансирование, источники которого образуются за счет собственных, заемных или привлеченных средств или бюджетных ассигнований.

Существует система внебюджетных фондов научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ, которые формируются за счет отчислений предприятий и организаций независимо от форм собственности в размере до 1,5% себестоимости реализуемой продукции (работ, услуг) с отнесением этих расходов на себестоимость продукции (работ, услуг). Указанные отчисления не производятся, если реализуемая продукция (работы, услуги) изготавливается для государственных нужд и ее производство финансируется из бюджетных ассигнований. Порядок образования и использования внебюджетных фондов федеральных органов исполнительной власти и коммерческих организаций для финансирования научных исследований и экспериментальных разработок утвержден Постановлением Правительства РФ от 13.10.1999 N 1156 (в ред. от 20.02.2002) <1>. Средства названных фондов направляются на финансирование работ по созданию новых видов наукоемкой продукции, сырья и материалов, на разработки новых и совершенствование применяемых технологий, на мероприятия по повышению технического уровня продукции и др. Запрещено направлять средства внебюджетных фондов на проведение коммерческих операций. Выделение средств из названных фондов осуществляется на договорной основе. Информация о финансовом состоянии внебюджетных фондов научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ не относится к информации, составляющей коммерческую тайну.

<1> СЗ РФ. 1999. N 42. Ст. 5058; 2002. N 8. Ст. 848.

2. По общему правилу техническое задание разрабатывает исполнитель и согласовывает его с заказчиком. В то же время п. 2 комментируемой статьи допускает случаи, когда выдача исполнителю технического задания и согласование его вместе с программой или тематикой работ составляют обязанность заказчика.

Статья 775. Последствия невозможности достижения результатов научно-исследовательских работ

Комментарий к статье 775

См. коммент. к ст. 776.

Статья 776. Последствия невозможности продолжения опытно-конструкторских и технологических работ

Комментарий к статье 776

Комментируемая статья и ст. 775 ГК устанавливают специальные основания прекращения договорных отношений, не предусмотренные в общих положениях гл. 26 ГК (ст. ст. 408 - 419) и исходящие из отсутствия вины исполнителя договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.

Выше уже отмечалось различие двух видов договоров данного типа. Это различие приобретает особое значение для определения последствий невозможности достижения результата или продолжения работ. Если данные последствия наступили из-за обстоятельств, не зависящих от исполнителя, то по договору на выполнение научно-исследовательских работ заказчик обязан оплатить стоимость работ, которые были проведены до обнаружения указанной невозможности, но не выше соответствующей части цены работ, указанной в договоре. При аналогичной ситуации в отношении договоров на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ на заказчика возлагается обязанность оплатить исполнителю только понесенные им затраты. В обоих случаях речь идет об отрицательном результате как о не зависящем от исполнителя обстоятельстве, приводящем к невозможности исполнения обязательства, вытекающего из договора, а также о риске творческих неудач, которых нельзя было избежать. Имущественные последствия творческого риска несет заказчик, однако нельзя допустить, чтобы ссылки на творческий характер исследований и разработок прикрывались ошибки и недостатки, допущенные по вине исполнителя, который несет ответственность за нарушение договора (ст. 777 ГК).

Невозможность исполнения обязательства может быть связана и с виной заказчика, например в случаях его недоработок при согласовании или выдаче технического задания или других исходных документов. Однако и в этих случаях исполнителю для применения последствий, предусмотренных в ст. ст. 775 и 776, достаточно сослаться на отсутствие своей вины в невозможности исполнения обязательства, вытекающего из договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.

Статья 777. Ответственность исполнителя за нарушение договора

Комментарий к статье 777

1. Ответственность за нарушение договора возлагается на исполнителя при условиях, общих для ответственности по всякому обязательству, вытекающему из договора. Именно так следует трактовать отсылку в комментируемой статье к норме п. 1 ст. 401 ГК, регулирующей общие основания ответственности за нарушение обязательств. При этом от заказчика не требуется доказывания вины исполнителя. Напротив, последний должен доказать отсутствие своей вины, чтобы освободиться от ответственности. В этом случае применяется правило нормы п. 2 ст. 401: "Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство".

2. Комментируемая норма содержит правила об ограниченной ответственности исполнителя за выявленные в работах недостатки.

Исполнитель несет ответственность лишь за реальный ущерб, но не за упущенную выгоду. Это означает, что заказчик вправе требовать возмещения в пределах произведенных им платежей. Упущенная выгода исключена из состава имущественной ответственности за недостатки в работах из-за того, что обязанности по освоению результата работ лежат на заказчике, причины же неполучения доходов могут быть

выявлены только на стадии освоения (внедрения). Исполнитель обязан возместить убытки, причиненные заказчику, в пределах стоимости работ, в которых выявлены недостатки, если стороны предусмотрели в договоре, что убытки подлежат возмещению в пределах общей стоимости работ по договору. Тем самым ответственность исполнителя ограничивается ценой договора, т.е. суммами, которые заказчик по договору обязан уплатить исполнителю. В то же время упущенная выгода подлежит возмещению, если стороны особо предусмотрели такие случаи в договоре.

Следует иметь в виду, что ограниченная ответственность исполнителя распространяется только на случаи ненадлежащего качества выполненных работ. В других случаях действует норма п. 1 комментируемой статьи об ответственности исполнителя за нарушение договора на общих основаниях. Однако в соответствии со ст. 394 ГК стороны могут предусмотреть в договоре случаи, когда допускается взыскание только неустойки, но не убытков (исключительная неустойка).

3. Распространенной мерой защиты интересов сторон договора является расторжение договора. Сторона, чьи интересы при этом нарушены, вправе одновременно с требованием расторжения договора ставить вопрос о возмещении убытков, если установлено существенное нарушение договора другой стороной. В соответствии с п. 2 ст. 450 ГК существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора. Существенность нарушения договора, в основу которого положен экономический критерий, определяется судом.

Поскольку режим имущественной ответственности сторон в договорах на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ связан с определенными ограничениями, стороны должны иметь возможность включить в договор условия с указанием обстоятельств, служащих основанием расторжения договора. Речь идет о толковании сторонами признака существенности нарушения договора, исходя из главного признака названных договоров - творческого характера и неопределенности результата работ. Отправной базой здесь будет норма п. 2 ст. 450 ГК, и заложенный в ней экономический критерий может быть уточнен и дополнен применительно к специфике договоров на выполнение названных работ.

Статья 778. Правовое регулирование договоров на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ

Комментарий к статье 778

1. В ч. 1 комментируемой статьи содержится императивная норма о применении к договорам на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ правил из общих положений о подряде (§ 1 гл. 37 ГК). Речь идет о ст. 708 (сроки выполнения работ) и ст. 709 (цена работы). К последствиям неявки заказчика за получением результата работ применяется правило ст. 738 (§ 2 гл. 37 "Бытовой подряд").

Подобная позиция законодателя не вполне логична. В целях экономии законодательного материала и устранения дублирования нарушен системный принцип особенной части обязательственного права. Ведь выполнению названных работ посвящен раздел гл. 38 ГК, не связанный структурно с гл. 37 о подряде. И уж совсем непонятно применение к названным договорам нормы о бытовом подряде. Между тем специфика существенных условий договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ о сроке и цене договора позволяла сформулировать самостоятельные нормы, не отсылая к общим положениям о подряде. Подобная отсылка порождает сомнения, действительно ли договоры, обозначенные в гл. 38, столь отличны от подряда, если существенные условия этих договоров о сроке и цене

договора подчинены нормам о подрядных договорах. Это же касается и последствий неявки заказчика за получением результата работ, поэтому аналогия с бытовым подрядом выглядит искусственной и неоправданной.

2. В ч. 2 комментируемой статьи содержится императивная норма о применении к государственным или муниципальным контрактам на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ для государственных нужд правил § 5 гл. 37 "Подрядные работы для государственных нужд", ст. ст. 763 - 768 ГК. В свою очередь, в ст. 765 ГК говорится, что основания и порядок заключения государственного или муниципального контракта определяются в соответствии с положениями ст. ст. 527 и 528 ГК (гл. 30 "Купля-продажа"; § 4 "Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд"). Кроме того, ст. 768 ГК отсылает к применению закона о подрядах для государственных нужд, который еще предстоит принять.

Очевидно, выполнение исследований и разработок для государственных или муниципальных нужд требует самостоятельного регулирования, без применения отсылок к нормам о подряде и поставке товаров. Это подтверждается Законом о науке (ст. 8), где говорится о выполнении исследований и разработок для государственных нужд на основе договоров (контрактов) на создание, передачу и использование научной и (или) научно-технической продукции. Вводится понятие обязательного государственного заказа для государственных научных организаций. Поэтому в названной области целесообразна разработка специальных правовых норм с тем, чтобы устранить применение норм о купле-продаже, поставке и подряде.

Глава 39. ВОЗМЕЗДНОЕ ОКАЗАНИЕ УСЛУГ

Статья 779. Договор возмездного оказания услуг

Комментарий к статье 779

Среди наиболее значимых нововведений, закрепленных в разд. IV кодифицированного гражданского закона, который посвящен отдельным видам обязательств, комментируемая глава занимает своеобразное место. Объясняется это по меньшей мере тремя причинами. Во-первых, достаточно широким закреплением категории услуг в части первой ГК (ст. ст. 1, 2, 107, 128, 132, 138, 167, 397, 424, 426). Во-вторых, тем, что вслед за регламентацией соответствующих договорных отношений в данной главе в ГК содержится несколько других глав, в которых также сосредоточено регулирование услуг. В-третьих, главе предшествует значительный нормативный материал об отношениях подрядного типа, причем в ней предусматривается возможность применения к договорам возмездного оказания услуг общих положений о подряде (ст. ст. 702 - 729 ГК) и положений о бытовом подряде, сформулированных в ст. ст. 730 и 739 ГК.

Вместе с тем, как это видно прежде всего из названий и содержания статей комментируемой главы, включенные в нее нормы носят преимущественно общий и притом императивный характер. Их цель состоит в регулировании обширного, но четко не ограниченного спектра услуг.

В соответствии со ст. 128 ГК услуги как разновидность определенных действий или определенной деятельности представляют собой особый вид объектов гражданских прав. Роль таких действий и деятельности существенно возрастает в условиях перехода хозяйственного уклада к рыночной экономике.

Первостепенное значение в плане расширения и укрепления сферы услуг и совершенствования ее правового регулирования имеет факт включения рассматриваемой категории в Конституцию. Основополагающими признаются взаимосвязанные, в

значительной части воспроизведенные в ст. 1 ГК нормы, содержащиеся в ст. ст. 8 и 74 Конституции.

В силу одной из них наряду с единством экономического пространства в России гарантируется свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности. Другие нормы не допускают на территории страны установления таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств. Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться лишь в соответствии с федеральным законом при условии, что это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

Следует отметить, что выделение в системе закрепленных в кодифицированном законе гражданско-правовых соглашений особого типа договора - возмездного оказания услуг - осуществлено в российском правоведении впервые. Корни этого явления уходят в классическое римское право, которому был известен договор найма услуг (*locatio-conductio operarum*). По такому договору одна сторона (нанявшийся) принимала на себя обязательство исполнить в пользу другой стороны (нанимателя) определенные услуги, а наниматель принимал на себя обязательство платить за эти услуги условленное вознаграждение. В отличие от *locatio-conductio operis*, целью которого было предоставление подрядчиком готового результата работы, договор найма услуг имел своим предметом выполнение отдельных услуг по указанию нанявшегося <1>.

КонсультантПлюс: примечание.

Учебник "Римское частное право" (под ред. И.Б. Новицкого, И.С. Перетерского) включен в информационный банк согласно публикации - Юристъ, 2004.

<1> См.: Новицкий И.Б. Римское право. М., 1993. С. 189.

Формулируя приведенное определение договора возмездного оказания услуг, ГК раскрывает (путем включения в скобки) содержание словосочетания "оказать услуги". Для этого закон привлекает такие связанные между собой слова, как "совершить определенные действия" или "осуществить определенную деятельность". Подобный прием, видимо, обусловлен необходимостью разъяснить недостаточно внятно выраженную начальную часть текста п. 1 комментируемой статьи, в которой вслед за названием данного договора повторно использованы слова "оказать услуги".

Иной, более узкий, но также не вполне определенный смысл придает понятию услуг Федеральный закон от 08.12.2003 N 164-ФЗ "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности" (в ред. от 02.02.2006) <1>. В нем это понятие представлено лишь как предпринимательская деятельность, направленная на удовлетворение потребностей других лиц, за исключением деятельности, осуществляемой на основе трудовых правоотношений.

<1> СЗ РФ. 2003. N 50. Ст. 4850; 2004. N 35. Ст. 3607; 2005. N 30 (ч. 2). Ст. 3128; 2006. N 6. Ст. 636.

Давая характеристику содержания договора возмездного оказания услуг, порой признают главным его признаком отсутствие вещественной формы оказываемых услуг <1>. Между тем столь категорическое утверждение не согласуется с существом ряда упоминаемых в п. 2 комментируемой статьи отношений. Так, многие договоры оказания услуг связи заключаются по поводу отправления писем, бандеролей, посылок. Одним из условий договора туристического обслуживания чаще всего является предоставление определенных транспортных средств. Число таких примеров можно увеличить за счет

иных отношений, например таких, как оказание медицинских услуг по различным видам протезирования.

<1> См.: Калмыков Ю.Х. Научный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Части первая и вторая (с алфавитно-предметным указателем). М., 1996. С. 15 - 16.

В п. 2 комментируемой статьи приведен примерный перечень видов договоров, которые подпадают под действие правил данной главы. Однако выявить какую-либо закономерность в последовательности и значимости их расположения не представляется возможным. Наряду с этим здесь же названы номера одиннадцати глав ГК, предусматривающих услуги, на которые упомянутые правила не распространяются.

Среди последних - гл. 37 и 38, соответственно посвященные договорам, которые, как отмечалось, направлены на выполнение работ различного характера. Тем самым едва ли могут быть сомнения в том, что ГК относит подрядные отношения как таковые и выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ к категории услуг в широком смысле.

Из текста комментируемой статьи можно сделать вывод, что к названным видам договора возмездного оказания услуг применяются исключительно правила этой статьи. Между тем каждый из них в той или иной степени получил закрепление и в соответствующих текущих законах, а также в иных специальных нормативных актах.

Обратимся к некоторым из них.

Федеральный закон от 07.07.2003 N 126-ФЗ "О связи" (в ред. от 02.02.2006) <1> устанавливает правовую основу деятельности в области связи, осуществляемой под юрисдикцией Российской Федерации. Закон определяет не только полномочия органов государственной власти по регулированию этой деятельности, но и права и обязанности физических и юридических лиц, которые участвуют в указанной деятельности или пользуются услугами связи. Под услугами связи понимается продукт деятельности по приему, обработке, передаче и доставке почтовых отправлений или сообщений электросвязи. В особых главах предусматриваются права пользователей связи, ответственность при осуществлении деятельности в области связи.

<1> СЗ РФ. 2003. N 28. Ст. 2895; N 51 (ч. 1). Ст. 5038; 2004. N 35. Ст. 3607; N 45. Ст. 4377; 2005. N 19. Ст. 1752; 2006. N 6. Ст. 636.

В преамбуле Федерального закона от 17.07.1999 N 176-ФЗ "О почтовой связи" (в ред. от 22.08.2004) <1> наряду с наиболее общими положениями предусматривается, что он регулирует правоотношения, возникающие между организациями почтовой связи и пользователями услуг данного вида связи. Несомненное значение имеет понятие услуги почтовой связи, конкретизирующее приведенное понятие услуг связи. В развитие этого положения формулируются договорные услуги почтовой связи. Здесь же явно декларативно звучит тезис, согласно которому тарифы на услуги, предоставляемые организациями почтовой связи, устанавливаются на договорной основе. В статье "Права пользователей услуг почтовой связи" выделено положение об их защите Федеральными законами "О почтовой связи", "О связи", гражданским законодательством РФ, законами и иными нормативными актами субъектов РФ. Федеральный закон "О почтовой связи" детально регламентирует ответственность при осуществлении деятельности в этой сфере. Организации связи несут имущественную ответственность перед пользователями услуг за утрату, порчу, недоставку или задержку доставки почтовых отправлений, за несоблюдение тайны связи, повлекшие за собой причинение ущерба пользователю, в размерах и порядке, определенных законодательством РФ. Организации федеральной службы почтовой связи имеют право изымать почтовые отправления, содержащее

которых запрещено к пересылке, а также уничтожать или разрешать уничтожать почтовые отправления, содержимое которых создает опасность здоровью и жизни работников организаций почтовой связи или третьих лиц, если эту опасность нельзя устранить иным путем.

<1> СЗ РФ. 1999. N 29. Ст. 3697; 2003. N 28. Ст. 2895; 2004. N 35. Ст. 3607.

Закон РФ от 10.07.1992 N 3266-1 "Об образовании" (в ред. от 31.12.2005) <1> предусматривает, что в уставе образовательного учреждения в обязательном порядке указываются, в частности, организационно-правовая форма образовательного учреждения, наличие платных образовательных услуг и порядок их предоставления на договорной основе. Образовательное учреждение в соответствии со своими уставными целями и задачами может реализовывать дополнительные образовательные программы и оказывать дополнительные образовательные услуги на договорной основе за пределами определяющих его статус образовательных программ.

<1> Ведомости РФ. 1992. N 30. Ст. 1797; СЗ РФ. 1996. N 3. Ст. 150; 1997. N 47. Ст. 5341; 2000. N 30. Ст. 3120; N 33. Ст. 3348; 2001. N 1 (ч. 1). Ст. 2; N 53 (ч. 1). Ст. 5030; 2002. N 7. Ст. 631; N 12. Ст. 1093; N 26. Ст. 2517; N 30. Ст. 3029; N 52 (ч. 1). Ст. 5132; 2003. N 2. Ст. 163; N 28. Ст. 2892; N 50. Ст. 4855; N 52 (ч. 1). Ст. 5038; 2004. N 10. Ст. 835; N 27. Ст. 2714; N 30. Ст. 3086; N 35. Ст. 3607; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 15, 25; N 19. Ст. 1752; N 30 (ч. 1). Ст. 3103, 3111; 2006. N 1. Ст. 10.

Упомянутый Закон особо выделяет платные дополнительные образовательные услуги государственного и муниципального образовательных учреждений и платную образовательную деятельность негосударственного образовательного учреждения. В первом случае учреждения вправе оказывать населению и различным организациям платные дополнительные образовательные услуги (обучение по дополнительным образовательным программам, преподавание специальных курсов и циклов дисциплин, репетиторство, занятия с обучающимися углубленным изучением предметов и другие услуги), не предусмотренные соответствующими образовательными программами и государственными образовательными стандартами. Во втором случае учреждение вправе взимать плату с обучающихся, воспитанников за образовательные услуги, в том числе за обучение в пределах государственных образовательных стандартов. Взаимоотношения учреждения и обучающегося, воспитанника, его родителей (законных представителей) регламентируются договором, определяющим уровень образования, сроки обучения, иные условия.

Своеобразием отличается регулирование туристического обслуживания. Указом Президента РФ от 22.12.1995 N 1284 была одобрена Концепция реорганизации и развития туризма в Российской Федерации (в ред. от 06.04.2000) <1>. В Концепции констатируется многоотраслевой характер сферы туризма, требующей адекватной по сложности системы управления, обеспечения и регулирования.

<1> СЗ РФ. 1995. N 52. Ст. 5137; РГ. 1997. N 134; СЗ РФ. 2000. N 15. Ст. 1576.

Указ признал приоритетной задачей государства оказание всемерной поддержки отечественным туристическим организациям в реализации Федеральной целевой программы "Развитие туризма в Российской Федерации". В числе мер по осуществлению этой цели - создание нормативно-правовой базы развития туризма, соответствующей широкому опыту и правовой практике.

В качестве таковой нужно рассматривать Федеральный закон от 24.11.1996 N 132-ФЗ "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации" (в ред. от 22.08.2004)

<1>. Как сказано в преамбуле Закона, он определяет прежде всего принципы государственной политики, направленной на установление правовых основ единого туристского рынка Российской Федерации. Однако ни во введении, ни по тексту Федерального закона не упоминается ГК, что повлекло за собой закрепление нечетких и даже противоречивых положений. Так, в ст. 1 в качестве одного из основных понятий дается определение тура как комплекса услуг по размещению, перевозке, питанию туристов, экскурсионных услуг, а также услуг гидов-переводчиков и других услуг, предоставляемых в зависимости от целей путешествия. В то же время в ст. 6 к правам туриста отнесены возмещение убытков и компенсация морального вреда в случае невыполнения условий договора розничной купли-продажи туристского продукта туроператором или турагентом в порядке, установленном законодательством РФ. Тем самым правовой формой услуг по туристическому обслуживанию признается не что иное, как договор розничной купли-продажи. Это не только не отвечает сущности последнего и туристской деятельности, но и коренным образом искажает соотношение названных категорий.

<1> СЗ РФ. 1996. N 49. Ст. 5491; 2003. N 2. Ст. 167; 2004. N 35. Ст. 3607.

Отдельным услугам, упомянутым в п. 2 комментируемой статьи, посвящены иные акты, содержащие нормы гражданского права. Некоторые из перечисленных услуг регламентируются специальными Постановлениями Правительства РФ. Одним из них, Постановлением от 06.08.1998 N 898, утверждены Правила оказания платных ветеринарных услуг (в ред. от 25.09.2003) <1>, разработанные в соответствии с Законом о защите прав потребителей. В Правилах, в частности, указано, что услуги оказываются на основе заключения договора, оформления абонементного обслуживания или путем выдачи жетона, талона, кассового чека, квитанции (что также свидетельствует о заключении договора). К обязанностям исполнителя отнесено предоставление образцов, типовых договоров и других документов, удостоверяющих исполнение и оплату услуг. В Правилах закреплены и иные обязанности, последствия их нарушения, а также права сторон.

<1> СЗ РФ. 1998. N 33. Ст. 4012; 2001. N 17. Ст. 1714; 2003. N 40. Ст. 3892.

Многие относящиеся к договору возмездного оказания услуг вопросы получили разрешение в Постановлении Пленума ВС РФ N 7.

Статья 780. Исполнение договора возмездного оказания услуг

Комментарий к статье 780

Как видно из комментируемой статьи, речь в ней идет только об одном из способов исполнения. Хотя название значительно шире содержания, оно охватывает все элементы надлежащего (в том числе реального) исполнения.

Единственное правило данной статьи, в отличие от двух норм предшествующей, является диспозитивным. По соглашению сторон при определенных обстоятельствах исполнение обязательства возлагается должником на третье лицо. Такая ситуация соответствует требованию ст. 313 ГК, в силу которой исполнение обязательства может быть возложено должником на третье лицо, если из закона, иных правовых актов, условий обязательства или его существа не вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично; в этом случае кредитор обязан принять исполнение, предложенное за должника третьим лицом.

Под обязанностью "оказать услуги лично" следует понимать исполнение конкретного договора без каких бы то ни было посредников независимо от того, является ли должником гражданин или юридическое лицо.

Сходного характера, но императивное правило содержится в ст. 974 ГК (гл. 49 "Поручение"), по которому поверенный обязан лично исполнять данное ему поручение. Исключение составляют случаи, указанные в ст. 976 "Передоверие исполнения поручения", которая, в свою очередь, отсылает к ст. 187 ГК "Передоверие" гл. 10 "Представительство. Доверенность".

Статья 781. Оплата услуг

Комментарий к статье 781

1. Оплата оказанных услуг, как гласит закон, должна последовать в сроки и в порядке, указанные в договоре. Тем не менее некоторые подзаконные акты содержат по этому вопросу положения, не отвечающие смыслу закона. Так, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 15.04.2005 N 222 Правила оказания услуг телеграфной связи <1> предусматривают, что тарифы на услуги телеграфной связи устанавливаются оператором связи самостоятельно, если иное не предусмотрено законодательством РФ о естественных монополиях (п. 88); перечень услуг телеграфной связи, тарифы на которые регулируются государством, а также порядок их регулирования устанавливаются Правительством РФ (п. 89).

<1> СЗ РФ. 2005. N 17. Ст. 1557.

2. Две последующие диспозитивные нормы комментируемой статьи регламентируют отношения, обусловленные создавшейся неосуществимостью исполнения обязательства.

Если такая невозможность наступила по вине заказчика, то он должен оплатить услугу в полном объеме, если иное не предусмотрено законом или данным договором. Другой порядок оплаты услуги определен законом при условии, что невозможность исполнения возникла по обстоятельствам, за которые стороны не отвечают. На заказчика также, если иное не предусмотрено законом или договором, возлагается обязанность возместить исполнителю только фактически понесенные им расходы по исполнению договора (ст. 15 ГК).

Само собой разумеется, что, когда невозможность исполнения возникла по вине исполнителя, он не вправе требовать оплаты услуги. Если же оплата была произведена, исполнитель должен вернуть полученную от заказчика денежную сумму, возместить возникшие убытки и уплатить неустойку в случае, когда она установлена (ст. 330 ГК).

Статья 782. Односторонний отказ от исполнения договора возмездного оказания услуг

Комментарий к статье 782

Правила п. 2 комментируемой статьи теснейшим образом увязаны с закрепленным в ст. 780 ГК диспозитивным началом, согласно которому исполнитель обязан оказать услуги лично. Обращает на себя внимание тот факт, что закон обеспечивает интересы заказчика, который в случае отказа исполнителя от договора вправе потребовать полного возмещения причиненных убытков. При этом следует руководствоваться положениями ст. 15 ГК "Возмещение убытков".

Исходя из признания равенства участников отношений, аналогичным правом обладает и другая сторона договора. Однако отказ заказчика от исполнения договора

возможен при непереносимом условии возмещения исполнителю только фактически понесенных им расходов.

Едва ли можно сомневаться в том, что отказ каждой из сторон от исполнения возможен лишь до момента наступления срока исполнения соответствующих обязанностей.

Статья 783. Правовое регулирование договора возмездного оказания услуг

Комментарий к статье 783

Содержащееся в комментируемой статье правило существенно отличается от иных норм данной главы. Это своеобразие прежде всего состоит в возможности применения к договору возмездного оказания услуг норм ГК об общих положениях о подряде и положениях о бытовом подряде. Подобный прием используется в ГК и в ряде иных случаев.

Так, согласно ст. 1011 ГК к отношениям, вытекающим из агентского договора, при определенных условиях соответственно применяются правила, предусмотренные гл. 49 "Поручение" или гл. 51 "Комиссия".

Как гласит закон, названные правила о подряде могут быть использованы, если это не противоречит ст. ст. 779 - 782 ГК, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг.

Такое указание свидетельствует о сходном характере определенных действий, совершаемых по договору оказания услуг и по договору подряда. Не приходится, например, сомневаться в отсутствии препятствий к тому, чтобы руководствоваться значительной частью текста ст. 705 ГК при решении вопроса о распределении рисков между сторонами договора подряда. В силу этой статьи риск случайной гибели или случайного повреждения материалов, оборудования или иного используемого для исполнения договора имущества несет предоставившая их сторона.

Подобный подход, видимо, обусловлен в известной степени своеобразным одновременным закреплением в Законе о защите прав потребителей отношений, которые связаны с выполнением работ и оказанием услуг. Данный важнейший нормативный акт ставит, по сути, знак равенства между многими правилами, касающимися выполнения работ и оказания услуг. Это проявляется в том, что за подавляющим большинством норм, регламентирующих выполнение работ, следует (в скобках) указание на услуги. Наглядной иллюстрацией может служить название гл. III Закона - "Защита прав потребителей при выполнении работ (оказании услуг)".

Нельзя не отметить, что в юридической литературе не без оснований в свое время было выражено отрицательное отношение к резкому противопоставлению в гражданском праве понятий "услуга" и "работа". Услугой является действие, оказывающее помощь, пользу другому, а работой - занятие каким-либо делом, применение своего труда. Каждая услуга становится объектом гражданско-правового обязательства тогда, когда выражается в какой-то работе, а работа - когда она принимает форму оказания услуги <1>.

<1> См.: Брагинский М.И. Общее учение о хозяйственных договорах. Минск, 1967. С. 30.

В связи с этим нужно учитывать отсутствие достаточно последовательной линии в законодательстве. В первоначальной редакции разд. III, который был посвящен правам потребителей при выполнении работ и оказании услуг, упомянутого Закона содержал заключительную статью под названием "Регулирование отдельных видов услуг". Оно вполне определенно отличалось от наименования большинства других статей раздела. Вместе с тем в данной статье не было необходимости, ведь в начале раздела в статье

"Правила бытового и иных видов обслуживания" говорилось, что выполнение отдельных видов работ и оказание отдельных видов услуг утверждаются Правительством РФ.

В ныне действующей редакции Закона главу III "Защита прав потребителей при выполнении работ (оказании услуг)" завершают две статьи, касающиеся исключительно регламентации вполне определенных отношений. Согласно ст. 38 Правила бытового и иных видов обслуживания потребителей (правила выполнения отдельных видов работ и правила оказания отдельных видов услуг) утверждаются Правительством РФ. В силу ст. 39 последствия нарушений условий договоров об оказании отдельных видов услуг, если такие договоры по своему характеру не подпадают под действие данной главы, определяются законом (как видно из сопоставления приведенного текста с названием данной статьи "Регулирование оказания отдельных видов услуг", последнее значительно шире содержания, которое предусматривает только "последствия"). Примечательно, что статья затрагивает отношения, выходящие за рамки тех, которые названы в главе. В то же время достаточно неопределенна отсылка к закону, под которым, скорее всего, следует понимать соответствующие главы и статьи ГК.

Глава 40. ПЕРЕВОЗКА <1>

<1> При подготовке комментария к гл. 40 использована справочно-правовая система "КонсультантПлюс".

Статья 784. Общие положения о перевозке

Комментарий к статье 784

1. Перевозка - вид предпринимательской деятельности, опосредующей перемещение в пространстве материальных объектов (грузов, багажа) и людей-пассажиров. Согласно п. 1 комментируемой статьи перевозка грузов, пассажиров и багажа осуществляется на основании договора перевозки. Однако процесс перемещения груза не исчерпывается отношениями, возникающими из договора перевозки. Обязанности перевозчика по подаче подвижного состава, а отправителя по предоставлению под погрузку груза также относятся к перевозке. Перевозочными являются отношения, возникающие из договоров об организации перевозки, заявок, заказов, иных действий, совершаемых участниками перевозочного процесса до заключения договора перевозки груза либо после его исполнения.

2. В ГК закреплены, как правило, унифицированные общие нормы, относящиеся к железнодорожному, морскому, воздушному, автомобильному, внутреннему водному транспорту. Более детально общие условия перевозки грузов, пассажиров и багажа этими видами транспорта определяются транспортным законодательством, состоящим из транспортных уставов и кодексов, иных законов, а также издаваемых в соответствии с ними правил.

В настоящее время в Российской Федерации действуют ВК, КТМ, КВВТ, УАТ, УЖТ, Федеральный закон от 10.01.2003 N 17-ФЗ "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации" (в ред. от 07.07.2003) <1>. УАТ применяется с учетом правил, предусмотренных ст. 4 Вводного закона, т.е. поскольку не противоречит ГК. Отношения в сфере перевозок могут регулироваться также другими законами.

Транспортные уставы и кодексы являются федеральными законами. По отдельным вопросам транспортной деятельности законы принимаются субъектами РФ, например о плате за проезд на государственном или муниципальном пассажирском транспорте.

<1> СЗ РФ. 2003. N 2. Ст. 169; N 28. Ст. 2884.

Отношения по перевозке грузов, багажа и пассажиров регулируются также правилами, издаваемыми в соответствии с транспортными уставами и кодексами, другими законами. В ГК не названы органы, утверждающие эти правила. В ст. 2 ВК в числе актов, регулирующих отношения в области авиации, указано на федеральные авиационные правила, принимаемые в порядке, определенном Правительством РФ. Такой порядок еще не установлен. Правила перевозок грузов на железнодорожном транспорте, правила перевозок пассажиров, багажа и грузобагажа утверждаются соответственно федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта и регистрируются в Минюсте России. Правила в области железнодорожного транспорта разрабатываются федеральным органом исполнительной власти с участием федерального органа исполнительной власти по регулированию естественных монополий на транспорте, заинтересованных организаций. В настоящее время действуют Правила перевозок грузов, а также пассажиров, багажа, грузобагажа на железнодорожном транспорте, утвержденные МПС России в 1993 г.

Перевозки грузов и пассажиров осуществляются как во внутреннем, так и в международном сообщении. Условия перевозок в международном сообщении установлены не только внутренними нормативными актами, но и соответствующими международными договорами и соглашениями СССР и РФ, например: Конвенцией о договоре международной дорожной перевозки грузов 1956 г. (КДПГ), Конвенцией для унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок (Варшавская конвенция 1929 г.), Афинской конвенцией о перевозке морем пассажиров и багажа 1974 г. На железнодорожном транспорте действуют многостороннее Соглашение о международном железнодорожном грузовом сообщении (СМГС) (с изменениями и дополнениями на 1 января 1998 г.), двусторонние международные соглашения о прямом международном железнодорожном сообщении, заключенные с Финляндией, Турцией, Австрией, Ираном и рядом других стран. Внутреннее законодательство применяется к перевозкам, регулируемым международными конвенциями и соглашениями, если данными актами не установлено иное.

Международно-правовыми являются также многосторонние и двусторонние соглашения в области транспорта, заключаемые государствами - участниками СНГ, например Соглашение от 21 марта 1995 г. между Правительством РФ и Правительством Украины о международном автомобильном сообщении.

3. Согласно правилу абз. 2 п. 2 комментируемой статьи условия перевозок конкретных грузов, пассажиров и багажа, а также имущественная ответственность сторон устанавливаются соглашением между участниками перевозки, если ГК, транспортными уставами и кодексами, иными законами и издаваемыми в соответствии с ними правилами не установлено иное.

Статья 785. Договор перевозки груза

Комментарий к статье 785

1. Под договором перевозки ГК понимает реальный договор перевозки, т.е. заключаемый путем вручения груза отправителем перевозчику. Договор перевозки груза возмездный и двусторонний. Его сторонами являются перевозчик и отправитель. Перевозчиком могут быть соответствующие транспортные организации в форме государственного унитарного предприятия или хозяйственного общества (иной коммерческой организации), а также гражданин-предприниматель, обладающие лицензией на осуществление перевозочной деятельности. Отправитель груза - лицо, вручающее от своего имени груз перевозчику.

Основная обязанность перевозчика - доставить в целости и сохранности врученный отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу. Основное право перевозчика - получить причитающиеся ему провозные платежи, размер которых может быть определен соглашением сторон либо установленными для соответствующего вида транспорта тарифами (ст. 790 ГК). Порядок оплаты провозных платежей определяется действующими на соответствующем виде транспорта правилами, а если таковые отсутствуют, то соглашением сторон. Основная обязанность отправителя - оплатить установленную за перевозку плату, а основное право - требовать доставки груза в целости и сохранности в пункт назначения и выдачи его управомоченному на получение груза лицу.

Упомянутый в п. 1 комментируемой статьи грузополучатель не является стороной договора перевозки. Грузополучатель участвует в перевозке, обладая самостоятельными правами и обязанностями в отношениях с перевозчиком. В юридической литературе его часто именуют третьим лицом, в пользу которого заключен договор перевозки. Такая квалификация является спорной. Между перевозчиком и грузополучателем с момента направления груза в его адрес складываются на основе норм транспортного законодательства самостоятельные отношения, в частности по переадресовке грузополучателем груза (при перевозке железнодорожным транспортом), по учинению передаточной надписи на коносаменте, если коносамент выдан получателю, отношения, связанные с проверкой веса груза и количества мест, заявлением и рассмотрением претензий к перевозчику.

2. В п. 2 комментируемой статьи указано на документы, подтверждающие заключение договора перевозки: накладная (железнодорожный, внутренний водный, воздушный, автомобильный транспорт), именуемая в ГК транспортной. На морском транспорте транспортный документ именуется, как правило, коносаментом. Транспортные законы не исключают возможность выдачи иных документов, свидетельствующих о заключении договора перевозки, в частности документы, составленные с применением электронных носителей информации.

Транспортная накладная и другой соответствующий ей по назначению документ подтверждают заключение договора перевозки, т.е. вручение груза перевозчику.

3. В комментируемой статье не названы лица, составляющие и выдающие транспортный документ. Порядок составления и выдачи накладной и других транспортных документов определяется транспортными уставами и кодексами. Так, в соответствии с правилами, действующими на морском транспорте, коносамент составляется и выдается перевозчиком; железнодорожная накладная составляется грузоотправителем и вручается им перевозчику вместе с грузом.

Статья 786. Договор перевозки пассажира

Комментарий к статье 786

1. Договор перевозки пассажира в отличие от договора перевозки груза заключается до того, как пассажир вверяет себя перевозчику. Заключение договора перевозки пассажира удостоверяется билетом, приобретаемым, как правило, ранее указанной в нем даты и времени отправления транспортного средства. С момента заключения договора перевозчик принимает на себя обязанность доставить пассажира из пункта отправления в пункт назначения, обозначенный в билете. Основная обязанность пассажира состоит в уплате установленной платы за проезд (см. коммент. к ст. 790). Договор перевозки пассажира является двусторонним и возмездным. Обладание рядом категорий пассажиров правом на бесплатный проезд на соответствующих видах транспорта не лишает данный договор возмездного характера. Стоимость проезда таких пассажиров компенсируется транспорту в порядке, предусмотренном п. 5 ст. 790 ГК.

На отдельных видах транспорта выдаваемый пассажиру в удостоверение договора перевозки билет является именным (например, воздушный, железнодорожный транспорт) и не подлежит передаче другим лицам.

2. Согласно п. п. 1 и 3 комментируемой статьи одним из условий договора перевозки пассажира является его право на перевозку багажа за плату по тарифу. Реализуется это право путем передачи (вручения) пассажиром перевозчику багажа и заключения тем самым хотя и сопутствующего договору перевозки пассажира, но самостоятельного соглашения о доставке в пункт назначения багажа. Специфика данного соглашения состоит в его обусловленности договором перевозки пассажира. Удостоверяется сдача багажа багажной квитанцией.

Форма багажной квитанции, так же как и билет, утверждается в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами. В настоящее время такой порядок установлен действующими на отдельных видах транспорта правилами перевозок пассажиров, багажа и грузобагажа. В правилах предусмотрен перечень запрещенных к перевозке вещей, порядок определения веса багажа, нормы багажа, доставляемого по одному билету, размер платы за доставку багажа и другие условия, определяющие взаимоотношения перевозчика и пассажира по доставке багажа. Правила оказания услуг по перевозке пассажиров, а также грузов, багажа и грузобагажа для личных бытовых нужд на железнодорожном транспорте утверждает Правительство РФ.

Багаж подлежит выдаче уполномоченному на его получение лицу. Как правило, таким лицом является сам пассажир. Но получателем багажа может быть в соответствии с правилами, действующими на отдельных видах транспорта, и иное лицо. Багаж выдается предъявителю багажной квитанции и проездных документов.

3. В п. 3 комментируемой статьи предусмотрены другие, кроме сдачи багажа, права пассажира. В порядке, предусмотренном соответствующим транспортным уставом или кодексом, пассажир вправе: перевозить с собой детей бесплатно или на иных льготных условиях; провозить с собой бесплатно ручную кладь в пределах установленных норм.

Возраст детей, которые могут быть перевезены вместе с пассажиром бесплатно или на иных льготных условиях, устанавливается транспортными уставами и кодексами. На железнодорожном, морском транспорте пассажир имеет право перевезти бесплатно без предоставления отдельного места одного ребенка до 5 лет. В соответствии с ВК пассажир вправе бесплатно перевезти одного ребенка в возрасте не старше 2 лет без предоставления ему отдельного места, других детей до 2 лет, а также детей от 2 до 12 лет в соответствии с льготным тарифом с предоставлением им отдельных мест (п. 3 ст. 106 ВК). На железнодорожном транспорте возраст детей, оплата перевозки которых осуществляется на льготных условиях, варьируется от 5 до 10 лет (ст. 83 УЖТ).

Под ручной кладью понимаются личные вещи пассажира, которые по своим размерам и весу без затруднения могут быть размещены на специально отведенных для них местах в вагоне поезда, салоне самолета, на морском судне, других транспортных средствах. Договор перевозки ручной клади отдельно от договора перевозки пассажира не заключается. Ручная кладь провозится бесплатно. Однако она должна отвечать требованиям, предъявляемым к ручной клади правилами, действующими на отдельных видах транспорта.

Хотя в конце комментируемой статьи поставлена точка, перечень прав пассажиров все же нельзя считать исчерпывающим. Действующие уставы и кодексы предоставляют пассажирам больше прав, в частности право на остановку в пути и изменение маршрута без изменения пункта назначения, право на возврат проездных билетов. ВК, например, предусмотрено право на бесплатное пользование услугами комнат отдыха, комнат матери и ребенка, а также местом в гостинице при перерыве в перевозке по вине воздушного перевозчика или при вынужденной задержке воздушного судна при отправке и (или) в полете (подп. 4 п. 2 ст. 106). В УЖТ предусмотрено право пассажира занять в пути

следования свободное место в вагоне более высокой категории в порядке, установленном правилами (ст. 83).

Статья 787. Договор фрахтования

Комментарий к статье 787

1. Договор фрахтования помещен в ГК в главе о перевозках и, следовательно, должен рассматриваться в качестве соглашения, заключаемого для перемещения грузов, пассажиров и багажа. Как разновидность договора морской перевозки чартер (договор фрахтования судна, его части или отдельных помещений) предусмотрен в КТМ. Нормы о чартере имеются и в ВК. По КВВТ договор фрахтования заключается для перевозки пассажиров.

2. Договор фрахтования транспортного средства для перевозки груза заключается ранее его вручения перевозчику. Время заключения договора фрахтования для перевозки пассажиров может не совпадать со временем заключения договора перевозки пассажира (его багажа). Если по договору перевозки перевозчик обязуется перевезти в пункт назначения груз или пассажира и его багаж, не обуславливая свою обязанность предоставлением определенного транспортного средства, то смысл договора фрахтования состоит прежде всего в предоставлении за плату всей или части вместимости одного или нескольких транспортных средств для перевозки грузов, пассажиров и багажа. Вручение груза перевозчику, предоставление соответствующего места на зафрахтованном судне пассажиру удостоверяются соответствующими транспортными документами. Таким образом, согласно данной норме ГК договор фрахтования (чартер) является самостоятельным наряду с договорами перевозки грузов, пассажиров и багажа (ст. ст. 785 и 786 ГК), договором, опосредующим их перемещение. КТМ отнес чартер к договору перевозки.

3. Сторонами в договоре фрахтования являются фрахтовщик и фрахтователь. В качестве фрахтовщика выступает владелец транспортного средства (его собственник или лицо, которому транспортное средство принадлежит на ином правовом основании). Фрахтователь - юридическое или физическое лицо, заинтересованное в перевозке больших партий груза или групп пассажиров по маршруту, предусмотренному договором фрахтования, который, как правило, не совпадает с установленными линиями (направлениями) перевозки. Фрахтователь может быть отправителем или получателем груза, но может им и не быть, например когда морское судно фрахтуется в соответствии с договором купли-продажи товара его продавцом, а отправление груза в адрес получателя осуществляет изготовитель товара. В этом случае фрахтователь и отправитель не совпадут в одном лице.

Договор фрахтования (чартер) является двусторонним и возмездным. Его содержание состоит в праве фрахтователя зарезервировать все обусловленное договором судно, другое транспортное средство (часть его вместимости) для перевозки за плату в течение одного или нескольких рейсов предусмотренных данным договором грузов, пассажиров и багажа, а фрахтовщика - получить за предоставленное транспортное средство (часть его вместимости) установленную соглашением сторон плату (именуемую в морском праве фрахтом).

В Советском Союзе морской чартер широко применялся в международном (зарубежном) сообщении для перевозки экспортных и импортных грузов. На воздушном транспорте чартер использовался и на внутренних линиях. С переходом России к рыночным отношениям морские и речные суда фрахтуются для перевозок грузов, пассажиров, багажа также во внутреннем сообщении. Что касается других видов транспорта, то трудно себе представить использование чартера в отношениях с

железнодорожным перевозчиком. Здесь более вероятно применение норм об аренде транспортных средств.

4. ГК относит установление порядка заключения договора фрахтования, а также формы указанного договора к ведению транспортных уставов и кодексов.

В соответствии со ст. 120 КТМ чартер должен содержать наименование сторон, название судна, указание на род и вид груза, размер фрахта, наименование места погрузки, а также места назначения или направления судна. Соглашением сторон в чартер могут быть включены и иные условия и оговорки. Чартер подписывается перевозчиком и фрахтователем или их представителями. В связи с широким применением чартера в мировой практике торгового мореплавания для облегчения его заключения и согласования условий фрахтования судна (его части или определенных судовых помещений) разработаны проформы (примерные договоры) рейсовых чартеров. Такие проформы чартеров часто разрабатываются объединениями судовладельцев и согласовываются с объединениями грузовладельцев, страховщиков, брокеров и др. Проформа чартера обычно имеет кодовое наименование. Так, в СССР были разработаны проформы чартеров под кодовым наименованием Совкол (договор фрахтования судов для перевозки угля), Советвуд (для перевозки леса) и др. Широко известна и применяется в практике торгового мореплавания разработанная в Англии проформа чартера под кодовым наименованием Дженкон.

В ст. 104 ВК и п. 3 ст. 97 КВБТ воспроизведена норма комментируемой статьи ГК без указания на порядок заключения данного договора и его форму. В соответствии с действующими, например, на воздушном транспорте правилами в договоре чартера должны быть предусмотрены наименование сторон, тип воздушного судна, цель фрахтования, максимальное количество перевозимых пассажиров, багажа, грузов и почты, размер платы за фрахтование, место и время отправления, место назначения воздушного судна, а также иные условия, согласованные сторонами.

Статья 788. Прямое смешанное сообщение

Комментарий к статье 788

1. Для сообщения, именуемого прямым смешанным, характерно: а) участие в перевозке грузов, пассажиров и багажа разных (не менее двух) видов транспорта; б) осуществление перевозки по единому транспортному документу на весь путь следования груза, пассажира, багажа из пункта отправления в пункт назначения.

В соответствии с ГК регулировать такие перевозки должен закон о прямых смешанных (комбинированных) перевозках. Такого закона пока нет. Перевозки грузов в прямом смешанном сообщении регулируются нормами транспортных уставов: УЖТ (ст. ст. 65 - 79), КВБТ (ст. ст. 104 - 114), УАТ (ст. ст. 105 - 123). В КТМ и ВК нормы о прямом смешанном сообщении отсутствуют. Правила перевозок грузов в прямом смешанном сообщении разрабатываются и утверждаются согласно ст. 66 УЖТ и ст. 104 КВБТ совместно федеральными органами исполнительной власти в области соответствующих видов транспорта. Пока новые правила не утверждены, действуют правила, утвержденные транспортными министерствами и ведомствами СССР и РСФСР, в той мере, в какой они не противоречат законодательству РФ. Такими правилами, в частности, являются Правила перевозок грузов в прямом железнодорожно-водном сообщении, утвержденные Минморфлотом СССР, МПС СССР, Минречфлотом РСФСР.

Договор прямой смешанной перевозки заключает транспортная организация, начинающая перевозку. Транспортные организации иных видов транспорта участвуют в прямом смешанном сообщении в качестве соперевозчиков. В отношениях с грузоотправителями и грузополучателями участники прямой смешанной перевозки выступают как единый перевозчик. Имущественная ответственность за утрату, недостачу,

повреждение груза до передачи их в пунктах перевалки лежит на сдающей стороне, а после перевалки - на стороне, которой переданы грузы.

2. Взаимоотношения между транспортными организациями и порядок организации перевозок в прямом смешанном сообщении при перевозке грузов, пассажиров, багажа определяются в соответствии с комментируемой статьей соглашениями между организациями соответствующих видов транспорта, заключаемыми в соответствии с законом о прямых смешанных (комбинированных) перевозках. В этом законе следует предусмотреть право заключать договор перевозки в прямом смешанном сообщении как транспортным организациям, так и иным организациям (иным лицам), обладающим лицензией на осуществление подобного вида перевозочной деятельности. Таким лицом может быть, например, транспортный экспедитор. В Конвенции ООН о смешанных (комбинированных) перевозках грузов 1980 г. лицо, заключающее договор смешанной перевозки, именуется оператором. Россия не ратифицировала данную Конвенцию ООН. Однако полезные положения Конвенции можно воспроизвести в законе о прямых смешанных (комбинированных) перевозках.

Пока нет закона о прямых смешанных (комбинированных) перевозках грузов, соглашения о прямом смешанном сообщении должны заключаться организациями разных видов транспорта в соответствии с правилами о заключении договоров, установленными ГК (гл. 28).

Статья 789. Перевозка транспортом общего пользования

Комментарий к статье 789

1. В п. 1 комментируемой статьи дается понятие транспорта общего пользования. Для транспорта общего пользования характерно: а) осуществление перевозки коммерческой организацией, т.е. организацией, извлекающей прибыль из данного вида деятельности; б) обязанность этой организации в соответствии с законом, иным правовым актом или выданным организации разрешением (лицензией) осуществлять перевозки грузов, пассажиров и багажа по обращению любого гражданина или юридического лица.

Договор, заключаемый организацией, отнесенной к транспорту общего пользования, является публичным договором (ст. 426 ГК). Такая организация не вправе отказать в перевозке обратившемуся к ней гражданину или юридическому лицу при наличии возможности осуществить перевозку, а также оказывать предпочтение одному лицу перед другим, кроме случаев, предусмотренных законом или иными правовыми актами. Если перевозчик уклоняется от заключения договора перевозки, то другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор и взыскать причиненные отказом убытки. Транспорт общего пользования обязан осуществлять перевозку грузов, пассажиров, багажа за одинаковую плату, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий пассажиров, грузоотправителей (фрахтователей), получателей (п. 4 ст. 445 ГК).

2. Предусмотренный п. 1 комментируемой статьи перечень организаций, обязанных осуществлять перевозки, до настоящего времени не опубликован. Не установлен еще и порядок публикации. Однако признание транспортной организации в качестве транспорта общего пользования зависит не от наличия или отсутствия такого перечня, а от характера деятельности организации. К транспорту общего пользования относится железнодорожный транспорт, который открыт для общего пользования в соответствии с Федеральным законом "О железнодорожном транспорте в Российской Федерации". Организации иных видов транспорта относятся к транспорту общего пользования, если их цель в соответствии с выданной лицензией состоит в осуществлении за плату перевозок грузов, пассажиров, багажа.

Статья 790. Провозная плата

Комментарий к статье 790

1. Провозная плата - это вознаграждение, за которое перевозчик реализует свою продукцию (перемещение грузов, пассажиров, багажа). Провозная плата именуется тарифом (на морском транспорте применяется также термин "фрахт"). Определение размера провозной платы ГК поставил в зависимость от воли сторон при заключении договоров перевозки или иных предусмотренных гл. 40 ГК соглашений (например, договора фрахтования, договора об организации перевозки грузов), если иное не предусмотрено законом или иными правовыми актами.

2. Иной порядок определения размера провозной платы установлен непосредственно п. 2 комментируемой статьи для перевозки грузов, пассажиров, багажа транспортом общего пользования. Провозная плата в этом случае определяется на основании тарифов, утверждаемых в порядке, установленном транспортными уставами и кодексами.

3. В соответствии с Законом о естественных монополиях железнодорожные перевозки отнесены к сфере, регулируемой данным Законом. Поэтому ценовое регулирование здесь осуществляется посредством определения (установления) цен (тарифов) или их предельного уровня в установленном законом порядке. Закон о естественных монополиях содержит также правило, запрещающее сдерживание экономически оправданного перехода сфер естественных монополий из состояния естественной монополии, определяемого в соответствии с абз. 2 ч. 1 ст. 3 данного Закона, в состояние конкурентного рынка (ст. 6).

4. Провозная плата (тариф) включает не только затраты, связанные непосредственно с перемещением грузов, пассажиров, багажа, но и ряд тесно связанных с перемещением работ, услуг, оказываемых транспортными организациями грузовладельцу, например хранение груза, прибывшего на железнодорожную станцию назначения, в течение 24 часов.

5. В п. 3 комментируемой статьи говорится о тех работах и услугах, которые транспортные организации осуществляют по требованию грузовладельца и на которые нет установленных цен и сборов. Такие работы и услуги по смыслу данной статьи должны оплачиваться по соглашению сторон.

6. В соответствии с правилами, действующими на отдельных видах транспорта, грузовладелец, как правило, обязан оплатить перевозчику провозные платежи и другие платежи по перевозке до выдачи груза получателю. В обеспечение этого права перевозчику предоставлена возможность удерживать переданные ему для перевозки грузы и багаж, т.е. не выдавать их грузовладельцу. Имеется в виду право удержания вещи (ст. ст. 359, 360 ГК). Право удержания морским перевозчиком груза в обеспечение уплаты провозных и других платежей предусмотрено также КТМ (ст. 160), железнодорожным перевозчиком УЖТ (ст. 35), КВВТ (ст. 75).

Предусмотренное п. 4 комментируемой статьи правило применяется, если законом, иными правовыми актами, договором перевозки не предусмотрено иное или если иное не вытекает из существа обязательства.

7. Правило п. 5 комментируемой статьи обязывает органы исполнительной власти РФ, а также субъектов РФ возмещать транспортной организации расходы, связанные со льготами или преимуществами граждан либо юридических лиц по провозной плате за перевозку грузов, пассажиров, багажа, предоставленными им законом или иными правовыми актами. Расходы подлежат возмещению за счет средств соответствующего бюджета.

Статья 791. Подача транспортных средств, погрузка и выгрузка груза

1. Основанием возникновения обязательства по подаче транспортных средств под погрузку ГК называет заявку (заказ), договор перевозки или договор об организации перевозки. По смыслу ст. 794 ГК принятие перевозчиком к исполнению заявки (заказа) означает достижение соглашения по подаче транспортных средств перевозчиком и их использованию отправителем. Тем самым договору перевозки, заключаемому путем вручения груза, предшествует самостоятельное обязательство по подаче транспортных средств и их использованию. Невыполнение перевозчиком или отправителем данного обязательства влечет за собой ответственность (см. коммент. к ст. 794).

При наличии между перевозчиком и отправителем в течение длительного времени устойчивых связей заключаются договоры об организации перевозок, в которых содержатся условия о порядке и сроках подачи транспортных средств под погрузку (ст. 798 ГК). Долгосрочные договоры не освобождают отправителя от обязанности в установленные законом сроки (ст. 11 УЖТ) подать заявку на предоставление транспортных средств.

Условия, связанные с организацией перевозок, содержатся в договоре фрахтования (ст. 787 ГК), который опосредует отношения, связанные с подачей транспортных средств под погрузку (выгрузку).

2. Перевозчик обязан подать под погрузку транспортные средства в срок, установленный принятой заявкой (договором). В ГК отсутствует норма об ответственности за нарушение перевозчиком сроков, установленных на подачу транспортных средств. Такая ответственность на отдельных видах транспорта предусмотрена транспортными уставами и кодексами (например, ст. 100 УЖТ, ст. 115 КВВТ), иными правовыми актами и может быть предусмотрена соглашением сторон. Обязанностью перевозчика является также подача под погрузку исправных транспортных средств. Под исправностью понимается пригодность транспортных средств для перевозки соответствующего груза как в техническом, так и в коммерческом отношении. Отправителю предоставлено право отказаться от поданных неисправных транспортных средств. Неисправность транспортных средств должна быть подтверждена в порядке, предусмотренном транспортными уставами, кодексами и изданными в соответствии с ними правилами. Транспортные средства, от которых грузоотправитель отказался в связи с их неисправностью, считаются неподанными и не подлежат зачету в счет транспортных средств, предусмотренных заявкой (заказом, договором).

Если при перевозке произошла утрата, недостача, повреждение (порча) груза вследствие того, что он был погружен грузоотправителем в коммерческом отношении непригодный вагон, контейнер, от погрузки в который грузоотправитель не отказался, то перевозчик подлежит освобождению от ответственности за несохранность такого груза. В этом случае ответственность перед грузополучателем за утрату, недостачу, повреждение (порчу) груза может быть возложена на грузоотправителя. Такое мнение высказано ВАС РФ применительно к непригодным в коммерческом отношении железнодорожным транспортным средствам (Постановление Пленума ВАС РФ от 06.10.2005 N 30 "О некоторых вопросах практики применения Федерального закона "Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации" <1>). Обязанность доказывания принятия отправителем неисправных транспортных средств должна лежать на перевозчике.

<1> ВВАС РФ. 2006. N 1.

3. Погрузку (выгрузку) груза осуществляют отправитель (получатель) либо транспортная организация. В соответствии с п. 2 комментируемой статьи порядок

погрузки (выгрузки), в том числе и распределение обязанностей по погрузке (выгрузке) между транспортной организацией и отправителем (получателем) груза, предусматривается в договоре с соблюдением положений, установленных транспортными уставами и кодексами и издаваемыми в соответствии с ними правилами. В ГК не называются договоры, в которых определен порядок погрузки (выгрузки) груза. Такими договорами могут быть, например, договоры об организации перевозок, договоры фрахтования.

В договорах должны быть соблюдены положения, установленные транспортными уставами и кодексами и изданными в соответствии с ними правилами. Например, согласно положениям, предусмотренным в УАТ, погрузка осуществляется, как правило, отправителем груза (ст. 57), а выгрузка - грузополучателем и автотранспортным предприятием (ст. 67). Согласно ст. 21 УЖТ погрузка грузов, грузобагажа в вагоны, а также выгрузка из них в местах общего и необщего пользования обеспечиваются грузоотправителями (отправителями), грузополучателями (получателями). Погрузка порожних или груженых контейнеров в вагоны, а также выгрузка таких контейнеров в местах общего пользования обеспечиваются перевозчиками за счет грузополучателей с ее оплатой по соглашению сторон, если иное не установлено законодательством Российской Федерации. Погрузка грузов в контейнеры и выгрузка грузов из контейнеров в местах общего и необщего пользования обеспечиваются грузоотправителями, грузополучателями. Перечень опасных грузов, погрузка и выгрузка которых в местах общего и необщего пользования не допускаются, устанавливается правилами перевозки грузов железнодорожным транспортом. Согласно п. 6 ст. 73 КВВТ погрузка или выгрузка груза осуществляются в порядке, предусмотренном договором, если иное не предусмотрено правилами перевозок грузов.

Статья 792. Сроки доставки груза, пассажира и багажа

Комментарий к статье 792

1. На железнодорожном транспорте сроки доставки грузов и правила исчисления сроков доставки утверждаются в соответствии со ст. 33 УЖТ федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта по согласованию с федеральным органом исполнительной власти в области экономики. Сроки доставки грузов могут устанавливаться в договорах об организации перевозок.

Согласно УАТ сроки доставки грузов и порядок их исчисления устанавливаются для перевозок в междугороднем сообщении (ст. 69). Применительно к остальным перевозкам закреплен лишь общий принцип: автотранспортные организации обязаны перевозить грузы по кратчайшему маршруту, открытому для движения автомобильным транспортом, за исключением случаев, когда по дорожным условиям более рациональна перевозка с увеличением пробега (ст. 70 УАТ). Такой подход обеспечивает доставку груза в разумный срок, о котором говорится в данной статье ГК.

В соответствии со ст. 109 ВК перевозчик обязан доставить принятый к перевозке груз в пункт назначения в установленный срок, который определяется федеральными авиационными правилами или установленными перевозчиком правилами воздушных перевозок, если иное не предусмотрено договором воздушной перевозки.

Морской перевозчик обязан доставлять грузы в срок и маршрутом, которые установлены соглашением сторон, а при отсутствии соглашения - в срок, который разумно требовать от заботливого перевозчика с учетом конкретных обстоятельств (ст. 152 КТМ). В договорах фрахтования сроки доставки груза, как правило, не предусматриваются. Обычно указывается, что судно будет следовать "со всей возможной скоростью" или "с разумной скоростью", под которой понимается не максимальная, а наиболее экономичная скорость. Не считается нарушением договора перевозки всякое отклонение судна от

намеченного пути в целях спасения на море людей, судов и грузов, а равно иное разумное отклонение, если оно не вызвано неправильными действиями перевозчика. На внутреннем водном транспорте сроки доставки грузов и правила исчисления таких сроков определяются правилами перевозок грузов.

Транспортными уставами и кодексами установлена обязанность перевозчика уплатить штраф за нарушение установленных сроков доставки груза. Размер штрафа на каждом виде транспорта установлен соответствующими транспортными уставами и кодексами. Уплата штрафа за просрочку доставки груза не освобождает перевозчика от возмещения вызванных просрочкой убытков в размере, установленном ст. 796 ГК. Например, если в результате просрочки в доставке груз пришел в негодность, перевозчик обязан уплатить управомоченному лицу штраф за нарушение сроков доставки и сумму, на которую понизилась стоимость груза, а при невозможности восстановления поврежденного груза - его стоимость.

2. Перевозка пассажиров на всех видах транспорта осуществляется по расписанию. Сроки доставки багажа и порядок их исчисления определяются транспортными уставами, кодексами и принятыми в их развитие правилами перевозок пассажиров и багажа. На железнодорожном транспорте срок доставки багажа определяется временем следования до станции назначения поезда, с которым был отправлен багаж. Если багаж следует по маршруту с перегрузкой в пути, то срок доставки багажа определяется временем следования по данному маршруту согласованных поездов с добавлением одних суток на каждую перегрузку (ст. 89 УЖТ). Согласно ст. 88 УАТ принятый к перевозке отдельно от пассажира багаж должен быть доставлен в пункт назначения не позднее дня прибытия пассажира в этот пункт по расписанию. Сроки перевозки пассажиров и багажа на внутреннем водном транспорте устанавливаются согласно расписанию движения судов (п. 1 ст. 95 КВВТ). При перевозках багажа морским транспортом перевозчик обязан доставить багаж, перевозимый на пассажирских и грузопассажирских судах, в соответствии с расписанием прибытия в пункт назначения того судна, на котором багаж был отправлен.

Воздушный перевозчик обязан принять меры к тому, чтобы багаж пассажира был отправлен и доставлен тем же рейсом, которым следует пассажир.

В ГК нет нормы об ответственности перевозчика за несвоевременную доставку багажа. Ответственность за просрочку в доставке багажа предусмотрена в транспортных уставах и кодексах (ст. 196 КТМ, ст. 120 ВК, ст. 108 УЖТ, ст. 116 КВВТ, ст. 138 УАТ). За просрочку в доставке багажа транспортные организации уплачивают штраф.

Статья 793. Ответственность за нарушение обязательств по перевозке

Комментарий к статье 793

1. В комментируемой статье закреплены наиболее общие положения об ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства по перевозке грузов, пассажиров и багажа. Объем и основания ответственности перевозчика установлены непосредственно в ГК (см. коммент. к ст. ст. 794 - 796), а также в транспортных уставах и кодексах. Если нормы об ответственности перевозчика, содержащиеся в действующем уставе УАТ, не соответствуют ГК, следует руководствоваться нормами ГК и иными законами РФ.

2. ГК допускает возможность установления ответственности соглашением перевозчика с пассажирами и грузовладельцами. Однако, как общее правило, нельзя договориться об устранении ответственности либо об ее ограничении. Изъятие допускается только применительно к перевозке груза и в случае, если возможность такого соглашения предусмотрена транспортными уставами и кодексами. Возможность соглашения об освобождении перевозчика от ответственности или уменьшении пределов

его ответственности предусмотрена, например, ст. 175 КТМ. По смыслу комментируемой статьи ГК стороны могут договориться об усилении ответственности перевозчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства перевозки пассажира и багажа. Согласно ст. 123 ВК перевозчик имеет право заключать соглашения с пассажирами, грузоотправителями и грузополучателями о повышении пределов своей ответственности по сравнению с пределами, установленными ВК или международными договорами РФ. Аналогично может решаться данный вопрос и применительно к перевозкам грузов другими видами транспорта.

Статья 794. Ответственность перевозчика за неподачу транспортных средств и отправителя за неиспользование поданных транспортных средств

Комментарий к статье 794

1. В п. 1 комментируемой статьи предусмотрена взаимная ответственность участников обязательства за неподачу под погрузку транспортных средств и их неиспользование. Объем и основания ответственности перевозчика за неподачу транспортных средств, а отправителя за непредъявление груза либо неиспользование поданных транспортных средств по иным причинам устанавливаются транспортными уставами и кодексами, а также соглашениями сторон.

Материальная ответственность железных дорог и отправителей груза за неподачу вагонов и контейнеров и неиспользование грузоотправителем поданных вагонов и контейнеров установлена в ст. 94 УЖТ. Перевозчик и отправитель несут друг перед другом ответственность в виде штрафа (ст. 127 УАТ, ст. 115 КВВТ) за невыполнение автотранспортными предприятиями и грузоотправителями обязательства по подаче автомобилей под погрузку груза и неиспользование этих автомобилей грузоотправителями; за неподачу перевозчиком транспортных средств для перевозки грузов или буксировки плотов, непредъявление отправителем к перевозке груза или древесины в плотях; за непредъявление к перевозке груза.

Ответственность за невыполнение обязательства по подаче транспортных средств и их использованию может быть установлена соглашением сторон. При этом действует общее правило о невозможности соглашения сторон об устранении или ограничении ответственности перевозчика (ст. 793 ГК).

2. Установленный комментируемой статьей, транспортными уставами и кодексами, постановлениями Правительства СССР и РФ штраф является исключительной неустойкой. В п. 2 комментируемой статьи дан перечень оснований освобождения перевозчика и грузоотправителя от ответственности за неподачу транспортных средств и непредъявление груза к перевозке, применимых к отношениям перевозчика и грузоотправителя на всех видах транспорта. Освобождают от ответственности: а) непреодолимая сила, а также, как сказано в комментируемой статье, иные явления стихийного характера (пожары, заносы, наводнения) и военные действия; б) прекращение или ограничение перевозки грузов в определенных направлениях, установленные в порядке, предусмотренном соответствующим уставом или кодексом; в) иные случаи, предусмотренные транспортными уставами и кодексами.

Под непреодолимой силой понимается чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство (п. 1 ст. 202 ГК). Для освобождения от ответственности перевозчика или отправителя по данной причине необходимо, чтобы обстоятельство, на которое ссылается сторона как на явление непреодолимой силы, было чрезвычайным и непредотвратимым при конкретных обстоятельствах. Так, шторм 5 баллов - непреодолимая сила для небольшого судна и вполне нормальное условие мореплавания для крупного океанского лайнера. Заносы и наводнения - почти всегда стихийное

бедствие, но пожар может быть признан непреодолимой силой, если он возник не по вине перевозчика или отправителя.

Основанием для освобождения от ответственности являются также военные действия.

Перевозчик и грузоотправитель могут быть освобождены от ответственности, предусмотренной комментируемой статьей, в случае прекращения или ограничения перевозки грузов в определенных направлениях в порядке, предусмотренном соответствующим транспортным уставом или кодексом.

3. Иные случаи освобождения от ответственности за неподачу транспортных средств или непредъявление груза к перевозке предусматриваются в транспортных уставах и кодексах, например ст. ст. 116, 117 УЖТ, ст. 131 УАТ, ст. 115 КВВТ.

Статья 795. Ответственность перевозчика за задержку отправления пассажира

Комментарий к статье 795

1. ВК установил ответственность перевозчика за просрочку доставки пассажира и багажа в пункт назначения в форме штрафа в размере 25% установленного федеральным законом МРОТ за каждый час просрочки, но не более 50% провозной платы, если он не докажет, что просрочка имела место вследствие непреодолимой силы, устранения неисправности воздушного судна, угрожающей жизни или здоровью пассажира, либо иных обстоятельств, не зависящих от перевозчика. На железнодорожном транспорте предусмотрена ответственность за задержку отправления поезда или опоздание поезда на станцию назначения, за исключением перевозок в пригородном сообщении. Железная дорога уплачивает пассажиру штраф в размере 3% стоимости проезда за каждый час просрочки, но не более чем в размере стоимости проезда, если не докажет, что задержка или опоздание поезда имели место вследствие непреодолимой силы, устранения угрожающей жизни и здоровью пассажира неисправности транспортных средств или иных не зависящих от дороги обстоятельств (ст. 110 УЖТ). Морской перевозчик уплачивает пассажиру штраф в размере до 50% платы за проезд и платы за провоз багажа за задержку отправления судна, перевозящего пассажира, или прибытие судна с опозданием в пункт назначения (ст. 196 КТМ). На внутреннем водном транспорте за несоблюдение сроков доставки грузов или буксируемого объекта перевозки буксировщик уплачивает пени в размере 9% провозной платы за каждые сутки просрочки, но не более чем 50% провозной платы (ст. 116 КВВТ).

Задержка отправления транспортного средства или опоздание его прибытия в пункт назначения дает основание для предъявления к перевозчику требования о возмещении пассажиру морального вреда, вызванного задержкой отправления транспортного средства или опозданием его прибытия в пункт назначения. В производстве судов общей юрисдикции были, например, дела по искам, предъявленным пассажирами, о возмещении морального ущерба за задержку рейса или опоздание в прибытии в пункт назначения воздушного судна.

2. Пунктом 2 комментируемой статьи предусмотрено право пассажира на отказ от перевозки из-за задержки отправления транспортного средства и возврат провозных платежей. Платежи подлежат возврату независимо от времени задержки.

Статья 796. Ответственность перевозчика за утрату, недостачу и повреждение (порчу) груза или багажа

Комментарий к статье 796

1. ГК ввел обобщенное понятие "несохранность" груза в качестве условия ответственности перевозчика. Под несохранностью груза следует понимать утрату, недостачу, повреждение (порчу) груза или багажа.

Перевозчик несет ответственность с момента принятия груза (багажа) к перевозке, т.е. его вручения перевозчику, до его выдачи управомоченному лицу. Время принятия груза к перевозке и его выдачи обычно указывается в транспортном документе (накладной, коносаменте, багажной квитанции).

Упомянутое в комментируемой статье лицо, имеющее право на получение груза, несколько отличается от предусмотренного ст. 785 ГК, согласно которой под управомоченным на получение груза лицом понимается его получатель. Аналогично решен вопрос о лице, управомоченном на получение груза, в транспортных уставах и кодексах. В комментируемой статье говорится не только о грузополучателе как лице, которому выдается груз, но и об управомоченном им лице. Однако, кого следует понимать под управомоченным получателем лицом, не сказано. Если под управомоченным получателем лицом подразумевается агент, экспедитор или иной представитель получателя, то и в этом случае управомоченным на получение груза лицом остается лицо, указанное в транспортном документе, т.е. грузополучатель, так как агент, экспедитор или иной представитель получателя действуют от его имени и по его надлежаще оформленному поручению. Если же агент или экспедитор, с которым получатель состоит в договорных отношениях, действует от своего имени, то в транспортных документах именно он называется в качестве грузополучателя. Поэтому указание в комментируемой статье на выдачу груза не только получателю, но и управомоченному им лицу представляется излишним.

2. Лицом, управомоченным на получение багажа, согласно УЖТ является предъявитель багажной квитанции и проездного билета. В КТМ указано, что багаж должен быть выдан управомоченному на его получение лицу (ст. 177). Согласно ст. 103 ВК багаж выдается пассажиру или управомоченному на получение багажа лицу, которым является предъявитель багажной квитанции (ярлыка, бирки и т.п.).

3. В отличие от Основ гражданского законодательства, которые отнесли решение вопроса о размере и условиях ответственности перевозчика к компетенции транспортных уставов и кодексов, ГК предусмотрел общие нормы об основании, размере и условиях ответственности перевозчика. В соответствии с ГК перевозчик отвечает за несохранность груза или багажа при наличии вины, которая предполагается. Перевозчик может быть освобожден от ответственности, если докажет, что утрата, недостача, повреждение (порча) груза или багажа произошли вследствие обстоятельств, которые перевозчик не мог предотвратить и устранение которых от него не зависело.

В комментируемой статье не конкретизируются обстоятельства, которые перевозчик не мог предотвратить или наступление которых от него не зависело. Примерный перечень специфических и наиболее часто встречающихся в практике деятельности транспорта обстоятельств, доказанность которых перевозчиком может свидетельствовать об отсутствии его вины в причинении ущерба отправителю или получателю груза, содержится в действующих УЖТ (ст. 95), УАТ (ст. 132), КВВТ (ст. 117), КТМ (ст. 166), например: непреодолимая сила, действия или упущения отправителя или получателя, недостатки тары или упаковки, которые не могли быть замечены по наружному виду при приеме груза.

Наличие в транспортных уставах и кодексах примерного перечня обстоятельств, доказанность которых перевозчиком может освободить его от ответственности за несохранность груза или багажа, не противоречит общей норме об освобождении перевозчика от ответственности за несохранность груза или багажа, так как эти перечни содержат именно те обстоятельства, которые перевозчик не мог предотвратить и устранение которых от него не зависело.

По буквальному смыслу правила п. 1 комментируемой статьи, являющемуся императивным, заявитель требования не должен доказывать вину перевозчика в любых случаях несохранности груза. Однако в действующих транспортных уставах и кодексах, и что особенно важно, в УЖТ (ст. 118), КТМ (ст. 168), КВВТ (ст. 118) есть правила, допускающие при определенных условиях предположение об отсутствии вины перевозчика, пока она не будет доказана заявителем претензии. Такое правило есть и в ст. 133 УАТ. Нельзя не учитывать также, что в ряде международных конвенций и соглашений о перевозках грузов предусмотрен перечень особых рисков, освобождающих перевозчика от ответственности за потерю или повреждение груза. Так, в п. 4 ст. 17 Конвенции о договоре международной дорожной перевозки грузов, участником которой является Россия, установлено, что перевозчик освобождается от лежащей на нем ответственности, когда потеря или повреждение груза явились следствием особого риска, неразрывно связанного с одним или несколькими из перечисленных в данном пункте обстоятельств, в их числе: отсутствие или повреждение упаковки груза; погрузка, размещение, выгрузка груза отправителем или получателем груза или лицами, действующими от их имени; недостаточность или неудовлетворительность маркировки груза и др. Аналогичные освобождающие перевозчика от ответственности за убытки обстоятельства предусмотрены Соглашением, заключенным СССР (Россией) с Финляндией, о прямом железнодорожном сообщении. В рыночных условиях едва ли целесообразно ставить внутреннего автомобильного и железнодорожного перевозчика в худшее положение по сравнению с международным. Особые риски, свидетельствующие об отсутствии вины перевозчика, предусмотрены также Брюссельской конвенцией об унификации некоторых правил о коносаментах от 25 августа 1924 г. Россия присоединилась к Протоколу от 23 февраля 1968 г. об изменении данной Конвенции ^{<1>} и, следовательно, должна соблюдать ее правила.

<1> СЗ РФ. 1999. N 2. Ст. 244.

Пунктом 2 ст. 784 ГК предусмотрено, что общие условия перевозки определяются транспортными уставами и кодексами, иными законами и издаваемыми в соответствии с ним правилами. Это правило позволяет заключить, что законодатель был вправе включить в новые транспортные уставы и кодексы общее условие, предусматривающее обязанность грузоотправителя (грузополучателя) доказать вину перевозчика за несохранность груза, несмотря на наличие обстоятельств, освобождающих перевозчика от ответственности за несохранность груза. Поэтому вызывает большие сомнения разъяснение ВАС РФ, содержащееся в Постановлении Пленума ВАС РФ от 12.11.1998 N 18. Согласно этому разъяснению при применении ст. 118 УЖТ, обязывающей грузоотправителя (грузополучателя) доказывать вину перевозчика в несохранности груза, арбитражным судам следует руководствоваться ст. 796 ГК, содержащей презумпцию вины перевозчика.

4. Пределы ответственности перевозчика за несохранность груза претерпели в ГК некоторые изменения по сравнению с соответствующими нормами транспортных уставов и кодексов СССР. Пунктом 3 комментируемой статьи установлены обязанность перевозчика в случае повреждения (порчи) груза при невозможности восстановления груза возместить его стоимость, а также обязанность возратить отправителю (получателю) провозную плату не только за недоставленный груз (полностью или в части), но и за поврежденный (испорченный) груз.

Пределы ответственности воздушного перевозчика, установленные ВК, отличаются от предусмотренных ГК. Согласно ст. 119 ВК за утрату, недостачу или повреждение (порчу) багажа, груза, принятых к воздушной перевозке без объявленной ценности, воздушный перевозчик несет ответственность в размере их стоимости, но не более чем в размере двух установленных федеральным законом МРОТ за килограмм веса багажа или груза. Действующий КТМ содержит норму об ограничении ответственности перевозчика.

Согласно ст. 170, применяемой в зарубежных перевозках, в случае, если род и вид, а также стоимость груза не были объявлены отправителем до погрузки груза и не были внесены в коносамент, ответственность перевозчика за несохранность груза не может превышать 666,67 расчетной единицы за место или другую единицу отгрузки либо двух расчетных единиц за килограмм массы брутто утраченного или поврежденного груза в зависимости от того, какая сумма выше.

Правила об ответственности, предусмотренные ст. 119 ВК и ст. 170 КТМ, соответствуют общепринятой международной практике, хотя они не вполне соответствуют императивной норме общего закона - ГК. Международными конвенциями и соглашениями о перевозке грузов, пассажиров и багажа установлен предел ответственности перевозчика, как правило, в соответствующих суммах за единицу веса или место груза или багажа.

Стоимость груза и 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.

5. Правилom п. 4 комментируемой статьи установлено, что документы о причинах несохранности груза или багажа (коммерческий акт, акт общей формы и т.п.), составляемые перевозчиком в одностороннем порядке, подлежат в случае спора оценке судом наряду с другими документами, удостоверяющими обстоятельства, которые могут служить основанием для ответственности перевозчика, отправителя либо получателя груза или багажа. Отправитель и получатель груза или багажа вправе для подтверждения обстоятельств, могущих служить основанием ответственности перевозчика, использовать не только акты, составляемые перевозчиком в одностороннем порядке, но и другие документы. Суд, решая вопрос об ответственности за несохранность груза или багажа, обязан исследовать и оценить все представленные доказательства в совокупности, не выделяя как наиболее доказательные акты и другие документы, составляемые перевозчиком в одностороннем порядке.

Статья 797. Претензии и иски по перевозкам грузов

Комментарий к статье 797

1. Досудебный (претензионный) порядок урегулирования спора допускается только в случаях, прямо предусмотренных федеральным законом или договором. Пунктом 1 комментируемой статьи сохранен обязательный претензионный порядок во взаимоотношениях по перевозке грузов между лицом, обладающим правом заявить иск к перевозчику, и перевозчиком. Арбитражный суд вправе оставить исковое заявление без рассмотрения, если истец не представил документы, подтверждающие соблюдение претензионного порядка урегулирования спора с перевозчиком (п. 2 ст. 148 АПК).

Определение порядка обращения с претензией к перевозчику ГК отнес к компетенции соответствующих транспортных уставов и кодексов. Такой порядок установлен в УЖТ (ст. ст. 120 - 124), УАТ (ст. ст. 158 - 165 и 168), КВВТ (ст. ст. 161 - 163), КТМ (ст. ст. 402 - 407) и изданными на их основе правилами. Порядок предъявления претензий к воздушному перевозчику предусмотрен ст. ст. 122 - 127 ВК. Согласно КТМ предъявление претензии к перевозчику обязательно только для каботажных (внутренних) перевозок груза.

2. Все транспортные уставы и кодексы определяют момент, с которого возникает право на обращение с претензией к перевозчику. Претензии к перевозчику о недостатке, повреждении (порче) груза, а также о просрочке в его доставке могут быть предъявлены со дня выдачи груза (на воздушном транспорте - со дня, следующего за днем выдачи груза); об утрате груза - по истечении 30 суток (на воздушном транспорте - 10 суток) со

дня окончания срока доставки; претензия об утрате груза, перевозившегося в прямом смешанном сообщении, может быть предъявлена по истечении 4 месяцев со дня приема груза к перевозке. Во всех остальных случаях - со дня наступления события, послужившего основанием для предъявления претензии.

В ГК не называется срок, в течение которого отправитель или получатель могут обратиться к перевозчику с претензией. Такой срок для внутренних перевозок установлен УЖТ, УАТ, ВК - 6 месяцев для предъявления претензий об утрате, недостатке, повреждении (порче) груза. Иные сроки установлены в ст. 127 ВК для перевозок грузов в международном воздушном сообщении. По КТМ и КВВТ претензия к перевозчику, вытекающая из договора перевозки груза, может быть предъявлена в течение срока исковой давности. Отсутствие в комментируемой статье указания на срок предъявления претензии к перевозчику не означает, что они не могут быть предусмотрены в транспортных уставах и кодексах. ГК отнес определение порядка предъявления претензий к их ведению, а срок на их предъявление - неотъемлемая часть порядка. Кроме того, согласно п. 2 ст. 784 ГК общие условия перевозки определяются транспортными уставами и кодексами и изданными в соответствии с ними правилами.

В соответствии с УЖТ (ст. 123) и ВК (ст. 126) перевозчик может принять претензию, заявленную по истечении установленного на ее предъявление срока, только при наличии уважительных причин его пропуска. Следовательно, железнодорожный и воздушный перевозчики вправе не рассматривать претензию, заявленную по истечении установленного для ее предъявления срока. Тем не менее грузоотправитель и грузополучатель вправе обратиться в арбитражный суд с иском. Такое разъяснение дал Пленум ВАС РФ в Постановлении от 06.10.2005 N 30. В Постановлении говорится, что предъявление грузоотправителем или грузополучателем претензии к предприятию железнодорожного транспорта за пределами срока, предусмотренного ст. 123 УЖТ, при условии соблюдения установленного УЖТ порядка предъявления претензии не является основанием к возвращению искового заявления. В качестве неблагоприятного последствия нарушения претензионного срока Пленум назвал отнесение на истца судебных расходов независимо от исхода дела.

Претензия должна быть заявлена в письменной форме с приложением накладной (коносамента). УЖТ требует предоставления документов, подтверждающих предъявленные заявителем требования (ст. 120). В транспортных уставах и кодексах содержится указание о приложении к претензии также коммерческого акта либо иного установленного уставом или кодексом документа в случае недостачи или повреждения (порчи) груза. Перевозчик обязан принять к рассмотрению претензию без коммерческого акта, если был обжалован отказ в его составлении (ст. 120 УЖТ, ст. 405 КТМ, ст. 161 КВВТ). ВК лишил коммерческий акт правоустанавливающего значения. Его отсутствие не лишает пассажира, грузоотправителя и грузополучателя права на предъявление претензии (п. 5 ст. 124). Однако в случае недостачи, повреждения (порчи) груза наличие коммерческого акта для предъявления претензии необходимо, если у грузополучателя отсутствует грузовая накладная (п. 5 ст. 125).

К претензии должен быть приложен также документ, удостоверяющий количество и стоимость отправленного груза. Отсутствие последнего не лишает права на обращение с претензией, но может затруднить принятие перевозчиком решения об удовлетворении претензии.

Право на предъявление претензии принадлежит получателю или отправителю при условии представления соответствующего транспортного документа (ст. 120 УЖТ, ст. 158 УАТ, ст. 162 КВВТ), получателю - в случае просрочки в доставке груза. ВК, УЖТ предоставляют право на предъявление претензии грузополучателю и страховщику при предъявлении соответствующих перевозочных документов, а также документов, подтверждающих факты заключения договора страхования и выплаты страхового возмещения (подп. 5 п. 2 ст. 125 ВК, ст. 120 УЖТ).

В соответствии с УЖТ право на предъявление претензий, связанных с осуществлением перевозок груза, грузобагажа, предоставляется также страховщику, который выплатил страховое возмещение грузоотправителю (отправителю), грузополучателю (получателю), в связи с ненадлежащим исполнением перевозчиком обязательств по перевозке. Это означает, что страховщик, выплативший страховое возмещение страхователю, имеет право обращаться с претензией к перевозчику от своего имени без доверенности. Доверенности грузоотправителя, грузополучателя на предъявление претензии страховщиком не требуется в силу предоставленного страховщику права непосредственно законом - УЖТ.

Претензия к перевозчику предъявляется по месту нахождения перевозчика - транспортной организации, перевозившей груз. Согласно ВК претензия предъявляется к перевозчику в аэропорту пункта отправления или в аэропорту пункта назначения по усмотрению заявителя.

3. Пунктом 2 комментируемой статьи установлен 30-дневный срок, в течение которого перевозчик обязан ответить на претензию. Нормы УАТ, устанавливавшие 3-месячный срок для ответа на претензию по перевозкам грузов одним видом транспорта и 6-месячный по перевозкам в прямом смешанном сообщении, утратили силу как не соответствующие ГК. В течение месячного срока перевозчик обязан рассмотреть претензию и либо удовлетворить ее, либо дать мотивированный ответ об отказе в удовлетворении претензии полностью или в части. В случае полного или частичного отказа в удовлетворении претензии, а также неполучения по окончании месячного срока ответа на претензию грузоотправитель и грузополучатель могут предъявить иск к перевозчику. Ответ перевозчика о признании претензии полностью или в части является основанием для взыскания признанной суммы (если перевозчик не перевел ее добровольно) в бесспорном порядке на основе исполнительной надписи нотариуса. Такой порядок предусмотрен действующим Постановлением Совета Министров РСФСР от 11.03.1976 N 171 "Об утверждении Перечня документов, по которым взыскание задолженности производится в бесспорном порядке на основании исполнительных надписей органов, совершающих нотариальные действия" (в ред. от 30.12.2000) <1>.

<1> СП РСФСР. 1976. N 7. Ст. 56; 1986. N 2. Ст. 10; 1989. N 13. Ст. 72; САПП РФ. 1993. N 39. Ст. 3613; 1994. N 2. Ст. 79; СЗ РФ. 1996. N 26. Ст. 3140; 1999. N 46. Ст. 5569; 2001. N 2. Ст. 187.

Взыскание признанных перевозчиком сумм по исполнительной надписи нотариуса является правом, а не обязанностью заинтересованного лица. Арбитражные суды не должны отказывать в принятии исковых заявлений от грузополучателей, грузоотправителей, других управомоченных лиц, не воспользовавшихся своим правом на бесспорное взыскание признанных перевозчиком сумм.

4. Исковая давность по требованиям, вытекающим из перевозки груза, установлена в 1 год. Определение момента, с которого должно начаться течение исковой давности, ГК отнес к ведению транспортных уставов и кодексов. Согласно ст. 125 УЖТ иски к железным дорогам, возникшие в связи с осуществлением перевозки груза, грузобагажа, багажа, могут быть предъявлены в случаях полного или частичного отказа железной дороги удовлетворить претензию либо неполучения от железной дороги ответа в течение установленного для ответа срока. Аналогично решен данный вопрос в УАТ, КВБТ, ВК.

5. В комментируемой статье не сказано о претензиях пассажиров об утрате, повреждении (порче) багажа. ВК закрепил такие правила в п. 1 ст. 125 и ст. 126, УЖТ - в ст. 122. В соответствии со ст. 126 ВК пассажир в течение 6 месяцев со дня наступления события, послужившего основанием для предъявления претензии, имеет право предъявить перевозчику заявление в случае утраты, недостачи, повреждения (порчи) багажа (с предъявлением багажной квитанции или коммерческого акта), просрочки его доставки, а

также прекращения по инициативе перевозчика договора воздушной перевозки пассажира.

Истечение установленного ВК 6-месячного срока дает перевозчику право не принимать от грузоотправителя, грузополучателя и пассажира заявление о нарушении договора воздушной перевозки. Но перевозчик вправе принять претензию, если признает уважительной причину пропуска срока на предъявление претензии (п. 2 ст. 126). Аналогичное правило предусмотрено ст. 123 УЖТ. Что касается права на обращение в суд, то судебная практика исходит из того, что пропуск срока на предъявление претензии не является основанием к отказу в принятии исковых заявлений. Так, Пленум ВС РФ в Постановлении N 7 указал, что истечение установленного законодательством пресекательного срока на предъявление гражданином претензии не является основанием к отказу в судебной защите, так как это противоречит ст. 46 Конституции и Закону о защите прав потребителей (п. 5).

Статья 798. Договоры об организации перевозок

Комментарий к статье 798

Предусмотренные комментируемой статьей договоры не заменяют договоров перевозки. Их назначение состоит в упорядочении взаимоотношений сторон, связанных с организацией систематических перевозок грузов. Заключение таких договоров предусмотрено ст. 10 УЖТ, ст. 118 КТМ, ст. 68 КВВТ.

В соответствии с комментируемой статьей участниками договоров об организации перевозок являются перевозчик и грузовладелец. ГК и транспортные уставы и кодексы под участником данного договора имеют в виду лицо, принимающее на себя обязанность систематически предъявлять к перевозке грузы в обусловленном объеме и в обусловленные сроки. Термин "грузовладелец" точно отражает специфику контрагента перевозчика, так как грузовладелец и отправитель груза не всегда совпадают в одном лице.

ГК к существенным условиям данных договоров отнес объемы и сроки предоставления транспортных средств и предъявления грузов для перевозки, порядок расчетов. Другие условия организации перевозок грузов (например, ответственность за нарушение условий договора, маршруты перевозок, календарные графики подачи под погрузку тоннажа) могут быть предусмотрены транспортными уставами и кодексами, иными законами и издаваемыми в соответствии с ними правилами, а также согласованы сторонами при заключении соответствующих договоров об организации перевозок.

Статья 799. Договоры между транспортными организациями

Комментарий к статье 799

1. Организации различных видов транспорта заключают между собой предусмотренные комментируемой статьей ГК договоры чаще всего для обеспечения бесперебойной передачи (перевалки) груза с одного вида транспорта на другой в разумные сроки и с наименьшими потерями.

2. Наиболее распространенным видом таких договоров являются узловые соглашения. Порядок и условия их заключения и исполнения определяются транспортными уставами и кодексами. Например, порядок заключения узловых соглашений, обеспечивающих перевалку следующего в прямом смешанном сообщении груза с одного вида транспорта на другой, предусмотрен в п. 2 ст. 112 КВВТ, в Правилах перевозок грузов в прямом смешанном железнодорожно-водном сообщении и иных

правилах, регулирующих перевозки грузов в прямом смешанном сообщении с участием нескольких видов транспорта.

3. В комментируемой статье кроме узловых соглашений названы также договоры на централизованный завоз и вывоз. Содержание данного договора в статье не раскрывается. В настоящее время действуют Правила централизованного вывоза (завоза) грузов с железнодорожных станций, расположенных на территории Российской Федерации, выполняемые транспортно-экспедиционными предприятиями, утвержденные МПС России и Минтрансом России от 14.05.1993 N АК-7/ЦМ-180.

В комментируемой статье говорится только о договорах между транспортными организациями. Видимо, имеется в виду, что отправители или получатели груза могут предусмотреть обязанность соответствующей организации вывозить все отправляемые ими (или завозить все получаемые) грузы на станции, в порты (со станций, портов) в договоре, заключаемом с транспортным экспедитором (ст. 801 ГК).

4. Порядок заключения договоров между транспортными организациями в соответствии с ч. 2 комментируемой статьи определяется транспортными уставами и кодексами, другими законами и иными правовыми актами.

В комментируемой статье перечислены наиболее известные договоры, заключаемые транспортными организациями между собой. В целях организации работы по обеспечению перевозок грузов они могут заключать и другие договоры.

Статья 800. Ответственность перевозчика за причинение вреда жизни или здоровью пассажира

Комментарий к статье 800

1. Транспортные средства являются источниками повышенной опасности для жизни и здоровья людей. Имущественная ответственность за вред, причиненный деятельностью, связанной с повышенной опасностью для окружающих, предусмотрена гл. 59 ГК об обязательствах вследствие причинения вреда. Хотя перевозчик и пассажир находятся в договорных отношениях, вред жизни или здоровью пассажира, причиненный в период перевозки, подлежит возмещению в соответствии с правилами, установленными для внедоговорного вреда. Такой вред должен быть возмещен в полном объеме (ст. 1064 ГК) и независимо от вины перевозчика. Он может быть освобожден от ответственности, если докажет, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего (ст. 1079 ГК). Но если возникновению или увеличению вреда содействовала грубая неосторожность самого потерпевшего, то в зависимости от степени его вины размер возмещения вреда может быть уменьшен (ст. 1083 ГК).

Вина потерпевшего не учитывается при возмещении дополнительных расходов (п. 1 ст. 1085 ГК), при возмещении вреда в связи со смертью кормильца (ст. 1089 ГК), а также при возмещении расходов на погребение.

2. Законом или договором перевозки может быть предусмотрена повышенная ответственность перевозчика. Возможность установить законом более высокий размер ответственности перевозчика предусмотрена ст. 117 ВК.

3. Если перевозка пассажира подпадает под действие международного договора, в котором участвует Российская Федерация (например, Афинская конвенция о перевозке морем пассажиров и их багажа 1974 г., Конвенция для унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок, 1929 г. с изменениями, внесенными Гаагским протоколом 1955 г.), условия, порядок и пределы ответственности перевозчика за причинение смерти или повреждение здоровья пассажира определяются правилами соответствующего договора. В международной практике в настоящее время действует новая Конвенция для унификации некоторых правил международных воздушных перевозок (Монреаль, 28 мая 1999 г.). Но Россия в нем не участвует.

4. Иной подход к ответственности перевозчика за смерть пассажира и повреждение его здоровья содержится в ст. 186 КТМ применительно к перевозке пассажира в заграничном сообщении, если только перевозчик и пассажир не являются гражданами Российской Федерации (ст. 197 КТМ). Ответственность перевозчика наступает при наличии его вины, вины его работников или агентов, действовавших в пределах своих обязанностей (полномочий). Вина перевозчика, его работников или агентов, действовавших в пределах своих обязанностей, предполагается в случаях, если смерть пассажира, повреждение его здоровья произошли в результате кораблекрушения, столкновения, посадки, судна на мель, взрыва или пожара на судне или недостатков судна.

Глава 41. ТРАНСПОРТНАЯ ЭКСПЕДИЦИЯ <1>

<1> При подготовке комментария к гл. 41 использована справочно-правовая система "КонсультантПлюс".

Статья 801. Договор транспортной экспедиции

Комментарий к статье 801

1. Договор транспортной экспедиции - разновидность договора возмездного оказания услуг. Предмет договора транспортной экспедиции определяется обязательствами по организации и осуществлению перевозок.

Услуги, оказываемые транспортным экспедитором, можно подразделить на основные, формирующие данный договор, и дополнительные, которые могут содержаться в договоре, а могут и отсутствовать в нем.

По смыслу комментируемой статьи основные условия договора транспортной экспедиции связаны с перевозкой груза. В их числе прежде всего заключение по заданию клиента договоров об организации перевозок соответствующим видом транспорта или в смешанном сообщении, оформление заказов и заявок на подачу транспортных средств под погрузку, оплата провозных платежей, заключение договоров перевозки, договоров фрахтования, обеспечение отправки и получения груза и т.п.

К дополнительным услугам отнесены получение требующихся для экспорта и импорта документов, выполнение в порядке, предусмотренном Таможенным кодексом, таможенных и иных формальностей, проверка количества и состояния груза, его погрузка и выгрузка, уплата пошлин, сборов и других расходов, возлагаемых на клиента, хранение груза, его получение в пункте назначения. Экспедитор может также взять на себя маркировку груза, его затаривание, проверку состояния упаковки и маркировки, складирование, совершение других операций с грузом.

2. Сторонами в договоре транспортной экспедиции выступают экспедитор и клиент. Экспедитором может быть юридическое лицо или гражданин-предприниматель. Функции экспедитора осуществляет, как правило, лицо, не являющееся перевозчиком груза. Вместе с тем ГК допускает возможность принятия перевозчиком на себя обязанностей экспедитора. Договор экспедиции заключает та же транспортная организация, которая осуществляет доставку груза. Например, автотранспортная организация, которой груз вручен для перевозки, заключает также с его отправителем договор транспортной экспедиции. В этом случае одно и то же лицо будет выполнять функции, составляющие содержание разных договоров с несовпадающими правами и обязанностями. Договор перевозки груза, являющийся реальным договором, заключается путем вручения экспедитором по поручению клиента груза перевозчику для его доставки из пункта отправления в пункт назначения. Совершаемые той же транспортной организацией

операции, предшествующие договору перевозки, а также способствующие доставке груза и получению его клиентом, составят содержание договора транспортной экспедиции.

Экспедитор осуществляет свою деятельность не только за счет клиента, но и за вознаграждение. Он может действовать от имени клиента на основании выданной ему доверенности (ст. 802 ГК). Но клиент может предоставить экспедитору право заключать договоры от собственного имени, т.е. практически выполнять функции агента клиента. В этом случае в отношениях с третьими лицами, и прежде всего с перевозчиком, стороной в соответствующем обязательственном отношении (например, грузоотправителем или грузополучателем) будет экспедитор. Тем не менее по отношению к клиенту в соответствии с заключенным с ним договором транспортной экспедиции такое лицо остается экспедитором и будет нести перед ним ответственность за ненадлежащее исполнение обязанностей экспедитора.

3. Пунктом 3 комментируемой статьи определение условий выполнения договора транспортной экспедиции отнесено к соглашению сторон, если иное не установлено законом о транспортно-экспедиционной деятельности, другими законами или иными правовыми актами. В настоящее время вступил в силу Федеральный закон от 30.06.2003 N 87-ФЗ "О транспортно-экспедиционной деятельности" <1>. МПС России и Минтранс России утвердили Правила централизованного вывоза (завоза) грузов с железнодорожных станций, расположенных на территории Российской Федерации, выполняемого транспортно-экспедиционными предприятиями (см. письмо МПС России от 14.05.1993 N С-405у/АК-7/ЦМ-180). К указанным Правилам приложен примерный договор на выполнение централизованного вывоза (завоза) грузов со станций железных дорог и транспортно-экспедиционных услуг и операций.

<1> СЗ РФ. 2003. N 27 (ч. 1). Ст. 2701.

Кроме того, сохраняют силу (в части, не противоречащей ГК, а также Федеральному закону "О транспортно-экспедиционной деятельности") нормы УАТ и утвержденные в соответствии с ним Минавтотрансом РСФСР Общие правила перевозок грузов автомобильным транспортом от 30.07.1971, разд. 27 которых посвящен правилам транспортно-экспедиционного обслуживания предприятий, организаций и учреждений в РСФСР.

Статья 802. Форма договора транспортной экспедиции

Комментарий к статье 802

1. При заключении договора транспортной экспедиции должны быть соблюдены требования ст. 434 ГК о письменной форме договора. Несоблюдение письменной формы данного договора влечет за собой последствия, предусмотренные ст. 162 ГК, т.е. лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение условий договора на свидетельские показания, но не лишает права приводить письменные и другие доказательства.

2. Клиент выдает экспедитору доверенность, если она необходима для выполнения его обязанностей. Доверенность экспедитору выдается в соответствии с правилами ст. ст. 184 - 189 ГК о представительстве и доверенности. Положение экспедитора, действующего по договору с клиентом от собственного имени, аналогично положению комиссионера или действующего от своего имени агента, что позволяет применить к такому экспедитору соответствующие нормы гл. 51 и 52 ГК.

Статья 803. Ответственность экспедитора по договору транспортной экспедиции

Комментарий к статье 803

1. За неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по договору экспедиции экспедитор обязан возместить клиенту убытки в полном объеме, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере (ст. 15 ГК). Клиент вправе также потребовать от экспедитора уплаты предусмотренной договором или законом неустойки.

Деятельность экспедитора является предпринимательской. Поэтому его ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по договору экспедиции наступает по основаниям, предусмотренным п. 3 ст. 401 ГК. Если соглашением сторон или законом не предусмотрено иное, экспедитор несет ответственность, при условии что он не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, а именно чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

2. В ч. 2 комментируемой статьи предусмотрен особый случай ограничения ответственности экспедитора. Если неисполнение обязательства вызвано ненадлежащим исполнением договора перевозки перевозчиком, то ответственным перед клиентом, указанным в транспортном документе, например, в качестве отправителя или получателя груза (или самим экспедитором, если он заключал договор перевозки от своего имени), является перевозчик. В этом случае в соответствии с условиями договора транспортной экспедиции экспедитор обязан обеспечить клиенту возможность возмещения убытков и штрафов перевозчиком. Если нарушение экспедитором этой обязанности привело к невозможности компенсации перевозчиком потерь клиента, ответственным перед ним будет экспедитор (при доказанности ненадлежащего исполнения обязанностей перевозчиком) по основаниям и в объеме, которые установлены законодательством для ответственности перевозчика.

ВАС РФ неоднократно обращал внимание арбитражных судов на необходимость проверять причины, по которым перевозчик отказался возместить клиенту стоимость его потерь при перевозке. Если эти причины были связаны, например, с тем, что транспортный экспедитор не потребовал составления коммерческого акта о недостатке груза, то арбитражный суд должен рассмотреть вопрос об ответственности транспортного экспедитора, а не перевозчика перед клиентом (см., например, Постановление Президиума ВАС РФ от 02.11.1999 N 2304/98).

Статья 804. Документы и другая информация, предоставляемые экспедитору

Комментарий к статье 804

1. В п. 1 комментируемой статьи говорится об информации, без которой экспедитор не может приступить к исполнению своих обязанностей. Непосредственно в данной статье указано на два вида информации, которую клиент обязан предоставить экспедитору: о свойствах груза и об условиях его перевозки. Имеются в виду, в частности, качественные характеристики груза, его особые свойства, а также связанные с этими характеристиками условия перевозки. Данная информация особенно важна, если клиент поручает экспедитору осуществить не только основные, но и дополнительные услуги. В какой форме должна предоставляться эта информация и какие еще сведения клиент обязан сообщить экспедитору, непосредственно в комментируемом пункте не говорится. Согласно п. 3 ст. 801 ГК условия выполнения договора транспортной экспедиции определяются соглашением сторон, если иное не установлено законом о транспортно-экспедиционной деятельности, другими законами или иными правовыми актами. Действующие правила транспортно-экспедиционного обслуживания не содержат исчерпывающих сведений об информации, требующейся в современных условиях для

надлежащей транспортно-экспедиционной деятельности. Поэтому все вопросы, связанные с необходимой экспедитору для выполнения его деятельности информацией о грузе и условиях его перевозки, а также с формой, в которой данная информация доводится до сведения экспедитора, должны быть решены соглашением сторон. Экспедитору, в частности, может потребоваться информация о направленных перевозчику заказах и заявках, о транспортных и иных условиях заключенных клиентом контрактов на поставку товаров, о порядке расчетов за поставленную продукцию, о заключенных клиентом договорах об организации перевозок и т.п.

2. Экспедитор обязан тщательно проверить полученную информацию и запросить у клиента необходимые дополнительные данные в случае неполноты полученной информации или ее недостатков. В п. 2 комментируемой статьи, содержащем это правило, не указано, в какие сроки экспедитор должен известить клиента о выявленных недостатках информации и запросить дополнительные сведения. Данный вопрос также следует решать в соглашении сторон. Если подобное условие не согласовано, то экспедитор должен действовать разумно и добросовестно с тем, чтобы его промедление не привело к невозможности дальнейшей деятельности и убыткам клиента.

3. Согласно нормам п. 3 комментируемой статьи экспедитор имеет право не приступать к исполнению своих обязанностей до предоставления необходимой ему информации. Экспедитор может воспользоваться этим правом не только тогда, когда необходимая информация не предоставлена полностью, но и при ее неполноте и наличии недостатков, если, несмотря на своевременно сделанный экспедитором запрос, клиент не восполнил недостающую информацию и (или) не устранил ее недостатки.

Невыполнение клиентом условий, предусмотренных в п. п. 1, 2 комментируемой статьи, может привести к убыткам экспедитора, которые клиент обязан возместить. Если соглашением сторон, законами, иными правовыми актами для данного вида отношений не предусмотрено иное, убытки подлежат возмещению в полном объеме (ст. 15 ГК) и по основанию, предусмотренному правилом ст. 401 ГК (т.е. независимо от вины клиента, поскольку транспортно-экспедиционная деятельность является деятельностью предпринимательской). Федеральным законом "О транспортно-экспедиционной деятельности" предусмотрено ограничение ответственности экспедитора в случае оказания экспедиционных услуг при международной перевозке грузов. Закон установил также обязательность предъявления претензии экспедитору до обращения в суд с иском.

Статья 805. Исполнение обязанностей экспедитора третьим лицом

Комментарий к статье 805

Правило комментируемой статьи конкретизирует предусмотренное ГК общее правило о возможности исполнения обязанностей должника третьими лицами (ст. 313) применительно к отношениям между экспедитором и его клиентом по договору транспортной экспедиции. Привлечение третьих лиц к исполнению обязанностей экспедитора является его правом. Единственное ограничение для реализации этого права состоит в содержащемся в договоре транспортной экспедиции условии о необходимости выполнения обязанностей по договору лично экспедитором. Специфика отношений транспортной экспедиции состоит в том, что экспедитор чаще всего не может обойтись без услуг третьих лиц, в частности по доставке груза от станции (порта) назначения или на станцию (порт) отправления. Экспедитор нередко заключает договор с соответствующей транспортной организацией и передает ей выполнение части (или всех) своих обязанностей по договору транспортной экспедиции. Однако ответственным перед клиентом по данному договору за выполнение третьим лицом возложенных на него функций остается экспедитор, который вправе в порядке регресса возместить убытки, причиненные ему ненадлежащим исполнением третьим лицом возложенных на него

обязанностей, и применить иные меры ответственности, предусмотренные соглашением между экспедитором и третьим лицом.

Статья 806. Односторонний отказ от исполнения договора транспортной экспедиции

Комментарий к статье 806

В соответствии с ГК стороны обязательства, связанного с осуществлением предпринимательской деятельности, вправе предусмотреть в договоре условие об одностороннем отказе от исполнения обязательства, если иное не вытекает из закона или существа обязательства (ст. 310 ГК). Применительно к отношениям по договору транспортной экспедиции ГК не называет существо данного обязательства в качестве обстоятельства, исключающего право на односторонний отказ от исполнения договора. Каждая сторона данного договора вправе отказаться в одностороннем порядке от исполнения договора в разумный срок. Вопрос о том, является ли срок разумным, в случае спора может быть разрешен судом. Указание закона на разумный срок, в течение которого следует реализовать свое право на односторонний отказ от исполнения обязательства по договору транспортной экспедиции, не исключает включения в договор условий о порядке осуществления этого права и указания на время, по истечении которого сторона прекратит исполнение своих обязанностей.

По смыслу комментируемой статьи односторонний отказ от исполнения договора должен означать его расторжение.

Сторона, заявившая об отказе от исполнения договора, возмещает другой стороне убытки, вызванные расторжением договора, в объеме и по основаниям, предусмотренным ГК (ст. ст. 15, 401). Возмещение убытков при частичном отказе от исполнения договора предусмотрено ст. 804 ГК.

Глава 42. ЗАЕМ И КРЕДИТ

§ 1. Заем

Статья 807. Договор займа

Комментарий к статье 807

1. Договор займа относится к числу обязательств, направленных на передачу имущества, а по отношению к банковскому кредиту, ввиду своего более раннего появления, играет роль родового понятия.

Как следует из определения договора займа, приведенного в п. 1 комментируемой статьи, его предметом служат деньги или иные вещи, определенные родовыми признаками (например, бензин, лесоматериалы, металлопрокат и т.п.), причем заемщик, получив по займу деньги, обязан вернуть займодавцу такую же сумму, а если речь шла об указанных вещах - равное количество последних того же рода и качества.

Отсюда следует тот вывод, что в договоре займа нельзя предусматривать возврат вместо денег иных вещей, так как в таком варианте мы имели бы дело с куплей-продажей.

Имеющаяся в п. 1 комментируемой статьи формулировка о передаче предмета займа в собственность заемщика проигрывает в сравнении с утратившей силу ст. 113 Основ гражданского законодательства, по которой (п. 1) займодавец мог передавать заемщику деньги или иные вещи как в собственность, так и на правах полного хозяйственного ведения либо оперативного управления.

Строго говоря, право собственности у заемщика возникает, главным образом, в случаях, когда в этой роли выступает гражданин, получивший займы наличные деньги.

Но при таком узком толковании пришлось бы отказать в праве играть роль заемщиков унитарным предприятиям, так как они не могут обладать имуществом на праве собственности, и, кроме того, вообще всем юридическим лицам - владельцам банковских счетов, потому что в отношении зачисленных на них в безналичном порядке сумм займов они обладали бы не правами собственника, а обращенными к банку полномочиями, основанными на договоре банковского счета.

Приведенную формулировку не следует понимать буквально и по другой причине. Условиями договора может быть предусмотрено, что займодавец передает сумму займа не заемщику, а указанному им лицу, например поставщику товаров, для оплаты которых и привлекался заем.

Поскольку договор займа считается заключенным с момента передачи денег или других вещей, его следует квалифицировать как реальный. На то есть по меньшей мере две причины. Первая заключается в том, что займодавец не является профессиональным участником финансового рынка, и, следовательно, обязать займодавца предоставить заем в будущем означало бы поставить его в трудное положение, так как к моменту исполнения договора он мог бы и не располагать необходимыми финансовыми ресурсами. Вторая направлена к выгоде заемщика, которому в условиях реального договора не приходится платить проценты по возмездному займу прежде, чем он получит деньги. Данное обстоятельство сохранится и в случае, если возникновению займа предшествовал предварительный договор (ст. 429 ГК), заключение которого в отношении будущих реальных договоров не возбраняется.

Договор займа - односторонне обязывающий, так как займодавец, передав деньги (иные вещи), свободен далее от каких-либо обязанностей, в то время как заемщик должен вернуть сумму долга. В роли займодавца и заемщика по общему правилу могут выступать любые юридические и физические лица за изъятиями, установленными законом. Так, учреждение в силу п. 1 ст. 298 ГК, не имея права распоряжения закрепленным за ним имуществом, не может вступать и в отношения займа, а казенное предприятие уполномочено совершать акты распоряжения имуществом лишь с согласия собственника (п. 1 ст. 297 ГК). Закон об унитарных предприятиях (ст. 24) вообще запрещает им привлекать займы без согласования с собственником объема и направлений использования средств.

Параграф 1 комментируемой главы не ставит никаких препятствий к систематическому предоставлению лицами, не относящимися к числу банков и иных кредитных организаций, возмездных (с уплатой процентов) займов. Однако это обстоятельство лишний раз свидетельствует об отсутствии должной связи между гражданским и уголовным законодательством.

Действия граждан и юридических лиц по систематическому предоставлению процентных займов находятся в опасной близости от состава правонарушения, предусмотренного в ст. 172 УК, установившей ответственность за незаконную банковскую деятельность, т.е. за выполнение банковских операций без регистрации или без специального разрешения (лицензии) в случаях, когда наличие лицензии обязательно. Но последняя применительно к размещению денежных средств на условиях возвратности, платности и срочности может быть получена только банками и другими кредитными организациями.

Следовательно, деятельность займодавца по предоставлению возмездных займов не должна достигать размеров, позволяющих признать, что он, не будучи банком, по существу, занимается банковскими операциями. Заем, иными словами, не может служить прикрытием незаконной банковской деятельности.

2. Что касается иностранной валюты и валютных ценностей, то их использование в качестве предмета займа урегулировано в ст. ст. 140, 141 и 317 ГК разве что в самом общем плане с отсылкой к специальным нормам Закона о валютном регулировании. Последний по общему правилу запрещает валютные операции между резидентами, за

исключением, например, сделок между резидентом и уполномоченным банком по получению и возврату займов и кредитов.

Валютные операции между резидентами и нерезидентами, напротив, осуществляются без ограничений, хотя и здесь ЦБ РФ может быть выдвинуто требование об использовании специального счета при предоставлении кредитов и займов в отношениях между названными лицами.

Нерезиденты вправе без каких-либо ограничений проводить между собой переводы иностранной валюты.

Статья 808. Форма договора займа

Комментарий к статье 808

1. Комментируемая норма требует для договора займа простой письменной формы в двух случаях. Первый из них воспроизводит подп. 2 п. 1 ст. 161 ГК, в силу которого такая форма необходима для сделок граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в 10 раз установленный законом МРОТ.

Второй представляет собой изъятие из общего правила, предусмотренного подп. 1 п. 1 ст. 161 ГК, по которому сделки юридических лиц с гражданами должны совершаться в простой письменной форме. Пункт 1 комментируемой статьи устанавливает ее лишь для тех вариантов, когда юридическое лицо - займодавец, а гражданин - заемщик, причем независимо от суммы займа.

Но если гражданин предоставляет заем юридическому лицу, то, исходя из смысла п. 1 указанной статьи, письменная форма не требуется. Такой подход законодателя совершенно необъясним, тем более что на практике трудно представить ситуацию, когда обязательство займа, по которому гражданин передает деньги организации, не будет облечено в письменную форму.

Несоблюдение сторонами договора займа простой письменной формы не влечет его недействительности, однако порождает последствия, указанные в п. 1 ст. 162 ГК.

2. Договор займа может быть заключен как путем составления одного документа, подписанного сторонами, так и другими способами, оговоренными в п. 2 ст. 434 ГК. В дополнение к этим способам п. 2 комментируемой статьи разрешает оформлять заем упрощенно: распиской заемщика, подтверждающей получение им денег, либо иными документами, удостоверяющими передачу денег или иных вещей (например, заверенными копиями первичных учетных документов, составляемых сторонами в целях бухгалтерского учета). При возврате долга заемщиком расписка должна быть ему возвращена займодавцем с отметкой о получении денег.

Статья 809. Проценты по договору займа

Комментарий к статье 809

1. Договор займа может быть как возмездным, т.е. предусматривающим уплату процентов за пользование заемными средствами, так и безвозмездным, когда исполнение заемщиком обязательства ограничивается возвратом долга.

В п. 1 рассматриваемой статьи, носящей диспозитивный характер, установлена презумпция возмездности займа, действующая при условии, что из закона или заемного обязательства не вытекает обратное. Таким законом является, в частности, сама комментируемая статья (см. коммент. к п. 3).

Заемщик должен уплатить проценты на сумму займа в размерах и порядке, определенных договором. Порядок уплаты процентов означает в данном случае периодичность их перечисления займодавцу. По общему правилу, отраженному в п. 2

комментируемой статьи, проценты выплачиваются ежемесячно до дня возврата суммы займа, однако в договоре может быть предусмотрен другой порядок, когда проценты подлежат уплате, например, 1 раз в квартал, либо вместе с возвратом суммы долга и т.п.

Размер процентов устанавливается сторонами в обязательстве.

При отсутствии в договоре условия о размере процентов применяется правило п. 1 комментируемой статьи, по которому такой размер определяется существующей в месте жительства гражданина-займодавца (если займодавец юридическое лицо - в месте его нахождения) ставкой банковского процента или ставкой рефинансирования.

Смысл приведенного правила - в защите интересов займодавца в случаях, когда договором размер процентов не определен. Однако его практическое применение неоднозначно и сводится к трем вариантам исчисления размера процентов. Первый из них основан на применении ставки рефинансирования, т.е. процентной ставки, по которой ЦБ РФ кредитует коммерческие банки; второй - на средней ставке банковского процента по кредитам в регионе, где находится займодавец; третий - на использовании ставки того банка, клиентом которого является займодавец - юридическое лицо.

Редакция п. 1 комментируемой статьи дает основания для любого из приведенных вариантов, и, следовательно, без внесения в нее законодательных изменений или по крайней мере разъяснения ее смысла судебной властью рассчитывать на единообразное применение этой нормы невозможно. Известным ориентиром может служить лишь относящееся к спорам о пользовании чужими денежными средствами указание высших судебных инстанций о необходимости применять ставку рефинансирования ЦБ РФ (см. п. 51 Постановления Пленума ВС РФ и ВАС РФ N 6/8).

2. Если в договоре срок уплаты процентов за пользование займом не оговорен, то они выплачиваются ежемесячно до дня возврата суммы займа.

3. Пункт 3 комментируемой статьи диспозитивно устанавливает беспроцентность займа в двух строго определенных случаях.

Во-первых, применительно к так называемому бытовому займу, когда обе стороны обязательства - граждане, сумма не превышает 50-кратного установленного законом МРОТ, а сам договор не связан с предпринимательской деятельностью его участников.

Отсюда следует, что, если заем обслуживает предпринимательский интерес хотя бы одного из граждан, он независимо от суммы должен быть возмездным, что, собственно, отвечает понятию предпринимательства как деятельности, направленной на получение прибыли (п. 1 ст. 2 ГК).

Возмездный характер займа предполагается и в ситуациях, когда переданная сумма превышает названную. Здесь, таким образом, сам размер займа побудил законодателя предусмотреть процент за пользование им, а если размер этого процента в договоре не определен, применяются правила п. 1 комментируемой статьи.

Во-вторых, к беспроцентному займу относятся договора, по условиям которых заемщик получает не деньги, а другие вещи, определенные родовыми признаками. Данный подход вполне понятен применительно к бытовому займу, когда, например, один гражданин одалживает другому что-нибудь из продуктов; он объясним и в предпринимательстве, так как указанные вещи - горючее, сырье и пр. - коммерческие организации отдают в долг своим же партнерам, с которыми их объединяет общий интерес, почему вопрос о процентах и не возникает.

Но поскольку норма п. 3 комментируемой статьи диспозитивна, стороны займа вправе в обоих рассмотренных случаях конструировать его как процентный, о чем должно быть совершенно определенно сказано в договоре.

Статья 810. Обязанность заемщика возвратить сумму займа

Комментарий к статье 810

1. Название комментируемой статьи неудачно, так как обязанность заемщика возвратить сумму займа предусмотрена в п. 1 ст. 807 ГК, в то время как в ст. 810 ГК речь идет, главным образом, о деталях исполнения договора займа.

Основная обязанность заемщика - возвратить сумму займа должна быть исполнена в срок и в порядке, определенных договором. Срок исполнения обязательства займа может быть установлен сторонами применительно к передаче займодавцу всей его суммы либо при исполнении по частям - к каждой части долга.

Порядок исполнения заемного обязательства зависит от соглашения сторон и может предусматривать, в частности, расчет наличными деньгами или в безналичном порядке; исполнение заемщиком договора займодавцу или, в соответствии с соглашением сторон, третьему лицу и т.п.

Однако особое значение названный порядок приобретает в тех случаях, когда предметом займа служат иные, помимо денег, вещи. Тогда перед сторонами может возникнуть необходимость определить в договоре способ их доставки, процедуру сдачи-приемки и все другие необходимые элементы исполнения.

Законодательно закрепленный случай, когда в договоре нет указаний о сроке возврата долга либо он определен моментом востребования, рассчитан прежде всего на бытовой заем по той причине, что в отношениях предпринимательства редко отсутствует условие о сроке. В этом случае заемщик обязан вернуть долг в течение 30 дней со дня предъявления займодавцем своего требования. Форма последнего подчиняется форме самого займа, хотя, если он и совершен устно, ничто не препятствует заемщику предъявить требование в письменном виде.

Срок в 30 дней применяется лишь в случаях, когда договором не установлено иное. Сопоставительный анализ комментируемой статьи и п. 2 ст. 314 ГК показывает, что стороны вправе определить любой другой срок.

2. Возможность досрочного возврата заемщиком долга поставлена в зависимость от характера займа. Будучи беспроцентным, он не приносит займодавцу доход, а потому и может быть возвращен досрочно, кроме случаев, когда это по каким-либо причинам создает для него неудобства. Но тогда в договоре следует прямо указать, что заемщик не вправе исполнить договор раньше срока.

Возмездный заем, напротив, приносит займодавцу доход, поэтому его согласие на досрочный возврат необходимо. Но даже в том случае, когда заемщик, исполняя обязательство досрочно, согласен уплатить проценты за весь срок договора, нельзя, исходя из смысла абз. 2 п. 2 комментируемой статьи, обойтись без согласия займодавца.

3. Сумма долга либо ее часть считается возвращенной - если речь идет о наличных деньгах или иных вещах - с момента их передачи займодавцу или третьему лицу, указанному в договоре. Если исполнение связано с безналичным расчетом, возврат наступает не раньше, чем деньги окажутся зачисленными на банковский счет займодавца.

Приведенные правила диспозитивны, и стороны вправе определить момент исполнения обязательства иначе, например, в интересах заемщика по процентному займу считать моментом возврата долга день его списания с банковского счета. В этом случае заемщику не придется уплачивать проценты за время, необходимое для перевода средств на счет займодавца.

Статья 811. Последствия нарушения заемщиком договора займа

Комментарий к статье 811

1. В п. 1 комментируемой статьи речь идет об ответственности заемщика, не возвратившего в установленный договором срок сумму займа. Он должен возместить займодавцу убытки, размер которых определяется в порядке, предусмотренном п. 1 ст. 395 ГК; другими словами, на сумму долга подлежат уплате проценты в размере,

предусмотренном в ст. 395, и за период времени, указанный в п. 1 комментируемой статьи. Необходимо, однако, учесть, что договором займа может быть оговорен иной, чем в ст. 395, размер ответственности заемщика за невозврат долга.

Если заем носил возмездный характер, обязанность заемщика уплачивать проценты до дня возврата долга (п. 2 ст. 809 ГК) совершенно не исключает его ответственности, наступающей в силу п. 1 комментируемой статьи при просрочке исполнения. Это объясняется тем, что такие проценты являются платой за пользование денежными средствами и должны уплачиваться заемщиком до тех пор, пока он не вернет долг. Данные проценты - элемент основного обязательства займа, что и отличает их от процентов, взыскиваемых за просрочку, которые представляют собой меру гражданско-правовой ответственности, т.е. дополнительное обязательство.

По общему правилу проценты по ст. 395 ГК начисляются только на сумму основного долга, без учета начисленных процентов за пользование заемными средствами. Иначе говоря, если сумма невозвращенного займа составляет 1 млн. руб., а неуплаченных по нему процентов - 200 тыс., то проценты по ст. 395 ГК должны начисляться лишь на 1 млн. руб. Если иное прямо не предусмотрено законом или договором, на сумму просроченных процентов, которые должны быть уплачены до возврата основной суммы займа, проценты на основании ст. 395 также не начисляются.

2. Договор займа, особенно заключенный на длительный срок, может предусматривать исполнение по частям. Нарушение заемщиком срока возврата очередной части долга дает займодавцу право требовать досрочного исполнения договора, которое в данном случае сводится к возврату оставшихся частей до установленных договором сроков.

В результате возникает ситуация, когда заемщик пользовался займом в течение более короткого промежутка времени, чем это предусмотрено в договоре; однако, исходя из смысла п. 2 комментируемой статьи, он должен уплатить займодавцу проценты в полном объеме.

Статья 812. Оспаривание договора займа

Комментарий к статье 812

1. В комментируемой статье говорится о случаях, когда договор займа возник, однако затем заемщик оспаривает его по полной или частичной безденежности.

Безденежный заем иногда встречается на практике. Заемщик, например, выдает займодавцу расписку в получении денег, хотя фактически их не получил, а смысл совершения сделки состоит в том, что займодавец обещает "простить долг", если заемщик произведет какие-либо действия в его интересах. Но такая расписка может быть получена займодавцем и в результате применения насилия или угроз в отношении заемщика.

Заем такого рода нельзя отнести к числу мнимых сделок, потому что он, несмотря на свою безденежность, создает для заемщика правовые последствия в виде обязанности вернуть предусмотренное договором.

Договор займа, заключенный в соответствии с п. 1 ст. 808 ГК в устной форме, может быть оспорен заемщиком по безденежности с использованием любых допустимых законом доказательств.

2. В то же время заем, который в силу ст. 808 ГК был или, по крайней мере, должен был быть совершен в письменной форме, не может оспариваться по безденежности путем свидетельских показаний, иначе по понятным причинам исполнение этого договора заемщиком в любом случае оказалось бы под угрозой. Изъятие из приведенного правила установлено лишь для случаев, когда договор займа был заключен под влиянием обмана, насилия и других обстоятельств, указанных в п. 2 комментируемой статьи.

3. Установленный судом факт безденежности займа независимо от вызвавших его причин позволяет считать договор незаключенным.

Статья 813. Последствия утраты обеспечения обязательств заемщика

Комментарий к статье 813

Договор займа может сопровождаться соглашением сторон об обеспечении его исполнения путем, например, залога имущества заемщика. И если последний уклоняется от передачи по условиям договора заложенного имущества займодавцу, тот вправе требовать досрочного возврата долга.

Аналогичное правомочие возникает у займодавца в случае утраты обеспечения (в частности, гибели предмета залога, оставленного в силу договора у заемщика), а также ухудшения его условий (например, резкого падения рыночных цен на предмет залога) по обстоятельствам, за возникновение которых займодавец не отвечает.

Помимо требования о досрочном возврате денег или иных вещей займодавец при возмездном займе имеет право на получение с заемщика процентов в полном объеме.

Приведенные правила диспозитивны, а потому подлежат применению, если в договоре не предусмотрено иное.

Статья 814. Целевой заем

Комментарий к статье 814

Сама по себе цель, ради которой стороны вступают в отношения займа, лежит вне договора, но, будучи включенной в него как условие, она приобретает правовое значение и порождает для заемщика обязанности, во-первых, по целевому использованию суммы займа и, во-вторых, по предоставлению займодавцу возможности контролировать такое использование.

Нарушение любой из названных обязанностей дает займодавцу право требовать досрочного исполнения договора с уплатой процентов за весь оговоренный в нем срок, если соглашением сторон не предусмотрено иное.

Факт использования заемщиком полученных средств на предусмотренные договором цели еще не свидетельствует о том, что эти цели будут достигнуты. Однако данное обстоятельство, исходя из формулировок комментируемой статьи, не означает нарушения обязательства, главным для которого является целевое расходование средств. Иначе в этом смысле построен сложившийся на практике договор целевого финансирования, в котором процентная ставка и срок возврата долга поставлены в прямую зависимость от получения заемщиком предусмотренного договором результата.

Статья 815. Вексель

Комментарий к статье 815

Комментируемая статья регламентирует заемные обязательства, оформляемые векселями. Помимо ГК вексельные обязательства регламентируются в настоящее время Законом о векселе, который подтвердил действие на территории РФ Постановления ЦИК и СНК СССР от 07.08.1937 N 104/1341 "О введении в действие Положения о переводном и простом векселе" <1>. Указанное Положение воспроизводит Женевскую конвенцию 1930 г. "О Единообразном законе о переводном и простом векселе" <2>, к которой СССР присоединился в 1936 г. Таким образом, вексельное обращение регламентируется в основном нормами специального вексельного законодательства. Общие нормы

гражданского права применимы к векселям только в случае отсутствия специального указания в вексельном законодательстве.

<1> Свод законов СССР. Т. 5. С. 586.

<2> Собрание законов. 1937. Отд. II. N 18. Ст. 108.

Закон о векселях, подтверждая принадлежность вексельного права Российской Федерации (как правопреемницы СССР) к системе Женевских вексельных конвенций, вместе с тем содержит ряд новелл, включение которых в текст Закона явилось результатом обобщения опыта вексельного обращения в Российской Федерации за годы, предшествовавшие его принятию (главным образом, опыта обращения так называемых бездокументарных векселей), а также судебно-арбитражной практики по вексельным спорам (в частности, касающейся размера и порядка начисления процентов и пени, указанных в ст. ст. 48 и 49 Положения о переводном и простом векселе). После 1997 г. регламентация вексельного обращения идет главным образом путем выработки единообразной судебно-арбитражной практики по вопросам правоприменения в части, касающейся вексельных споров. Особое место среди таких актов судебно-арбитражной практики занимает совместное Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 04.12.2000 N 33/14 "О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с обращением векселей" <1>.

<1> ВАС РФ. 2001. N 2.

Оформляя заемные обязательства путем составления и выдачи должником (векселедателем) кредитору (векселедержателю) ордерной ценной бумаги, именуемой "вексель" (т.е. с нанесением "вексельной метки"), стороны такой сделки должны понимать, что таким образом они подпадают под действие вексельного законодательства с его весьма жесткими, сложными и строгими правилами. Здесь можно говорить о теоретическом понятии вексельной силы, выделяющем вексель среди прочих ценных бумаг. Вексельная сила, в частности, заключается в существовании ряда норм материального права, неприменяемых для других правоотношений. Среди таких норм можно назвать положения о протесте векселей и правила о вексельном поручительстве (авале), поскольку они отличны и от правил об общегражданском поручительстве (ст. ст. 361 - 367 ГК), и от правил о банковской гарантии (ст. ст. 368 - 379 ГК). На заемное обязательство, оформленное векселем, общегражданские правила о договоре займа распространяются постольку, поскольку они соответствуют специальному законодательству об этой ценной бумаге.

Вексель - ценная бумага, удостоверяющая, с соблюдением требований к ее форме, простое и ничем не обусловленное личное обязательство векселедателя (простой вексель) либо другого, указанного векселедателем, плательщика (переводной вексель или тратта) уплатить при наступлении указанного в векселе срока определенную сумму денежных средств добросовестному владельцу векселя (векселедержателю).

Вексель отличают от других денежных обязательств три черты: безусловность, абстрактность и формальность.

Безусловность векселя означает, что обещание или приказ уплатить вексельную сумму не может быть обусловлено какими-либо обстоятельствами. Вместе с тем абсолютной безусловности в вексельном правоотношении нет, безусловность вексельного обязательства должна пониматься как относящаяся только к обещанию или предложению уплатить определенную денежную сумму, так как в переводном векселе с неизбежностью присутствует условное обязательство.

Абстрактность векселя означает самостоятельность вексельного обязательства, т.е. его независимость от наличия или отсутствия основания выдачи (каузы) этой ценной

бумаги. С абстрактностью векселя тесно связано и из нее следует процессуальное правило об ограничении возражений. Оно состоит в том, что должник по абстрактной ценной бумаге не может противопоставить кредитору возражения по ней, основанные на отсутствии или недействительности основания выдачи ценной бумаги. Должник вправе доказывать факт недобросовестного приобретения векселя, только если последний не содержит распоряжения лица, передающего права по векселю, как, например, в случае предъявления векселя лицом, непосредственно его выкравшим или нашедшим. Общий принцип вексельного права состоит в том, что всякий, поставивший на нем свою подпись, становится в ряд должников по нему, если только иное не вытекает из содержания самого векселя или общегражданских правовых норм, необходимость и возможность применения которых должна быть доказана заинтересованным лицом.

Формальность векселя означает, что вексельное обязательство должно быть облечено в форму письменного документа, содержащего все предусмотренные для векселя реквизиты.

Так, переводной вексель должен содержать:

- наименование "вексель", включенное в текст самого документа и выраженное на том языке, на котором этот документ составлен;
- простое и ничем не обусловленное предложение уплатить определенную сумму;
- наименование того, кто должен платить (плательщика);
- указание срока платежа;
- указание места, в котором должен быть совершен платеж;
- наименование того, кому или приказу кого платеж должен быть совершен;
- указание даты и места составления векселя;
- подпись того, кто выдает вексель (векселедателя).

Отсутствие в векселе любого из реквизитов лишает документ вексельной силы за некоторыми исключениями, предусмотренными Положением о простом и переводном векселе, даже если это отсутствие было несущественно для конкретного правоотношения или восполнялось бы иными доказательствами. Вексель, следовательно, является ценной бумагой строгой формы. Его формализм распространяется как на собственно письменность формы, так и на содержание вексельного обязательства, выраженное в реквизитах. Требование векселедержателя, основанное на документе, не отвечающем требованиям к форме и наличию реквизитов, подлежит отклонению судом, что не препятствует предъявлению самостоятельного иска, основанного на общих нормах гражданского законодательства об обязательствах (п. 3 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 04.12.2000 N 33/14).

Статья 816. Облигация

Комментарий к статье 816

Комментируемая статья специально посвящена такой разновидности обязательств займа, как обязательства, возникающие при выпуске и продаже облигаций. Статья 143 ГК относит облигации к ценным бумагам. Облигация - это именная или предъявительская ценная бумага, удостоверяющая отношения займа между ее владельцем (кредитором) и лицом, выпустившим облигацию (должником). Кредитор вправе в установленный срок требовать погашения облигаций, т.е. выплаты ее номинальной стоимости или номинальной стоимости и процентов в зависимости от условий выпуска этой облигации.

Облигации могут быть выпущены только на определенный срок. Это объясняется их выдачей на основании возникновения отношений займа, основными принципами которого являются срочность, возвратность и платность.

В зависимости от субъекта, выпускающего облигации и гарантирующего уплату их владельцам указанной суммы и оговоренных процентов, облигации подразделяются на

государственные, муниципальные и юридических лиц (корпоративные облигации). Последние могут выпускаться АО (ст. 33 Закона об АО) или ООО (ст. 31 Закона об ООО). При этом выпуск и продажа облигаций должны осуществляться в соответствии с положениями, установленными этими Законами и Законом о рынке ценных бумаг. Облигации внутреннего государственного займа относятся к числу наиболее привлекательных ценных бумаг на современном фондовом рынке, так как обязательства, удостоверенные ими, исполняются государством. Выпуск и отчет об итогах выпуска облигаций подлежат государственной регистрации. Информация о выпуске при открытом размещении должна раскрываться.

В ч. 2 комментируемой статьи дано определение облигации, в котором говорится о праве держателя облигации на получение "иного имущественного эквивалента", а также "иных имущественных прав". Примером такого рода облигации являются "жилищные сертификаты" - облигации с индексируемой номинальной стоимостью, удостоверяющие факт внесения ее первым приобретателем средств на строительство некоторого неизменного количества общей площади жилья, а также право собственника такой облигации на приобретение квартиры, при условии приобретения соответствующего пакета жилищных сертификатов, либо на получение от эмитента по первому требованию индексируемой номинальной стоимости сертификата.

Порядок выпуска (эмиссии) облигаций, являющихся корпоративными инвестиционными бумагами, АО, как уже было отмечено выше, определен в ст. 33 Закона об АО, конкретизирован в Стандартах эмиссии ценных бумаг и регистрации проспектов ценных бумаг, утвержденных Постановлением ФКЦБ России от 18.06.2003 N 03-30/пс (в ред. от 16.03.2005) <1>.

<1> РГ. 2003. N 181; БНА. 2005. N 18.

Процедура эмиссии облигаций, размещаемых путем подписки, проходит по следующим этапам:

- 1) утверждение эмитентом решения о выпуске облигаций;
- 2) подготовка проспекта эмиссии (в случае, если государственная регистрация выпуска облигаций должна в соответствии с вышеуказанными Стандартами сопровождаться регистрацией их проспекта эмиссии);
- 3) государственная регистрация выпуска облигаций и регистрация их проспекта эмиссии (если последнее предусмотрено Стандартами);
- 4) изготовление сертификатов облигаций (в случае размещения облигаций в документарной форме) и раскрытие информации, содержащейся в проспекте эмиссии облигаций (в случае, когда государственная регистрация выпуска облигаций должна в соответствии со Стандартами сопровождаться регистрацией их проспекта эмиссии);
- 5) подписка на облигации;
- 6) регистрация отчета об итогах выпуска облигаций;
- 7) раскрытие информации, содержащейся в отчете об итогах выпуска облигаций (в случае, когда государственная регистрация выпуска облигаций сопровождалась регистрацией их проспекта эмиссии).

В решении АО о выпуске облигаций должны быть определены форма, сроки и иные условия погашения облигаций.

Облигация должна иметь номинальную стоимость. Номинальная стоимость всех выпущенных обществом облигаций не должна превышать размер уставного капитала общества либо величину обеспечения, предоставленного обществу третьими лицами для цели выпуска облигаций. Выпуск облигаций допускается обществом после полной оплаты уставного капитала общества.

Общество может выпускать облигации с единовременным сроком погашения или облигации со сроком погашения по сериям в определенные сроки.

Погашение облигаций может осуществляться в денежной форме или иным имуществом в соответствии с решением об их выпуске.

Общество вправе выпускать облигации, обеспеченные залогом определенного имущества общества, либо облигации под обеспечение, предоставленное обществу для целей выпуска облигаций третьими лицами, и облигации без обеспечения.

Выпуск облигаций без обеспечения допускается не ранее третьего года существования общества и при условии надлежащего утверждения к этому времени двух годовых балансов общества.

Решение об отказе в государственной регистрации выпуска ценных бумаг может быть принято регистрирующим органом исключительно вследствие нарушения эмитентом требований законодательства РФ, правовых актов РФ о ценных бумагах, Стандартов и иных нормативных актов ФКЦБ России, в том числе наличия в представленных документах данных, позволяющих сделать вывод о противоречии условий эмиссии и обращения эмиссионных ценных бумаг законодательству РФ (в том числе о возможном их нарушении в результате размещения ценных бумаг).

При выпуске именных облигаций общество обязано вести реестр их владельцев. Утерянная именная облигация возобновляется обществом за разумную плату. Права владельца утерянной облигации на предъявителя восстанавливаются судом в порядке, установленном процессуальным законодательством РФ.

Общество вправе обусловить возможность досрочного погашения облигаций по желанию их владельцев. При этом в решении о выпуске облигаций должны быть определены стоимость погашения и срок, не ранее которого они могут быть предъявлены к досрочному погашению.

Статья 817. Договор государственного займа

Комментарий к статье 817

Договор государственного займа, урегулированный в главных чертах комментируемой статьей, отличается особым субъектным составом, поскольку на стороне заемщика здесь всегда присутствует Российская Федерация, республика или область, край, национальный округ и т.п. (субъект РФ).

Общее положение п. 1 ст. 124 ГК о выступлении Российской Федерации и ее субъектов в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений - гражданами и юридическими лицами конкретизировано в комментируемой статье указанием на добровольный характер государственных займов (п. 2) и запретом на изменение условий выпущенного в обращение займа (п. 4). Данные правила имеют и исторические корни: в послевоенные годы облигации государственных займов размещались среди граждан СССР в обязательном порядке, а в 1950-х гг. власти во изменение условий займов приняли решение об отсрочке выплат по ним на 20 лет.

Договор государственного займа реальный, так как в п. 3 комментируемой статьи указывается на его заключение путем приобретения займодавцем облигаций (см. коммент. к ст. 816) или иных государственных ценных бумаг; как всякий заем, он односторонне обязывающий.

Обязанности заемщика зависят от условий займа. Они могут состоять как в возврате долга с уплатой процентов, так и в предоставлении займодавцу какого-либо имущества (товарный заем) или имущественного права.

Займы, выпускаемые муниципальными образованиями, не могут, понятно, рассматриваться в качестве государственных, однако на них в соответствии с п. 5 комментируемой статьи распространяются правила о таких займах.

Статья 89 БК определяет государственные внутренние заимствования как займы, привлекаемые от физических и юридических лиц, иностранных государств, международных финансовых организаций в валюте РФ, по которым возникают долговые обязательства РФ как заемщика или гаранта погашения займов другими заемщиками, выраженные в валюте РФ. Таким образом внутренние займы выпускаются в национальной валюте, а для привлечения средств эмитируются ценные бумаги, пользующиеся спросом на национальном фондовом рынке. Для дополнительного поощрения инвесторов используются различные налоговые льготы. Такие заимствования наряду с другими формами государственных заимствований входят в состав государственного долга РФ (ст. 98 БК).

Различают несколько видов государственных займов.

По срокам действия займы делятся на краткосрочные (до 1 года), среднесрочные (от 1 года до 5 лет), долгосрочные (от 5 до 30 лет).

По субъекту эмиссии государственные займы подразделяются на выпускаемые Правительством РФ, правительствами субъектов РФ и органами местного самоуправления.

В зависимости от субъектов - держателей ценных бумаг различают государственные займы, которые могут реализовываться только среди населения, среди юридических лиц, размещаться среди физических и юридических лиц.

По форме выплаты доходов различают процентные, выигрышные, смешанные, целевые займы. Владельцы процентно-выигрышных займов ежегодно получают твердый доход путем зачисления процента к начисленному номиналу ценных бумаг, без ежегодных выплат. Владельцы выигрышных облигаций получают доход в форме выигрыша в момент погашения облигаций. Доход выплачивается только по тем облигациям, которые попали в тиражи выигрышей.

В зависимости от методов размещения государственные займы делятся на добровольные, размещаемые по подписке, и принудительные. Последние два вида займов практиковались в нашей стране в первоначальный период развития государственного кредита вплоть до 1950-х гг. В настоящее время применяется только добровольный принцип размещения государственных и муниципальных займов, что закреплено в том числе и в п. 2 комментируемой статьи.

По форме займы могут быть облигационными и безоблигационными. Облигационные займы связаны с эмиссией ценных бумаг. Безоблигационные займы оформляются подписанием соглашений, договоров, а также путем записей в долговых книгах и выдачи особых обязательств.

Обязанность изготовления, хранения и рассылки облигаций государственных займов возложена на Минфин России.

Государственные и муниципальные займы могут оформляться не только облигациями, но и другими ценными бумагами, например казначейскими обязательствами, казначейскими векселями или "золотыми сертификатами" Минфина России, что не меняет ни юридической, ни экономической природы соответствующих отношений. Отношения государственного займа могут также оформляться и путем признания за займодавцем некоторых специальных обязательственных прав требования, как это было сделано для "владельцев" государственных краткосрочных бескупонных облигаций (ГКО), "эмитированных" в безбумажной форме, т.е. являвшихся "бездокументарными ценными бумагами" (ст. 149 ГК) с особыми способами фиксации определенных обязательственных прав требования.

Статья 818. Новация долга в заемное обязательство

Комментарий к статье 818

Обязательства займа могут возникать не только из договоров займа. По соглашению сторон иного договора, например купли-продажи или аренды, их долг, возникший по такому договору (например, по предоставлению товара или оплате аренды), может быть заменен (новирован) обязательством займа.

Из содержания комментируемой статьи очевидно, что она не имеет в виду замену обязательства купли-продажи, аренды, подряда и т.п. займом; речь идет лишь о новации долга, возникшего из таких договоров, займом. Но заем и не способен заменить ни одно из перечисленных обязательств, пока они не исполнены продавцом, арендатором или подрядчиком; речь идет лишь о ситуации, когда по этим договорам осталось только уплатить долг.

Смысл новации для продавца и других перечисленных субъектов понятен: обратив отношения с контрагентом в части долга в возмездный заем, они получают возможность требовать от него уплаты процентов как в силу заемного обязательства, так и при просрочке возврата долга, на основании п. 1 ст. 395 ГК, причем уже вне всякой связи с предметами прекращенных новацией договоров.

Возникая из соглашения сторон, новация должна подчиняться посвященным ей законодательным правилам и форме договора займа.

В соответствии со ст. 414 ГК "обязательство прекращается соглашением сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения", т.е. по соглашению сторон долг, возникший между должником и предприятиями-кредиторами из договоров купли-продажи, поставки, аренды и других, может быть заменен заемным обязательством. Таким образом, долги по вышеуказанным договорам являются погашенными, но возникает новый долг из договора займа.

Типичным примером новации является новация денежных обязательств в обязательства, удостоверенные векселем. В классическом представлении новация прекращает первоначальное (новируемое) обязательство с момента соглашения о новации. Однако в случае, когда новое обязательство будет удостоверено ценной бумагой, нельзя говорить о его возникновении и одновременном прекращении первоначального обязательства до момента вручения ценной бумаги первому держателю. Поэтому при отсутствии в соглашении о новации специальных указаний моментом прекращения первоначального обязательства надлежит считать не момент достижения соглашения о выдаче векселя, а момент вручения векселя его первому держателю.

§ 2. Кредит

Статья 819. Кредитный договор

Комментарий к статье 819

Кредитный договор является разновидностью договора займа. Содержание кредитного договора в целом совпадает с содержанием договора займа. Положения ГК, относящиеся к договору займа, а именно: уплата процентов (ст. 809), обязанности заемщика по возврату суммы долга (ст. 810), последствия нарушения заемщиком договора займа (ст. 811), последствия утраты обеспечения (ст. 813), обязательства заемщика, целевой характер займа (ст. 814), оформления заемных отношений путем выдачи векселя (ст. 815) и ряд других - применимы к кредитному договору, если иное не вытекает из закона и самого договора.

Условия кредитного договора предусмотрены также специальным банковским законодательством (ст. 30 Закона о банках): проценты за кредит, договорные сроки, имущественная ответственность сторон за нарушение договора, порядок его расторжения.

Участники кредитной организации не имеют каких-либо преимуществ при рассмотрении вопроса о получении кредита, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Стороны кредитного договора четко определены в законе. Это банк или иная кредитная организация (кредитор), имеющая лицензию ЦБ РФ на все или отдельные банковские операции, и заемщик, получающий денежные средства для предпринимательских или потребительских целей. Предмет договора - денежные средства (национальная или иностранная валюта), но не иные вещи, определяемые родовыми признаками.

Основными принципами кредита являются срочность, платность и возвратность.

Кредитный договор, как и договор займа, может предусматривать целевое использование кредита. Например, в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 11.01.2000 N 28 "О мерах по развитию системы ипотечного жилищного кредитования в Российской Федерации" (в ред. от 08.05.2002) <1> долгосрочный ипотечный жилищный кредит предоставляется кредитной организацией физическому лицу (гражданину) для приобретения жилья.

<1> СЗ РФ. 2000. N 3. Ст. 278; 2001. N 16. Ст. 1616; 2002. N 20. Ст. 1859.

В юридической доктрине существуют различные представления о следующих характеристиках кредитного договора: является ли кредитный договор реальным или консенсуальным, односторонне обязывающим или двусторонне обязывающим. Концептуальная определенность в данных вопросах имеет не только теоретическое, но и большое практическое значение.

Что касается договора займа, то он считается заключенным с момента передачи денег (ст. 807 ГК), т.е. является реальным и односторонним: в ст. 807 установлено, что займодавец передает в собственность заемщику деньги или другие вещи.

Преобладающие доктринальные представления о кредитном договоре сводятся к тому, что последний в отличие от договора займа является консенсуальным. Из консенсуальности кредитного договора следует его двусторонний характер: создание прав и обязанностей как для заемщика, так и для кредитора и соответственно встречная направленность и противоположность таких прав и обязанностей. Комментируемая статья рассматривает кредитный договор в качестве единой сделки, из которой одновременно возникают как обязанность банка выдать кредит, так и обязанность заемщика его вернуть.

Кредитный договор является возмездным. Плата за кредит выражается в процентах, которые устанавливаются по договору. Как правило, эти проценты включают в себя ставку рефинансирования ЦБ РФ и вознаграждение самого кредитора. В силу ст. 29 Закона о банках процентные ставки по кредитам, вкладам (депозитам) устанавливаются кредитной организацией по соглашению с клиентами, если иное не предусмотрено федеральным законом. Порядок уплаты процентов (годовые, ежемесячные и пр.) зависит от срока договора и фиксируется в нем.

Кредитор не вправе в одностороннем порядке изменять проценты, за исключением случаев, установленных законом или договором. Обычно в кредитные договоры банки включают условия о правомерности одностороннего изменения процентов за пользование кредитом в случае изменения ставки рефинансирования ЦБ РФ или в иных ситуациях. Такие условия соответствуют положению п. 1 ст. 450 ГК. Поскольку на кредитные правоотношения распространяются нормы о займе, при возникновении спора о процентах по конкретному договору суд может определить их в соответствии с п. 1 ст. 809 ГК по существующей у кредитора ставке банковского процента или ставке рефинансирования.

Срок возврата кредита устанавливается в кредитном договоре и является его существенным условием. В зависимости от продолжительности срока договора кредиты принято делить на краткосрочные (до 1 года) и долгосрочные (более года).

Если срок возврата кредита в договоре отсутствует, последний считается заключенным на условиях "до востребования", как обычный заем. В случаях, 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 (п. 1 ст. 810 ГК). Будучи возмездным видом займа, кредит может быть досрочно возвращен лишь с согласия кредитора (п. 2 ст. 810 ГК).

Ответственность по кредитному договору может быть возложена и на заемщика, и на кредитора.

Заемщик отвечает по правилам п. 1 ст. 811 ГК. Если иное не установлено законом или кредитным договором, в случаях, когда заемщик не возвращает в срок сумму кредита, на эту сумму подлежат уплате проценты в размере, предусмотренном п. 1 ст. 395 ГК, со дня, когда она должна была быть возвращена, до дня ее возврата кредитору независимо от уплаты процентов, предусмотренных п. 1 ст. 809 ГК.

Ответственность заемщика, предусмотренная в кредитном договоре, может состоять в уплате пени или повышенных процентов в случае несвоевременного возврата кредита.

В соответствии с п. 15 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ N 13/14 проценты, уплачиваемые заемщиком на сумму займа в размере и в порядке, определенных п. 1 ст. 809 ГК, являются платой за пользование денежными средствами и подлежат уплате должником по правилам об основном денежном долге.

В тех случаях, когда в кредитном договоре установлено увеличение размера процентов в связи с просрочкой уплаты долга, размер ставки, на которую увеличена плата за пользование кредитом, считается иным размером процентов, установленных договором в соответствии с п. 1 ст. 395 ГК. Проценты, предусмотренные п. 1 ст. 811 ГК, являются мерой гражданско-правовой ответственности. Указанные проценты, взыскиваемые в связи с просрочкой возврата суммы кредита, начисляются на эту сумму без учета начисленных на день возврата процентов за пользование заемными средствами, если в обязательных для сторон правилах либо в договоре нет прямой оговорки об ином порядке начисления процентов. На сумму несвоевременно уплаченных процентов за пользование заемными средствами, когда они подлежат уплате до срока возврата основной суммы займа, проценты на основании п. 1 ст. 811 ГК не начисляются, если иное прямо не предусмотрено законом или договором. При наличии в договоре условий о начислении при просрочке возврата долга повышенных процентов, а также неустойки за то же нарушение (за исключением штрафной) кредитор вправе предъявить требование о применении одной из мер ответственности, не доказывая факта и размера убытков, понесенных им при неисполнении денежного обязательства.

В кредитном договоре может быть предусмотрена ответственность заемщика за нецелевое использование полученных средств. В случае нарушения заемщиком предусмотренной кредитным договором обязанности целевого использования кредита (ст. 814 ГК) кредитор вправе также отказаться от дальнейшего кредитования заемщика по договору (ст. 821 ГК).

К имущественной ответственности за неисполнение своих обязанностей может быть привлечен и кредитор, в частности за немотивированный отказ от предоставления кредита, предоставление его в меньшей сумме или с нарушением сроков. Заемщик вправе в соответствии с п. 1 ст. 395 ГК начислять на сумму долга проценты за неисполнение или ненадлежащее исполнение денежного обязательства, а также требовать возмещения убытков в сумме, не покрытой процентами (п. 2 ст. 395 ГК).

Статья 820. Форма кредитного договора

Комментарий к статье 820

1. Кредитный договор, под риском его недействительности (ничтожности), должен быть заключен в письменной форме. Обычно кредитные организации используют разработанные ими стандартные формуляры таких договоров, которые сложно подвергнуть изменению в результате переговоров. Такие формуляры договора являются для заемщика договором присоединения, регулируемым по правилам ст. 428 ГК.

Соблюдение обязательной письменной формы комментируемого договора может означать на практике как предоставление целого набора необходимых документов, так и выполнение необходимых процедур.

2. В современном мире получила распространение практика заключения кредитных договоров (например, краткосрочных межбанковских кредитов в национальной валюте) при помощи электронных торговых систем, не оформляющих письменных договоров на бумажных носителях.

Гражданское законодательство (п. 2 ст. 434 ГК), называя способы заключения договоров в письменной форме, указывает, что договор может быть заключен также путем обмена документами посредством телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору. В российской практике электронного документооборота распространенным средством защиты информации является электронная цифровая подпись. Последняя одновременно служит подтверждением достоверности передаваемой при помощи ЭВМ документации, а также свидетельством того, что она составлена и подписана должным образом уполномоченным лицом. Сделки, совершенные с применением ("подписанные") электронной цифровой подписи, отвечают формальным требованиям простой письменной формы. Использование электронной цифровой подписи в электронных документах регламентируется п. 2 ст. 160 ГК, а также Федеральным законом от 10.01.2002 N 1-ФЗ "Об электронной цифровой подписи" <1>.

<1> СЗ РФ. 2002. N 2. Ст. 127.

Статья 821. Отказ от предоставления или получения кредита

Комментарий к статье 821

Особенностью комментируемой статьи является возможность одностороннего изменения или расторжения договора кредитором или заемщиком.

Названное право кредитора вытекает из положения об обстоятельствах, наличие которых очевидно свидетельствует о том, что предоставленная заемщику сумма не будет возвращена в срок и, следовательно, кредитор вправе отказаться от предоставления заемщику предусмотренного кредитным договором кредита полностью или частично. К числу таких обстоятельств в первую очередь относятся экономические и правовые факторы, вызывающие сомнение в кредитоспособности заемщика (несостоятельность должника, привлечение его к ответственности и т.п.).

В свою очередь, заемщик вправе отказаться от получения всего или части кредита без какой-либо аргументации, просто в связи с отпадением надобности. Об этом он должен уведомить кредитора до установленного срока предоставления кредита, если иное не установлено законодательством или договором. В договоре может быть предусмотрена ответственность за отказ от получения кредита заемщиком или возможность отказа может быть вообще исключена.

Ранее важнейшей особенностью кредитного договора, именовавшегося "договором банковской ссуды", считался его целевой характер. В случае целевого кредитного договора банк приобретает контрольные функции, а при нецелевом использовании кредита вправе также отказаться от дальнейшего кредитования заемщика. В настоящее

время возможна выдача кредита без указания цели кредитования (для коммерческой или иной деятельности), однако сохраняется и юридическая конструкция целевого кредита.

В качестве примера можно привести Временное положение ЦБ РФ от 13.04.1999 N 74-П "О порядке предоставления и погашения обеспеченного кредита Банка России банкам-агентам, осуществляющим кредитование сельскохозяйственных товаропроизводителей или организаций агропромышленного комплекса в соответствии с Постановлениями Правительства Российской Федерации" <1>.

<1> Вестник Банка России. 1999. N 24.

В соответствии с названным Временным положением кредиты предоставляются территориальными учреждениями ЦБ РФ банкам-агентам на договорной основе путем заключения ЦБ РФ с банком-агентом генерального кредитного договора на открытие кредитной линии и дополнительного соглашения к генеральному кредитному договору на предоставление конкретной суммы кредита (транша).

Сумма кредита определяется решением Совета директоров ЦБ РФ и не может превышать установленных Минсельхозом России лимитов банкам-агентам.

Процентная ставка за пользование кредитом ЦБ РФ устанавливается решением Совета директоров ЦБ РФ. Кредитная линия открывается на срок до 1 года (конкретный срок, но не свыше 1 года, определяется решением Совета директоров ЦБ РФ). Предоставление кредита производится путем зачисления суммы кредита на корреспондентский счет банка-агента, открытый в расчетном подразделении ЦБ РФ.

Погашение основного долга по кредиту осуществляется единовременно или частями (траншами). Проценты уплачиваются банком-агентом ежемесячно не позднее 25-го числа каждого месяца, а за последний месяц пользования кредитом - одновременно с погашением суммы основного долга, если иное не установлено Советом директоров ЦБ РФ. Банк-агент вправе досрочно погасить кредит и проценты по нему, предварительно уведомив об этом ЦБ РФ (территориальное учреждение ЦБ РФ). При досрочном погашении кредита сельскохозяйственным товаропроизводителем (организацией агропромышленного комплекса) банк-агент обязан, в свою очередь, погасить свою задолженность перед ЦБ РФ на соответствующую сумму.

Кредиты ЦБ РФ предоставляются непосредственно банку-агенту после заключения кредитных договоров с сельскохозяйственными товаропроизводителями (организациями агропромышленного комплекса). В соответствии с генеральным кредитным договором ЦБ РФ открывает банку, осуществляющему кредитование сельскохозяйственных товаропроизводителей или организаций агропромышленного комплекса в соответствии с постановлениями Правительства РФ, кредитную линию.

Банк обязан в сроки, предусмотренные генеральным кредитным договором, зачислить предоставленную сумму кредита на расчетный (текущий) счет сельскохозяйственного товаропроизводителя (организации агропромышленного комплекса), а также обязан представить в территориальное учреждение ЦБ РФ документы, подтверждающие факт предоставления кредита сельскохозяйственному товаропроизводителю (организации агропромышленного комплекса). При невыполнении банком-агентом хотя бы одного из условий кредитного договора ЦБ РФ вправе в одностороннем порядке досрочно взыскать указанный кредит и начисленные по нему проценты с корреспондентского счета банка-агента на основании инкассового поручения, выписываемого ЦБ РФ (территориальным учреждением ЦБ РФ).

Контроль за целевым использованием кредитов, предоставленных сельскохозяйственным товаропроизводителям (организациям агропромышленного комплекса) в соответствии с постановлениями Правительства РФ, осуществляется банками-агентами, которые несут за него полную ответственность.

В целях обеспечения своевременного возврата кредита территориальное учреждение ЦБ РФ, предоставившее его, должно осуществлять постоянный контроль за выполнением банком-агентом условий кредитования, включая проведение проверок с выходом в банк, анализировать финансовое состояние банка-агента, графика погашения кредита и уплаты процентов по нему, а также направление использования кредита (на основе еженедельных отчетов банков-агентов). В случае непредставления банком-агентом указанных документов территориальное учреждение ЦБ РФ досрочно взыскивает сумму предоставленного банку-агенту кредита в части, подлежащей перечислению сельскохозяйственному товаропроизводителю (организации агропромышленного комплекса), по которому не были представлены документы, подтверждающие факт предоставления ему кредита, и начисленных по нему процентов за период пользования кредитом.

§ 3. Товарный и коммерческий кредит

Статья 822. Товарный кредит

Комментарий к статье 822

Ранее понятия товарного и коммерческого (взаимного) кредита в доктрине совпадали. В настоящее время товарный кредит предназначен для удовлетворения потребностей лица в продуктах производства и потребления, которые на момент включения договора у этого лица отсутствуют. Товарный кредит является разновидностью консенсуального займа, а потому на кредитора возлагается обязанность передать заемщику вещи, определяемые родовыми признаками. В этом состоит отличие товарного кредита в смысле ст. 822 ГК от реального займа вещей, когда договор заключается путем передачи товаров займа. Следовательно, к товарному кредиту применяются правила о кредите денежном, поскольку иное не предусмотрено договором товарного кредита и не вытекает из существа обязательства.

Как правило, предметом данного кредитного договора являются такие товары, как сельскохозяйственная продукция, полуфабрикаты, сырье, горюче-смазочные материалы и т.п., недостаток которых может быть восполнен за счет заимствования у другого лица. Поскольку договор товарного кредита заключается, как правило, в производственных целях, к нему применяются не только правила о займе (кредите), но и условия о количестве, об ассортименте, о качестве, о таре и другие правила главы о купле-продаже товаров (ст. ст. 465 - 485 ГК), если иное не предусмотрено кредитным договором. Стороны договора - любые субъекты гражданского права.

Примером использования правовой конструкции товарного кредита является порядок гарантированного снабжения муниципальных предприятий и организаций социальной сферы, финансируемых из городского бюджета, картофелем и плодоовощной продукцией, мясом и мясопродуктами, и т.д. Названный порядок установлен в Постановлении правительства Москвы от 17.06.2003 N 453-ПП "О порядке обеспечения учреждений социальной сферы, спецпотребителей г. Москвы, финансируемых из городского бюджета, и предприятий, получивших право на организацию питания учащихся в общеобразовательных учреждениях г. Москвы, картофелем и овощной продукцией городского заказа по товарному кредиту" (в ред. от 30.12.2003) <1>.

<1> Вестник мэра и правительства Москвы. 2003. N 38; 2004. N 7.

Реализация товарного кредита осуществляется на основе договоров товарного кредита, заключенных между плодоовощными, оптовыми и перерабатывающими предприятиями г. Москвы и потребителями, в которых определяются условия и

обязательства сторон по реализации продукции, срокам, количеству, качеству, ассортименту, таре и упаковке, доставке и другим условиям поставки.

Департамент продовольственных ресурсов на основании месячных отчетов оптовых предприятий, ежемесячно до 25-го числа месяца, следующего за отчетным, представляет Департаменту финансов сводный реестр отчетов о реализации продукции в форме товарного кредита с указанием ассортимента, объемов поставки и суммы отгруженной продукции. Департамент финансов обеспечивает возмещение в Фонд продовольственных ресурсов затрат по закупке, хранению и реализации в форме товарного кредита продукции городского заказа. Департамент продовольственных ресурсов в недельный срок после поступления бюджетных средств в Фонд продовольственных ресурсов возмещает предприятиям затраты на продукцию, предназначенную для товарного кредита.

На основе актов расчетов с поставщиками предприятия до 20-го числа месяца, следующего за отчетным, на сумму реализованной в форме товарного кредита продукции осуществляют перечисление Департаменту продовольственных ресурсов средств на возмещение расходов по товарному кредиту с одновременным представлением сведений о поставщиках и общей стоимости продукции.

Статья 823. Коммерческий кредит

Комментарий к статье 823

При коммерческом кредите в договор включается условие, в силу которого одна сторона предоставляет другой стороне отсрочку или рассрочку исполнения какой-либо обязанности (уплатить деньги либо передать имущество, выполнить работы или услуги). Предоставление подобного кредита неразрывно связано с тем договором, условием которого является. Коммерческим кредитованием может считаться всякое несовпадение во времени встречных обязанностей по заключенному договору, когда товары поставляются (работы выполняются, услуги оказываются) ранее их оплаты либо платеж производится ранее передачи товаров (выполнения работ, оказания услуг).

В большинстве случаев коммерческое кредитование осуществляется без специального юридического оформления, в силу одного из условий заключенного договора (об авансе, о рассрочке и др.). Для этих целей сформулировано правило п. 2 комментируемой статьи о том, что к коммерческому кредиту применяются правила главы о займе, если иное не предусмотрено правилами о договоре, из которого возникло соответствующее обязательство, и не противоречит существу такого обязательства.

В соответствии с п. п. 13, 14 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ N 13/14 проценты, взимаемые за пользование коммерческим кредитом (в том числе суммами аванса, предварительной оплаты), являются платой за пользование денежными средствами. При отсутствии в законе или договоре условий о размере и порядке уплаты процентов за пользование коммерческим кредитом судам следует руководствоваться нормами ст. 809 ГК. Проценты за пользование коммерческим кредитом подлежат уплате с момента, определенного законом или договором. Если законом или договором этот момент не определен, следует исходить из того, что такая обязанность возникает с момента получения товаров, работ или услуг (при отсрочке платежа) или с момента предоставления денежных средств (при авансе или предварительной оплате) и прекращается при исполнении стороной, получившей кредит, своих обязательств либо при возврате полученного в качестве коммерческого кредита.

Коммерческий кредит предполагается беспроцентным, если в нем прямо не предусмотрено иное, в случаях, когда договор заключен между гражданами на сумму, не превышающую 50-кратного установленного законом МРОТ, и не связан с осуществлением предпринимательской деятельности хотя бы одной из сторон (п. 3 ст. 809 ГК).

В случае, когда продавец не исполняет обязанность по передаче предварительно оплаченного товара и иное не предусмотрено договором купли-продажи, на сумму предварительной оплаты подлежат уплате проценты в соответствии со ст. 395 ГК со дня, когда по договору передача товара должна была быть произведена, до дня передачи товара покупателю или возврата ему предварительно уплаченной им суммы (п. 4 ст. 487 ГК). Договором может быть предусмотрена обязанность продавца уплачивать проценты на сумму предварительной оплаты со дня получения этой суммы от покупателя до дня передачи товара либо возврата денежных средств продавцом при отказе покупателя от товара. В этом случае проценты взимаются как плата за предоставленный коммерческий кредит.

В случае, когда договором купли-продажи предусмотрена оплата товара через определенное время после его передачи покупателю либо оплата товара в рассрочку, а покупатель не исполняет обязанность по оплате переданного товара в установленный договором срок, покупатель в соответствии с п. 4 ст. 488 ГК обязан уплатить проценты на сумму, уплата которой просрочена, в соответствии со ст. 395 ГК со дня, когда по договору товар должен быть оплачен, до дня оплаты товара покупателем, если иное не предусмотрено ГК или договором купли-продажи.

Договором может быть предусмотрена обязанность покупателя уплачивать проценты на сумму, соответствующую цене товара, начиная со дня передачи товара продавцом (п. 4 ст. 488 ГК). Указанные проценты, начисляемые (если иное не установлено договором) до дня, когда оплата товара была произведена, являются платой за коммерческий кредит (ст. 823 ГК).

Глава 43. ФИНАНСИРОВАНИЕ ПОД УСТУПКУ ДЕНЕЖНОГО ТРЕБОВАНИЯ

Статья 824. Договор финансирования под уступку денежного требования

Комментарий к статье 824

1. Договор финансирования под уступку денежного требования является новым для гражданского права РФ. В большинстве зарубежных стран аналогичный институт, именуемый договором факторинга (от англ. factor - комиссионер, агент, посредник), не составляет предмет специального законодательного регулирования.

В нормах гл. 43 ГК учтены основные положения Конвенции УНИДРУА по международным факторным операциям (факторингу), направленной на формирование единых правил регулирования отношений по договору факторинга в сфере международного экономического оборота. Конвенция подписана в Оттаве 28 мая 1988 г. рядом государств. Российская Федерация ее участником не является.

2. Комментируемая статья содержит легальное определение договора финансирования под уступку денежного требования.

Сторонами договора являются: финансовый агент - лицо, обладающее разрешением на предоставление финансирования под уступку денежного требования (см. ст. 825 ГК), и клиент - юридическое лицо или гражданин, осуществляющие предпринимательскую деятельность по предоставлению товаров, выполнению работ или оказанию услуг. Помимо финансового агента и клиента в отношениях, связанных с уступкой и исполнением денежного требования, участвует и третье лицо (должник), обязанное уплатить по уступленному денежному требованию, вытекающему из договора между ним и клиентом.

В качестве основных корреспондирующих обязанностей сторон по договору п. 1 комментируемой статьи называет обязанность финансового агента по передаче клиенту денежных средств и обязанность клиента по уступке финансовому агенту денежного

требования к третьему лицу (должнику). Дополнительно к этому в соответствии с п. 2 комментируемой статьи договором могут быть предусмотрены обязательства финансового агента по оказанию клиенту финансовых услуг, необходимость которых во многом обуславливается характером возникающих отношений, в частности видом финансирования и уступки денежного требования. Другие обязанности и права сторон и связанные с ними обязанности и права третьего лица (должника) раскрываются в нормах гл. 43 ГК, касающихся отдельных условий договора.

Договор финансирования под уступку денежного требования может предусматривать как разовое (однократное), так и систематическое проведение операций, связанных с финансированием клиента под уступку денежного требования клиента к третьему лицу. В последнем случае договор приобретает рамочный характер. По такому договору финансовый агент обязуется передавать клиенту денежные средства в счет денежных требований клиента к третьим лицам, возникающих в процессе его хозяйственной деятельности, а клиент обязуется уступать финансовому агенту такие денежные требования. В договоре устанавливаются общие условия финансирования и уступки денежных требований, включая определение требований, подлежащих уступке, порядок совершения отдельных операций, размер вознаграждения финансового агента, срок действия договора и другие положения по усмотрению сторон.

3. Из содержания п. 1 комментируемой статьи и ст. 831 ГК следует, что условия договора могут предусматривать две формы передачи денежных средств финансовым агентом клиенту под уступку денежного требования: 1) путем покупки денежного требования; 2) путем предоставления денежных средств в долг.

Использование соответствующей формы финансирования предопределяет различия в составе обязательств, возникающих у финансового агента.

Покупка требования у клиента имеет следствием возникновение обязательственного отношения финансового агента с должником, содержанием которого является оплата должником денежного требования, перешедшего к финансовому агенту. Денежное требование к клиенту может возникнуть у финансового агента лишь по основаниям, предусмотренным ст. 827 ГК и связанным с реализацией положений об ответственности клиента перед финансовым агентом за недействительность денежного требования, являющегося предметом уступки, и за его неоплату должником.

Финансирование путем предоставления денежных средств в долг, осуществляемое под обеспечение уступкой денежного требования, влечет возникновение одновременно двух обязательственных отношений - основного и обеспечительного. Содержанием первого является возврат клиентом денежных средств, предоставленных ему финансовым агентом; содержанием второго хотя и является оплата должником денежного требования в счет погашения долга клиента перед финансовым агентом, но превалирует его обеспечительная функция по отношению к основному обязательству.

4. Переход прав кредитора по денежному обязательству от клиента к финансовому агенту является специальным видом уступки требования, регулируемым гл. 43 ГК. В той мере, в какой данное регулирование не является исчерпывающим, применению подлежат также общие нормы § 1 гл. 24 ГК о переходе прав кредитора к другому лицу. В этом отношении следует отметить положения ст. 389 ГК о форме уступки требования, имеющие значение для определения формы договора финансирования под уступку денежного требования и решения вопроса о необходимости регистрации договора: форма договора, опосредующего уступку денежного требования (простая письменная или нотариальная), определяется формой сделки, на которой основано требование, являющееся предметом уступки; договор, по которому осуществляется уступка денежного требования, основанного на сделке, требующей государственной регистрации, должен быть зарегистрирован в порядке, установленном для регистрации этой сделки.

Комментируемая статья ограничивает виды денежных требований, которые могут быть предметом уступки, требованиями, основанными на сделках о предоставлении

клиентом товаров, выполнении им работ или оказании услуг третьим лицам. Вне сферы применения договора финансирования под уступку денежного требования остается, в частности, уступка долговых денежных обязательств, выраженных в обращающихся ценных бумагах (например, вексель, чек, облигация).

5. Уступка клиентом денежного требования может производиться в целях отчуждения требования финансовому агенту, а также в целях обеспечения исполнения обязательства клиента перед финансовым агентом.

Уступка денежного требования, применяемая в качестве способа обеспечения исполнения обязательства клиента перед финансовым агентом (абз. 2 п. 1 комментируемой статьи), состоит в привлечении третьего лица (должника) к исполнению обязательства клиента по возврату предоставленных ему денежных средств. Особенность такого способа обеспечения заключается в том, что предъявление денежного требования, являющегося предметом уступки, к исполнению не связано с неисполнением или ненадлежащим исполнением контрагентом (клиентом) основного обязательства, что характерно для реализации других установленных законом способов обеспечения исполнения обязательств. Наоборот, при уступке денежного требования в рамках рассматриваемого договора предполагается, что финансовый агент вначале производит взыскание по денежному требованию и лишь в случае, если суммы, полученные от должника, оказались меньше суммы долга клиента финансовому агенту, обеспеченной уступкой денежного требования, требование о возврате остатка долга предъявляется клиенту (см. п. 2 ст. 831 ГК). Обеспечительная функция уступки денежного требования основывается, следовательно, на том, что финансовый агент, не ограничиваясь требованием к клиенту о возврате предоставленной денежной суммы, получает в свое распоряжение денежное требование к третьему лицу (должнику), являющееся источником поступления средств в погашение долга клиента.

Вместе с тем не исключается использование сторонами традиционной схемы отношений, по которой финансовый агент имеет право получить удовлетворение из стоимости денежного требования только в случае неисполнения клиентом обеспеченного уступкой денежного требования обязательства перед финансовым агентом.

В отношении уступки денежного требования как способа обеспечения исполнения обязательств применяются положения ст. 329 ГК о последствиях недействительности обеспечительного или основного обязательства.

6. Пункт 2 комментируемой статьи предусматривает возможность заключения рассматриваемого договора, содержащего дополнительные условия.

В случаях, когда операции, проводимые по договору, носят систематический характер, содержание отношений финансового агента с клиентом по общему правилу не исчерпывается предоставлением финансирования и уступкой денежных требований. Чтобы обеспечить реальное поступление средств по денежным требованиям, финансовый агент должен играть активную роль в области контроля за финансово-хозяйственной деятельностью клиента и своевременным исполнением третьими лицами (должниками) обязательств по оплате денежных требований. Со своей стороны клиент, в особенности если это небольшое предприятие, не менее заинтересован в квалифицированном финансовом обслуживании его деятельности. В этих целях обязательства финансового агента по договору финансирования под уступку денежного требования могут включать оказание клиенту ряда финансово-бухгалтерских, консультационных и информационных услуг (ведение для клиента бухгалтерского учета, проверка платежеспособности третьих лиц (должников) и получение с них дебиторской задолженности, в том числе ее взыскание в судебном порядке, и т.п.).

Особенность услуг, оказываемых финансовым агентом клиенту, состоит в том, что они связаны с денежными требованиями, являющимися предметом уступки. Перечень и объем оказываемых услуг могут различаться в зависимости от потребностей клиента, условий предоставления финансирования и уступки денежных требований.

Статья 825. Финансовый агент

Комментарий к статье 825

Предоставление финансирования под уступку денежного требования как вид предпринимательской деятельности, осуществляемой в соответствии с нормами гл. 43 ГК, подлежит лицензированию. Комментируемая статья определяет виды организаций, имеющих право выступать в качестве финансового агента.

Банки и иные кредитные организации получают право заключать договоры финансирования под уступку денежного требования с момента получения лицензии ЦБ РФ на осуществление банковских операций, поскольку этот договор относится к видам сделок, которые кредитные организации вправе совершать в силу закона (см. подп. 2 ч. 2 ст. 5 Закона о банках).

Другие коммерческие организации могут заниматься деятельностью такого вида на основании лицензии, порядок выдачи которой должен быть определен.

Статья 826. Денежное требование, уступаемое в целях получения финансирования

Комментарий к статье 826

1. Под денежным требованием понимается основанное на обязательственном отношении право кредитора на получение от третьего лица денежных средств. Предметом уступки, под которую предоставляется финансирование, могут выступать денежные требования двух видов (абз. 1 п. 1 комментируемой статьи): существующее требование, срок платежа по которому на дату заключения договора финансирования под уступку денежного требования уже наступил; будущее требование, по которому срок платежа, определяемый условиями сделки клиента с третьим лицом (должником), наступает после даты заключения договора финансирования под уступку денежного требования. В первом случае имеется в виду уступка уже возникшего у клиента права на получение денежных средств от должника. Во втором случае уступается право на получение денежных средств, которое возникнет в будущем.

2. В соответствии с абз. 2 п. 1 комментируемой статьи условие договора клиента с финансовым агентом о денежном требовании, являющемся предметом уступки, должно содержать признаки, позволяющие отличить уступаемое денежное требование от других однородных требований либо уже в момент заключения договора (существующее требование), либо не позднее возникновения права на получение с должника денежных средств (будущее требование).

Денежное требование может быть индивидуализировано путем указания должника, суммы требования (долга), основания его возникновения (договора между клиентом и должником) и (или) иных характеристик, служащих целям идентификации требования. Достаточно определенным может быть признано денежное требование и в отсутствие точного указания его денежной суммы либо должника.

Если клиент уступает финансовому агенту не отдельное требование, а совокупность денежных требований, то для их определения достаточным может быть указание на признаки группы, к которой они относятся, в частности: на предпринимательскую деятельность (или один из видов деятельности) клиента, из которой вытекают требования; на круг должников, к которым обращены требования; на территорию, с которой связано возникновение требований или на которой имеют место нахождения должники; на период времени, в течение которого возникают требования, подлежащие уступке; на суммарный денежный размер уступаемых требований.

Комментируемая статья не содержит ответа на вопрос о последствиях, наступающих в случае невозможности идентификации требования, являющегося предметом уступки. Полагаем, что в таком случае финансовый агент вправе требовать от клиента возмещения убытков, причиненных финансовому агенту вследствие неполучения денежных средств по требованию, неподдающемуся идентификации.

3. При уступке будущего денежного требования заключение договора, предусматривающего обязательство клиента уступить требование, и переход требования к финансовому агенту, которым завершается уступка, не совпадают во времени. С учетом этого п. 2 комментируемой статьи определяет момент перехода требования к финансовому агенту, связывая его с наступлением срока платежа, т.е. с преобразованием будущего требования в существующее. Иначе говоря, будущие денежные требования переходят к финансовому агенту по мере их возникновения. Если уступка денежного требования обусловлена определенным событием, то денежное требование переходит к финансовому агенту после наступления этого события, но, естественно, не ранее наступления срока платежа по данному требованию.

Поскольку в названных случаях волеизъявление сторон об уступке денежного требования уже выражено в договоре, дополнительного оформления уступки (путем совершения акта передачи требования и т.п.) не требуется (см. абз. 2 п. 2 комментируемой статьи). Право на получение денежных средств с должника возникает непосредственно у финансового агента, как бы минуя необходимую промежуточную стадию возникновения этого права у клиента как первоначального кредитора.

Статья 827. Ответственность клиента перед финансовым агентом

Комментарий к статье 827

1. Комментируемая статья конкретизирует общую норму ст. 390 ГК об ответственности кредитора, уступившего требование, применительно к договору финансирования под уступку денежного требования.

По общему правилу риск недействительности денежного требования несет клиент (первоначальный кредитор) (п. 1), а риск неисполнения должником денежного требования возлагается на финансового агента (нового кредитора) (п. 3). При этом нормы, содержащиеся в п. п. 1 и 3 комментируемой статьи, имеют диспозитивный характер. Договором финансирования под уступку денежного требования могут быть предусмотрены иные правила распределения рисков.

2. Клиент отвечает перед финансовым агентом за действительность денежного требования, являющегося предметом уступки, т.е. за то, что клиент обладает правом на передачу денежного требования и в момент уступки этого требования ему не известны обстоятельства, вследствие которых должник вправе его не исполнять (п. п. 1 и 2 комментируемой статьи).

Право клиента на передачу денежного требования предполагает, что требование реально существует и принадлежит клиенту, что оно основано на действительной сделке и не относится к категории прав, которые не могут переходить к другим лицам (см. ст. 383 ГК), что клиентом соблюдены условия допустимости уступки требования (см. ст. ст. 388 и 828 ГК). К обстоятельствам, вследствие которых должник вправе не исполнять денежное требование, относятся, в частности, случаи полного или частичного прекращения денежного обязательства (об основаниях и способах прекращения см. гл. 26 ГК), истечение срока исковой давности, а также случаи нарушения клиентом своих обязательств по договору, заключенному с должником.

Клиент обязан передать финансовому агенту документы, удостоверяющие уступаемое требование, и сообщить сведения, имеющие значение для осуществления требования (текст договора, заключенного с должником; документы, подтверждающие

факт поставки товара, выполнения работ, оказания услуг; информацию о встречных требованиях должника и т.д.).

Финансовый агент вправе требовать от клиента возмещения убытков, причиненных финансовому агенту вследствие недействительности денежного требования, являющегося предметом уступки.

3. Общее правило п. 3 комментируемой статьи о том, что клиент не отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение должником требования, являющегося предметом уступки, соответствует логике отношений между клиентом и финансовым агентом. Смысл уступки клиентом денежного требования помимо получения финансирования часто состоит именно в том, чтобы финансовый агент за определенную плату принял на себя инкассирование требований, взыскание задолженности с неисправных должников и связанный с этим риск неисполнения, освободив от этого бремени клиента.

Если договором предусматривается ответственность клиента за неоплату денежного требования должником, финансовый агент, не получивший надлежащего исполнения от должника, вправе обратиться к клиенту с требованием вернуть переданные клиенту, но не возмещенные должником денежные средства. Такое регулирование характерно для уступки денежного требования в целях обеспечения исполнения обязательства клиента перед финансовым агентом (см. п. 2 ст. 831 ГК).

Статья 828. Недействительность запрета уступки денежного требования

Комментарий к статье 828

1. Комментируемая статья содержит изъятие из нормы п. 1 ст. 388 ГК о недопустимости уступки требования, если это противоречит условиям договора между кредитором и должником.

В соответствии с п. 1 комментируемой статьи любое соглашение о запрете или ограничении уступки денежного требования, существующее между клиентом и должником, не влечет за собой недействительности перехода права требования от клиента к финансовому агенту. Данное правило направлено на защиту интересов прежде всего мелких кредиторов, которым такой запрет или ограничение могут быть навязаны экономически более сильным должником, и, следовательно, оно служит развитию системы финансирования под уступку денежного требования. Характерно, что в отношении последующей уступки денежного требования, когда его владельцем становится финансовый агент, применяются иные правила (см. ст. 829 ГК).

2. Вместе с тем комментируемая статья не ставит под сомнение действительность соглашения о запрете или ограничении уступки денежного требования для отношений между клиентом и должником. В п. 2 речь идет лишь о последствиях уступки требования вопреки существующему соглашению. В этом случае у клиента могут возникнуть определенные обязательства и ответственность перед должником, предусмотренные законом или договором. Причем исполнение указанных обязательств или мер ответственности (уплата неустойки, возмещение убытков и т.п.) не переходит от клиента к финансовому агенту как новому кредитору в денежном обязательстве: требования, которые должник мог бы предъявить клиенту в связи с нарушением последним соглашения о запрете или ограничении уступки требования, не имеют силы в отношении финансового агента (см. п. 2 ст. 832 ГК).

Статья 829. Последующая уступка денежного требования

Комментарий к статье 829

Комментируемая статья касается условий уступки денежного требования, ранее приобретенного финансовым агентом. Последующая уступка денежного требования допускается только в том случае, если она разрешена договором финансирования под уступку денежного требования. Во включении в договор такого условия объективно заинтересован прежде всего финансовый агент, поскольку это расширяет возможности рефинансирования его деятельности банками и иными кредитными организациями.

В случае последующей уступки денежного требования, разрешенной договором, финансовый агент, уступающий требование, выступает в роли клиента в отношениях с другим финансовым агентом, приобретающим требование. Соответственно этому их права и обязанности, а также права и обязанности должника регулируются положениями данной главы ГК.

Статья 830. Исполнение денежного требования должником финансовому агенту

Комментарий к статье 830

1. К исполнению должником денежного требования финансовому агенту применяются общие правила исполнения обязательств. Комментируемая статья обобщает применительно к особенностям договора финансирования под уступку денежного требования основные положения п. 3 ст. 382 ГК о последствиях неуведомления должника о состоявшемся переходе прав кредитора к другому лицу, ст. 312 ГК об исполнении обязательства надлежащему лицу, ст. 385 ГК о праве должника не исполнять обязательство новому кредитору до предоставления ему доказательства уступки требования этому лицу, п. 1 ст. 408 ГК о прекращении обязательства исполнением.

2. При уступке денежного требования происходит замена кредитора в обязательстве с сохранением содержания обязательства в неизменном виде. Пункт 1 комментируемой статьи определяет условия, при которых у должника возникает обязанность произвести платеж финансовому агенту как новому кредитору. Имеется в виду получение должником письменного уведомления, содержание которого составляют информация о состоявшейся уступке денежного требования, сведения, позволяющие отличить денежное требование, подлежащее исполнению, от других требований (см. п. 2 коммент. к ст. 826), а также данные о финансовом агенте, которому должен быть произведен платеж.

Уведомление об уступке денежного требования может быть направлено должнику как клиентом, так и финансовым агентом. При этом следует учитывать, что по смыслу п. 3 ст. 382 ГК обязанность уведомления должника об уступке требования возлагается на финансового агента как на нового кредитора, поскольку именно он несет риск вызванных для него неуведомлением должника неблагоприятных последствий. Во избежание недоразумений порядок и условия уведомления следует определять в договоре финансирования под уступку денежного требования. Должник, не получивший письменное уведомление об уступке, считается надлежащим образом исполнившим денежное требование, произведя платеж по нему клиенту.

В принципе клиент и финансовый агент могут договориться об условиях, при которых факт уступки денежного требования сообщаться должнику не будет. По зарубежному опыту инициатива негласной уступки требования исходит, как правило, от клиента, имеющего основания полагать, что уступка может расцениваться его должниками как свидетельство финансовых затруднений клиента.

3. Обязанность предоставления должнику доказательства уступки денежного требования в соответствии с п. 2 комментируемой статьи возлагается на финансового агента. Таким доказательством может служить прежде всего текст договора между клиентом и финансовым агентом. Если должник не получил от финансового агента запрошенное доказательство уступки, то осуществление платежа по денежному требованию непосредственно клиенту считается надлежащим исполнением обязательства.

4. Вместе с тем факт неуведомления должника об уступке денежного требования либо непредставления ему доказательств, удостоверяющих уступку требования, не колеблет положение финансового агента как нового кредитора: финансовый агент не теряет права на суммы платежа, причитающиеся ему, но поступившие клиенту. Последний обязан возвратить полученное финансовому агенту. Разумеется, что в этом случае следует считаться с риском неплатежа со стороны клиента.

Осуществление должником платежа клиенту вопреки письменному уведомлению или представленным доказательствам о переходе прав кредитора к финансовому агенту является исполнением ненадлежащему кредитору, которое не освобождает должника от соответствующего обязательства перед финансовым агентом.

5. Исполнение денежного требования должником финансовому агенту в соответствии с правилами, изложенными в п. п. 1 и 2 комментируемой статьи, рассматривается в качестве надлежащего исполнения, прекращающего обязательство, первоначальным кредитором по которому был клиент (см. п. 3 комментируемой статьи, а также п. 1 ст. 408 ГК).

Статья 831. Права финансового агента на суммы, полученные от должника

Комментарий к статье 831

1. Права финансового агента на суммы, полученные от должника во исполнение денежного требования, определяются в зависимости от формы финансирования и цели уступки денежного требования. Этим же обуславливаются и устанавливаемые комментируемой статьей различия в ответственности клиента перед финансовым агентом за то, что полученные финансовым агентом денежные средства окажутся меньше сумм финансирования, предоставленных клиенту.

2. При финансировании путем покупки денежного требования (п. 1 комментируемой статьи) финансовый агент приобретает право на все суммы, которые он получит от должника во исполнение требования, включая суммы от взыскания неустойки, а также от применения к должнику ответственности за неисполнение денежного обязательства (см. ст. 395 ГК).

Одновременно с этим финансовый агент как правообладатель несет предпринимательский риск, связанный с неполучением по денежному требованию средств в том размере, на который он рассчитывал, совершая покупку, в частности, и по той причине, что точный денежный размер уступаемого клиентом будущего требования не мог быть определен в момент заключения договора (см. ст. 826 ГК и коммент. к ней). Клиент, исполнивший свою обязанность по уступке требования, не отвечает перед финансовым агентом за то, что полученные им суммы оказались меньше цены, за которую агент приобрел требование.

3. Применение обеспечительной уступки денежного требования (п. 2 комментируемой статьи) имеет целью гарантировать исполнение основного обязательства клиента по погашению имеющегося у него перед финансовым агентом долга (см. п. 5 коммент. к ст. 824). При предъявлении денежного требования к исполнению права финансового агента на денежные средства, полученные от должника, в основном аналогичны правам залогодержателя на суммы, вырученные при реализации заложенного имущества (см. п. п. 5 и 6 ст. 350 ГК): если суммы, полученные от должника по уступленному денежному требованию, превысят сумму долга клиента, то финансовый агент обязан передать клиенту сумму превышения, а если эти суммы окажутся меньше долга клиента финансовому агенту, то клиент остается ответственным перед финансовым агентом за остаток долга. Факт превышения или непокрытия суммы долга отражается в отчете финансового агента, предоставляемом клиенту.

Норма о возврате клиенту суммы, превышающей долг клиента, является диспозитивной, договором финансирования под уступку денежного требования может быть предусмотрено оставление этой суммы у финансового агента.

Статья 832. Встречные требования должника

Комментарий к статье 832

1. Пункт 1 комментируемой статьи определяет право должника на предъявление к зачету против требования финансового агента своих денежных требований, основанных на договоре с клиентом, которые уже имелись у должника ко времени, когда им было получено уведомление об уступке требования финансовому агенту.

Зачет встречных требований должника производится в соответствии со ст. ст. 410 - 412 ГК, предусматривающими условия, необходимые для проведения зачета как основания прекращения обязательства (ст. 410), случаи недопустимости зачета (ст. 411), правила зачета при уступке требования (ст. 412).

2. В соответствии с п. 2 комментируемой статьи требования должника, связанные с нарушением клиентом соглашения о запрете или ограничении уступки требования, не могут быть зачтены против денежного требования, предъявляемого финансовым агентом к исполнению. Исключаемые из зачета в отношении финансового агента требования должник вправе зачесть в общем порядке против требований, предъявляемых клиентом (см. п. 2 ст. 828 ГК и коммент. к нему).

Статья 833. Возврат должнику сумм, полученных финансовым агентом

Комментарий к статье 833

Комментируемая статья определяет возможности должника требовать возврата сумм, уплаченных финансовому агенту по перешедшему к нему денежному требованию, в случае нарушения клиентом своих обязательств по договору, заключенному с должником. В п. 1 комментируемой статьи сформулировано общее правило; п. 2 содержит исключения из него.

По смыслу п. 1 должник, располагающий основанным на законе или договоре требованием к клиенту о возврате уплаченных сумм, не вправе предъявлять его финансовому агенту. Пункт 2 комментируемой статьи предусматривает лишь два случая, когда должник вправе обратиться с иском к клиенту против финансового агента: если финансовый агент либо не осуществил обещанный платеж клиенту, либо осуществил его, зная о нарушении клиентом соответствующего обязательства перед должником. Наличие этих обстоятельств, включая связь обещанного или произведенного платежа с уступленным требованием и нарушенным обязательством, доказывается должником.

Глава 44. БАНКОВСКИЙ ВКЛАД

Статья 834. Договор банковского вклада

Комментарий к статье 834

1. Вклад - это денежные средства в валюте РФ либо иностранной валюте (ст. 140 ГК), размещаемые в банках или кредитных организациях юридическими или физическими лицами.

Договор банковского вклада (депозита) по своей правовой природе является разновидностью договора займа (ст. 807 ГК), поскольку денежные средства передаются

вкладчиком, являющимся кредитором, банку-должнику. Однако по договору займа заемщик после передачи ему денежных средств становится их собственником, тогда как по смыслу п. 1 комментируемой статьи вещно-правовых отношений между банком и клиентом не возникает. Как и ранее действовавшее законодательство (ст. ст. 110, 111 Основ гражданского законодательства), действующий Закон о банках (ст. 36) указывает, что банк обязан хранить денежные средства на счете клиента, что подтверждает права вкладчика как собственника на денежные средства, внесенные им во вклад.

Поэтому в судебной практике имели место иски об истребовании своего имущества из чужого незаконного владения (виндикации) (ст. 301 ГК), предъявлявшиеся клиентом банку в случае неисполнения последним своих обязательств по возврату денежных средств, внесенных клиентом во вклады. Безналичные денежные средства, находящиеся во вкладах, по нашему мнению, не могут принадлежать никому на праве собственности. Банк не "хранит" денежные средства на счете клиента, а лишь обеспечивает их учет, обязуясь возвратить сумму вклада и выплатить клиенту предусмотренные договором банковского вклада проценты. В связи с этим в случае нарушения банком своих обязанностей, в частности при невыполнении требования клиента о возврате последнему денежных средств, находящихся во вкладе, задержке в перечислении средств указанному им лицу и т.п., банк несет ответственность в форме возмещения убытков и иных формах, установленных законом.

Договор банковского вклада является реальным и возмездным. Обязательства банка возвратить сумму вклада с начисленными процентами возникают у банка только после внесения вкладчиком денежных средств на депозитный счет, открытый на его имя в банке или иной кредитной организации. Возмездным данный договор является потому, что при любых обстоятельствах банк обязан выплатить вкладчику проценты. Поэтому даже при досрочном расторжении договора банковского вклада по инициативе вкладчика банк не имеет права отказывать последнему в выплате процентов и тем более взыскивать с клиента неустойку, уменьшая сумму внесенных им денежных средств. Однако это не лишает банк права при досрочном расторжении договора банковского вклада клиентом уменьшить сумму процентов, выплачиваемых ему в порядке, предусмотренном договором.

2. Признание договора банковского вклада, стороной в котором является гражданин, публичным означает обязанность банка заключить такой договор с любым гражданином на одинаковых условиях, предусмотренных в отношении данной категории вклада, и запрет на установление каких-либо льгот или ограничений для отдельных граждан.

3. Заключение договора банковского вклада между банком и клиентом оформляется открытием последнему так называемого депозитного счета. Депозитный счет является разновидностью банковского счета, поэтому во многом правила его открытия и ведения одинаковы с правилами открытия и ведения иных счетов, открываемых в банках и других кредитных организациях. Так, для открытия депозитного счета в банке клиенту следует представлять те же документы, что и для открытия расчетного (текущего валютного) счета юридического лица или текущего счета физического лица. Физические лица при расторжении договора банковского вклада или окончании срока его действия могут направлять находящиеся на депозитном счете денежные средства на счета третьих лиц. Юридическим лицам это прямо запрещено. Все денежные средства, находящиеся на депозитном счете юридического лица, должны быть зачислены на его расчетный (текущий валютный) счет, и лишь с этого счета юридическое лицо имеет право осуществлять последующие расчеты с третьими лицами.

4. В соответствии со ст. 1 Закона о банках кроме банков существуют небанковские кредитные организации, имеющие право осуществлять отдельные виды банковских операций, предусмотренные вышеназванным Законом, на основании лицензии, выдаваемой ЦБ РФ. Привлечение вкладов является одним из видов банковских операций, которые могут осуществлять небанковские кредитные организации в случае получения

ими специальной лицензии. По смыслу п. 4 комментируемой статьи именно к таким небанковским кредитным организациям, принимающим вклады от юридических лиц, должны применяться правила гл. 44 ГК.

Статья 835. Право на привлечение денежных средств во вклады

Комментарий к статье 835

1. Согласно п. 1 комментируемой статьи стороной договора банковского вклада может быть банк, имеющий лицензию ЦБ РФ, включающую право на привлечение вкладов. Порядок выдачи таких лицензий определен ст. ст. 12 - 16, 36 Закона о банках, а также Инструкцией ЦБ РФ от 14.01.2004 N 109-И "О порядке принятия Банком России решения о государственной регистрации кредитных органов и выдаче лицензий на осуществление банковских операций" (в ред. от 04.10.2005) <1>.

<1> Вестник Банка России. 2004. N 15; 2005. N 64.

Основными требованиями, предъявляемыми ЦБ РФ к банкам, ходатайствующим о выдаче им лицензий, включающих право привлечения вкладов юридических и физических лиц, являются: наличие уставного капитала в установленном ЦБ РФ размере, оборудования, необходимого для осуществления банковских операций, а также выполнение квалификационных требований, предъявляемых к специалистам в соответствии с нормативными актами ЦБ РФ.

2. Пункт 2 комментируемой статьи определяет правовые последствия для лиц, неправомочных совершать данный вид банковских операций либо совершающих их с нарушением действующего законодательства или банковских правил. Это относится также к банкам, которые, несмотря на неудовлетворительное финансовое положение и наличие предписания ЦБ РФ об ограничении проведения отдельных видов банковских операций (в первую очередь такие ограничения касаются приема денежных средств во вклады), продолжают привлекать денежные средства от населения и юридических лиц.

Вкладчик-гражданин может потребовать немедленного возврата вклада и уплаты процентов, предусмотренных ст. 395 ГК, а также возмещения убытков сверх суммы указанных процентов.

Если вклад сделан юридическим лицом, то такой договор считается недействительным (ст. 168 ГК) с применением правил ст. ст. 1103, 1107 ГК.

Ответственность юридических лиц и граждан, незаконно осуществляющих вышеуказанные банковские операции, не ограничивается положениями комментируемой статьи. Так, в соответствии со ст. 13 Закона о банках осуществление юридическим лицом банковских операций без лицензии влечет за собой взыскание с такого юридического лица всей суммы, полученной в результате осуществления данных операций, а также взыскание штрафа в 2-кратном размере этой суммы в федеральный бюджет. Взыскание производится в судебном порядке по иску прокурора, соответствующего федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на то федеральным законом, или ЦБ РФ. Граждане, незаконно осуществляющие банковские операции, несут в установленном законом порядке гражданско-правовую, административную или уголовную ответственность.

3. Аналогичные правовые последствия применяются к лицам, осуществляющим привлечение денежных средств граждан и юридических лиц путем продажи ценных бумаг, выпуск которых признан незаконным. Незаконным в данном случае можно признать либо эмиссию ценных бумаг лицом, не имеющим такого права в соответствии с действующим законодательством (например, выпуск депозитных сертификатов не кредитной организацией; выпуск облигаций юридическим лицом с не полностью

оплаченным уставным капиталом), либо с нарушением установленных законом правил их выпуска (например, продажа акций до регистрации проспекта эмиссии).

Под привлечением денежных средств во вклады под векселя следует понимать не выдачу (выставление) векселя одним лицом на другого с целью оформления и обеспечения каких-либо сделок, а эмиссию, т.е. специальный вид деятельности организации, направленный на привлечение денежных средств граждан и юридических лиц. Вексель может быть выставлен (выпущен) сроком: по предъявлению; в установленный промежуток времени от предъявления; в установленный промежуток времени от даты; на определенную дату. Значение данного реквизита состоит в том, что с наступлением срока платежа возникает право держателя требовать платеж по векселю. Право векселедателя на установление любых из вышеназванных сроков платежа при выдаче векселя для оформления какой-либо сделки не ограничено. При выпуске (эмиссии) векселей с целью привлечения денежных средств во вклады может быть установлен только один срок платежа - "по предъявлении", поскольку только такие векселя подлежат оплате немедленно по их предъявлению после выставления, что дает возможность их держателям получить вклады по первому требованию.

Статья 836. Форма договора банковского вклада

Комментарий к статье 836

1. Договор банковского вклада должен быть заключен в письменной форме с соблюдением положений ст. 434 ГК. Договор банковского вклада может быть заключен путем составления одного документа в двух экземплярах (ст. 36 Закона о банках). Заключение договора банковского вклада подтверждается выданной вкладчику сберегательной книжкой, сберегательным или депозитным сертификатом либо иным документом, отвечающим требованиям, предусмотренным для таких документов законом, установленными в соответствии с ним банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота. Порядок выпуска и обращения депозитных и сберегательных сертификатов регулируется Положением о сберегательных и депозитных сертификатах кредитных организаций, утвержденным письмом ЦБ РФ от 10.02.1992 N 14-3-20 (в ред. от 29.11.2000) <1>.

<1> Экономика и жизнь. 1993. N 27; Вестник Банка России. 1998. N 64; 2000. N 66 - 67.

2. Несоблюдение письменной формы договора банковского вклада влечет за собой его ничтожность со всеми последствиями, предусмотренными ст. ст. 395, 1102, 1107 ГК.

Статья 837. Виды вкладов

Комментарий к статье 837

1. Договор банковского вклада может быть заключен на любых условиях, не противоречащих закону. В банковской практике наиболее распространены договор банковского вклада "до востребования", т.е. выдача вклада производится по первому требованию вкладчика, и "срочный вклад" - возврат вклада осуществляется по истечении определенного договором срока. Договором может быть предусмотрено внесение вклада на иных условиях их возврата (например, выплата производится при наступлении определенных условий - рождении ребенка, вступлении в брак и т.п.).

2. Независимо от вида вклада банк обязан выдать сумму вклада или ее часть по первому требованию вкладчика. Условия договора, исключающие эту обязанность банка

(кроме договора банковского вклада, заключаемого с юридическими лицами), являются ничтожными. В практике встречались случаи, когда банк включал в договор банковского вклада условия о взыскании с вкладчика неустойки за досрочное расторжение договора или отказывал последнему в выплате процентов по вкладу. Такие условия договора банковского вклада не основаны на законе. Банк обязан в любом случае вернуть вкладчику сумму вклада и не может уменьшить ее путем взыскания штрафных санкций.

3. Договор банковского вклада является возмездным. Поэтому вкладчик имеет право на получение процентов по вкладу даже в случае истребования им денежных средств до истечения срока действия договора банковского вклада или до наступления иных обстоятельств, указанных в договоре. Однако вышеуказанными действиями вкладчик, по существу, односторонне изменяет условия договора банковского вклада (ст. 310 ГК), что делает такой договор не "срочным", а вкладом "до востребования". Поэтому банк имеет право уменьшить сумму процентов первоначально предусмотренных договором банковского вклада до размера процентов, выплачиваемых банком по вкладам "до востребования" или установить в договоре более низкую процентную ставку по своему усмотрению.

4. В случае невостребования клиентом суммы вклада в сроки, предусмотренные договором банковского вклада, договор автоматически считается продленным на такой же срок либо на условиях вклада "до востребования", либо на иных условиях, предусмотренных договором (например, на условиях договора банковского счета).

Статья 838. Проценты на вклад

Комментарий к статье 838

1. Договор банковского вклада, как отмечалось, является возмездным. Поэтому банк обязан начислять на сумму вклада проценты, размер и порядок начисления которых определяются данным договором. При отсутствии в договоре условия о размере выплачиваемых процентов банк обязан выплачивать проценты в размере ставки банковского процента (ставки рефинансирования) на день платежа. Ставка рефинансирования установлена только для рублевых кредитов и неприменима к валютным обязательствам. В этих случаях возможно использовать процентную ставку банка-должника по применяемым им валютным вкладам с аналогичными условиями.

2. Пункт 2 комментируемой статьи предусматривает право банка в одностороннем порядке изменять процентную ставку по вкладу до востребования, если стороны прямо не установили в договоре запрет на ее изменение. При этом в случае уменьшения размера процентов новый размер процентов применяется к вкладам, внесенным вкладчиком по истечении месяца с момента сообщения, если иное не предусмотрено договором. Форма сообщения не регламентируется. Это могут быть объявления в средствах массовой информации либо в помещении банка и др. Способ уведомления вкладчика может быть оговорен в договоре.

3. Пункту 3 комментируемой статьи не соответствует ст. 29 Закона о банках, предоставляющая банку в договоре срочного банковского вклада, стороной которого являлся гражданин, предусматривать право на одностороннее уменьшение процентной ставки. В п. 3 комментируемой статьи в отношении "срочных" вкладов физических лиц говорится, что "определенный договором банковского вклада размер процентов... не может быть односторонне уменьшен банком, если иное не предусмотрено законом или договором".

Конституционный Суд РФ Постановлением от 23.02.1999 N 4-П <1> признал не соответствующим Конституции, ее ст. ст. 34 и 55 (ч. ч. 2 и 3), положение ч. 2 ст. 29 Закона о банках об изменении банком в одностороннем порядке установленной договором с гражданином процентной ставки по срочным вкладам граждан. Конституционный Суд РФ

указал, что данная норма ст. 29 Закона о банках не может применяться без определения в федеральном законе оснований, обуславливающих возможность соглашения сторон об одностороннем изменении банком процентной ставки по вкладам граждан. Таким образом, правило, предусмотренное п. 3 комментируемой статьи применительно к физическим лицам, подлежит неукоснительному применению.

<1> СЗ РФ. 1999. N 10. Ст. 1254.

Для аналогичных вкладов юридических лиц возможность одностороннего изменения (в том числе и уменьшения) размера процентов может быть предусмотрена договором.

Статья 839. Порядок начисления процентов на вклад и их выплаты

Комментарий к статье 839

1. Порядок начисления процентов на вклады до вступления в силу части второй ГК определялся нормативными актами ЦБ РФ, на базе которых банки утверждали собственные правила или технические порядки начисления процентов.

Императивность данной нормы лишает банки права самостоятельно определять иной порядок начисления процентов на вклады.

2. По общему правилу проценты выплачиваются вкладчику ежеквартально по его требованию, если иной срок выплаты не предусмотрен договором.

При возврате вклада банк обязан выплатить вкладчику все начисленные к этому сроку проценты.

Постановлением Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 04.12.2000 внесено дополнение в Постановление Пленумов ВС РФ и ВАС РФ N 13/14 следующего содержания: "Пунктом 2 ст. 839 Кодекса установлено, что, если иное не предусмотрено договором банковского вклада, проценты на сумму банковского вклада выплачиваются по истечении каждого квартала отдельно от суммы вклада, а не востребованные в этот срок проценты увеличивают сумму вклада, на которую начисляются проценты. В связи с этим необходимо учитывать, что в случае увеличения вклада на сумму невостребованных процентов взыскиваемые за просрочку возврата вклада проценты, предусмотренные пунктом 1 ст. 395 Кодекса, начисляются на всю сумму вклада, увеличенного (подлежавшего увеличению) на сумму невостребованных процентов".

Статья 840. Обеспечение возврата вклада

Комментарий к статье 840

1. Проблема обеспечения возврата вкладов наиболее остро встала после августовского кризиса 1998 г. Вкладчики не смогли вернуть вложенные ими денежные средства, несмотря на наличие судебных решений в их пользу и гарантий, содержащихся в комментируемой статье.

В соответствии с п. 1 комментируемой статьи основным способом обеспечения возврата вкладов населения названо их обязательное страхование. Иные способы обеспечения могут быть предусмотрены законом.

В соответствии со ст. 38 Закона о банках для обеспечения гарантий возврата привлекаемых банками средств граждан и компенсации потери дохода по вложенным средствам создается Федеральный фонд обязательного страхования вкладов.

Участниками Федерального фонда обязательного страхования вкладов являются ЦБ РФ и банки, привлекающие средства граждан. Порядок создания, формирования и использования средств указанного Федерального фонда определяется Федеральным

законом от 23.12.2003 N 177-ФЗ "О страховании вкладов физических лиц в банках Российской Федерации" (в ред. от 20.10.2005) <1>.

<1> СЗ РФ. 2003. N 52 (ч. 1). Ст. 5029; 2004. N 34. Ст. 3521; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 23; N 43. Ст. 4351.

2. Способы обеспечения банком возврата вкладов юридических лиц могут быть предусмотрены в договоре банковского вклада. Способы обеспечения исполнения подобных обязательств предусмотрены ст. ст. 329 - 381 ГК.

3. Информация об обеспеченности возврата вклада должна быть предоставлена вкладчику при заключении договора банковского вклада, в частности, путем вывешивания соответствующих объявлений в помещении банка.

4. В п. 4 комментируемой статьи предусмотрены правовые последствия, возникающие для банка в случае невыполнения им своих обязанностей по обеспечению возврата вклада, а также при утрате или ухудшении его условий.

В указанных случаях вкладчик имеет право расторгнуть договор банковского вклада, потребовать возврата суммы вклада вместе с процентами, начисленными за весь период пользования банком денежными средствами вкладчика, в соответствии с п. 1 ст. 809 ГК (по ставке рефинансирования), а также возмещения причиненных убытков. Договорные проценты при этом не начисляются.

Статья 841. Внесение третьими лицами денежных средств на счет вкладчика

Комментарий к статье 841

Комментируемая статья позволяет вкладчику пополнять свой депозитный счет, открытый в банке на его имя, за счет средств, поступающих от третьих лиц, если договором банковского вклада прямо не установлено иное.

Согласие вкладчика на получение денежных средств от третьих лиц предполагается, поскольку для зачисления вышеназванных средств на счет вкладчика требуется предоставление третьему лицу всей необходимой информации по его счету.

Статья 842. Вклады в пользу третьих лиц

Комментарий к статье 842

1. В отличие от правоотношений, регулируемых ст. 841 ГК, для внесения денежных средств на имя определенного третьего лица требуется заключение депозитного договора между банком и лицом, вносящим денежные средства, в котором должно быть указано имя гражданина или наименование юридического лица, в пользу которого вносится вклад. Эти условия являются существенными для данного вида договора.

На основании депозитного договора, заключенного между лицом, вносящим денежные средства во вклад, и банком, банк открывает депозитный счет на имя лица (физического или юридического), указанного в этом договоре.

При этом лицо (юридическое или физическое), указанное в договоре депозитного вклада, должно существовать в данный момент. Так, нельзя открыть счет на имя незарегистрированного юридического или физического лица, которое еще не появилось на свет.

Договор банковского вклада в пользу гражданина, умершего к моменту заключения договора, либо несуществующего юридического лица ничтожен.

Лицо, на имя которого сделан вклад, приобретает права вкладчика с момента предъявления им к банку первого требования, которое может быть выражено любым

способом (например, требованием о выдаче вклада или перевода его на другой счет, оформлением доверенности и др.), если иное не предусмотрено договором банковского вклада.

2. Лицо, заключившее договор банковского вклада, может пользоваться всеми правами вкладчика, т.е. расторгнуть договор банковского вклада, закрыть депозитный счет, открытый на имя третьего лица, и потребовать от банка возврата вложенных им денежных средств, но только до того момента, пока лицо, в пользу которого был открыт вклад, не выразило намерения воспользоваться своими правами вкладчика.

Статья 843. Сберегательная книжка

Комментарий к статье 843

1. Заключение договора банковского вклада с гражданином и внесение им денежных средств во вклады может быть удостоверено сберегательной книжкой. Сберегательная книжка является одной из форм договора банковского вклада. Особенность оформления вклада в виде сберегательной книжки заключается прежде всего в том, что такая форма характерна для взаимоотношений между вкладчиком-гражданином и банком.

Сберегательная книжка может быть как именной, так и на предъявителя, причем сберегательная книжка на предъявителя является ценной бумагой.

Между этими двумя видами сберегательных книжек много общего. Так, оба вида сберегательных книжек должны содержать информацию о банке и состоянии вклада. Исполнение банком распоряжений вкладчика по депозитному счету может осуществляться только при их предъявлении. Отличие состоит лишь в правовых последствиях, возникающих для вкладчика в случае утраты или приведения сберегательной книжки в негодное состояние. Такие различия существуют, поскольку только одна из них является ценной бумагой. Именная сберегательная книжка по существу представляет собой документ, удостоверяющий заключение договора банковского вклада и внесение денежных средств во вклады. Обязательственные правоотношения между вкладчиком и банком возникают из договора банковского вклада, подписанного сторонами. Отсутствие именной сберегательной книжки при явке клиента в банк не является препятствием в распоряжении вкладом.

Сберегательная книжка на предъявителя, являясь ценной бумагой, представляет собой документ, удостоверяющий имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении (ст. 142 ГК). Сберегательная книжка на предъявителя должна не только оформлять внесение гражданином денежных средств на депозитный счет в банке, но и удостоверяет все его права как вкладчика. Поэтому никакой иной документ, кроме как сберегательная книжка на предъявителя, не может служить банку основанием для выдачи вклада, выплаты процентов и исполнения иных распоряжений вкладчика.

Законодательством предусмотрен перечень удостоверенных банком сведений, которые должна содержать сберегательная книжка:

- наименование и местонахождение банка или его филиала (если вклад внесен в филиал);
- номер счета по вкладу;
- все суммы денежных средств, списанных со счета;
- остаток денежных средств на счете на момент предъявления сберегательной книжки в банк.

Поскольку сберегательная книжка находится у вкладчика, данные о вкладе, указанные в ней, могут не отражать истинного состояния вклада (например, в случае пополнения вклада третьим лицом). Однако, если не доказано иное, основанием для

расчетов между банком и вкладчиком могут служить те данные, которые отражены в сберегательной книжке.

2. Именная сберегательная книжка в случае ее утраты или повреждения может быть заменена вкладчику по его заявлению. Замена сберегательной книжки на предъявителя в случае ее утраты банком не производится. В этих случаях вкладчик должен восстанавливать свои права по утраченной ценной бумаге, обратившись в суд (ст. 148 ГК), в порядке, предусмотренном гл. 34 ГПК.

Статья 844. Сберегательный (депозитный) сертификат

Комментарий к статье 844

1. Депозитный, или сберегательный, сертификат представляет собой письменное свидетельство банка-эмитента о вкладе денежных средств, удостоверяющее право вкладчика или его правопреемника на получение по истечении установленного срока суммы вклада и процентов по нему. Депозитный (сберегательный) сертификат является ценной бумагой, поскольку устанавливает правоотношения между банком и вкладчиком, содержит обязательные реквизиты, перечень которых содержится в нормативных документах ЦБ РФ (см. ниже), дает возможность передавать вытекающие из сертификата права другому лицу (бланк сертификата должен содержать описание условий и порядка уступки прав требований по нему).

Порядок выпуска и обращения депозитных и сберегательных сертификатов регулируется в настоящее время Положением о депозитных и сберегательных сертификатах кредитных организаций.

Сберегательный (депозитный) сертификат является ценной бумагой, удостоверяющей сумму вклада, внесенного в кредитную организацию, и права вкладчика (держателя сертификата) на получение по истечении установленного срока суммы вклада и обусловленных в сертификате процентов в кредитной организации, выдавшей сертификат, или в любом ее филиале. Сертификат не может служить расчетным или платежным средством за проданные товары или оказанные услуги. Денежные расчеты по купле-продаже депозитных сертификатов, выплате сумм по ним осуществляются в безналичном порядке, а сберегательных сертификатов - как в безналичном порядке, так и наличными средствами.

Сертификаты выпускаются в валюте РФ. Выпуск сертификатов в иностранной валюте не допускается. Владельцами сертификатов могут быть резиденты и нерезиденты в соответствии с действующим законодательством РФ и нормативными актами ЦБ РФ. Денежные обязательства, возникающие при выпуске и обращении сертификатов, регулируются Положением "О порядке переоформления уполномоченными банками счетов нерезидентов в валюте Российской Федерации, открытых в уполномоченных банках, в связи с принятием Инструкции Банка России от 7 июня 2004 года N 116-И "О видах специальных счетов резидентов и нерезидентов", утвержденным от 07.06.2004 N 259-П <1>.

<1> Вестник Банка России. 2004. N 36.

2. Сертификаты могут быть именными или на предъявителя. Вид сертификата влияет на порядок его передачи одним лицом другому.

Для передачи прав, удостоверенных сертификатом на предъявителя, другому лицу достаточно вручения сертификата этому лицу.

Права, удостоверенные именным сертификатом, передаются в порядке, установленном для уступки требований (цессии). Уступка требования по именному сертификату оформляется на оборотной стороне такого сертификата или на

дополнительных листах (приложениях) к именному сертификату двусторонним соглашением лица, уступающего свои права (цедента), и лица, приобретающего эти права (цессионария). Соглашение об уступке требования по депозитному сертификату подписывается с каждой стороны двумя лицами, уполномоченными соответствующим юридическим лицом на совершение таких сделок, и скрепляется печатью юридического лица. Каждый договор об уступке нумеруется цедентом. Договор об уступке требования по сберегательному сертификату подписывается обеими сторонами лично.

Восстановление прав по утраченным сертификатам на предъявителя осуществляется в судебном порядке. Восстановление прав по утраченным именным сертификатам осуществляется кредитной организацией, выпустившей их в обращение. В случае утраты именного сертификата законный владелец вправе обратиться к кредитной организации, выдавшей сертификат, с письменным заявлением о выдаче дубликата. Если на заявленное требование законным держателем сертификата получен отказ, он вправе обжаловать его в судебном порядке.

3. Процентные ставки по сертификатам устанавливаются уполномоченным органом кредитной организации.

Проценты по первоначально установленной при выдаче сертификата ставке, причитающиеся владельцу по истечении срока обращения (когда владелец сертификата получает право востребования вклада или депозита по сертификату), выплачиваются кредитной организацией независимо от времени его покупки.

В случае досрочного предъявления сберегательного (депозитного) сертификата к оплате кредитной организацией выплачивается сумма вклада и проценты, установленные по вкладам до востребования, если условиями сертификата не определен иной размер процентов.

Если срок получения вклада (депозита) по сертификату просрочен, то кредитная организация несет обязательство оплатить означенные в сертификате суммы вклада и процентов по первому требованию его владельца. За период с даты востребования сумм по сертификату до даты фактического предъявления сертификата к оплате проценты не выплачиваются.

Кредитная организация не может в одностороннем порядке изменить (уменьшить или увеличить) обусловленную в сертификате ставку процентов, установленную при выдаче сертификата.

Кредитная организация начисляет проценты по сберегательным (депозитным) сертификатам на остаток задолженности по основному долгу, учитываемый на соответствующем лицевом счете, на начало операционного дня. Начисление процентов по сертификату осуществляется кредитной организацией не реже 1 раза в месяц и не позднее последнего рабочего дня отчетного месяца. Выплата процентов по сертификату осуществляется кредитной организацией одновременно с погашением сертификата при его предъявлении.

Глава 45. БАНКОВСКИЙ СЧЕТ

Статья 845. Договор банковского счета

Комментарий к статье 845

1. Договор банковского счета впервые получил регламентацию на уровне закона лишь в Основях гражданского законодательства. В ст. 391 ГК РСФСР содержалась лишь отсылочная норма, в соответствии с которой условия, порядок заключения и исполнение данного договора устанавливались инструкцией Госбанка СССР. Отношения клиентов с учреждениями Госбанка СССР носили в большей степени административный,

гражданско-правовой характер, чем и объясняется ведомственный уровень их регулирования.

В рыночной экономике кредитные организации и их клиенты находятся в равном правовом положении, в связи с чем существенно возрастает регулятивное значение договора банковского счета. Во второй части ГК договору банковского счета посвящена отдельная глава, достаточно полно регламентирующая данные отношения. Однако роль нормативных и других актов ЦБ РФ остается весьма значительной.

2. В научной литературе высказывались различные точки зрения на правовую природу договора банковского счета. Предлагалось рассматривать его и в качестве смешанного договора (содержащего элементы договоров займа и хранения, либо договоров займа, хранения и поручения, либо договора займа и агентского договора, и др.), и в качестве самостоятельного. Возобладало последнее суждение, но вряд ли оно дает исчерпывающий ответ на вопрос о правовой природе данного договора.

Не отрицая самостоятельности договора банковского счета, представляется возможным отнести его к обязательствам по оказанию услуг. В ст. 779 ГК установлено, что правила гл. 39 "Возмездное оказание услуг" не распространяются на услуги, оказываемые по договорам, предусмотренным другими главами ГК, в том числе гл. 45. Следовательно, договор банковского счета ГК причислил к договорам оказания услуг.

3. Банк должен гарантировать клиенту возможность беспрепятственного распоряжения денежными средствами, находящимися на счете последнего. Ликвидность банка, т.е. его способность обеспечивать своевременное выполнение своих обязательств, зависит от целого ряда экономических факторов: от проводимой банком политики размещения денежных ресурсов, экономической и политической ситуации в стране и др. Вместе с тем ЦБ РФ устанавливаются обязательные для банков экономические нормативы, направленные на поддержание их ликвидности на достаточном уровне. Так, в соответствии со ст. 24, 25 Закона о банках банки должны соблюдать нормативы обязательных резервов, депонируемые в ЦБ РФ, создавать резервы (фонды) на покрытие возможных убытков и т.д.

4. Банки СССР во взаимоотношениях с клиентами выступали не только как хозяйствующие субъекты, но и как органы государственного управления, контролируя соблюдение организациями платежной и договорной дисциплины. В условиях рыночной экономики отношения банка и клиента основаны на равенстве сторон, что обуславливает установление в качестве общего правила недопустимость осуществления банком контроля за направлением использования клиентом денежных средств, находящихся на счете.

Исключения из этого правила могут устанавливаться только законом или договором банковского счета. Так, в соответствии со ст. 11, 12 Закона о валютном регулировании банки, имеющие лицензию на проведение валютных операций, являются агентами валютного контроля и в этом качестве должны контролировать правомерность осуществления их клиентами валютных операций. Обязанности по контролю возложены на банки и Законом о противодействии отмыванию доходов.

Однако согласно Порядку ведения кассовых операций в Российской Федерации, утвержденному решением Совета директоров ЦБ РФ от 22.09.1993 N 40 (в ред. от 26.02.1996) <1>, ЦБ РФ обязал банки систематически (не реже 1 раза в 2 года) проверять порядок ведения их клиентами кассовых операций (п. 41), что не соответствует комментируемой норме ГК и ст. 58 Закона о ЦБ РФ. Данное несоответствие необходимо устранить, освободив банки от выполнения несвойственных им функций либо закрепить указанную обязанность на уровне закона.

<1> Экономика и жизнь. 1993. N 42 - 43; Вестник Банка России. 1996. N 11.

5. В качестве субъектов банковской деятельности в ст. 1 Закона о банках наряду с банками называются и НКО. К последним относятся расчетные НКО и организации

инкассации (см. Положение от 08.09.1997 N 516 "О пруденциальном регулировании деятельности небанковских кредитных организаций, осуществляющих операции по расчетам, и организаций инкассации" (в ред. от 01.12.2003) <1>), действующие на основании регистрации и лицензии. Расчетные НКО (клиринговые палаты) вправе открывать и вести банковские счета юридических лиц, а также производить расчеты по ним (п. 1 Положения). Организации инкассации осуществляют инкассацию денежных средств, векселей, платежных и расчетных документов (п. 9 Положения). К данным организациям правила комментируемой главы применяются при совершении ими операций по расчетно-кассовому обслуживанию клиентов.

<1> Вестник Банка России. 1997. N 59, N 77; 1998. N 8; 1999. N 9; 2003. N 67.

Статья 846. Заключение договора банковского счета

Комментарий к статье 846

1. В соответствии с общими положениями о форме сделок (ст. 161 ГК) договор банковского счета подлежит заключению в простой письменной форме. При этом договор может быть заключен как путем составления единого документа, так и путем обмена документами (ст. 434 ГК).

Порядок заключения договора путем обмена документами устанавливается Инструкцией Госбанка СССР от 30.10.1986 N 28 "О расчетных, текущих и бюджетных счетах, открываемых в учреждениях Госбанка СССР" (в ред. от 31.08.1990) <1>, а также письмом Госбанка СССР от 09.07.1991 N 359 "О порядке открытия счетов предпринимателям" <2>. Согласно им клиент - юридическое лицо или индивидуальный предприниматель представляет банку:

<1> Закон. 1997. N 1.

<2> Там же.

- 1) заявление на открытие счета установленного образца;
- 2) документ о государственной регистрации;
- 3) копии учредительных документов - для юридических лиц;
- 4) карточку с образцами подписей и оттиском печати (см. коммент. к ст. 847 ГК).

В соответствии со ст. 86 НК клиент также обязан предъявить свидетельство о постановке на учет в налоговом органе.

Заявление клиента на открытие счета с приложением указанных документов является офертой, а акцептом - разрешительная надпись на нем лица, осуществляющего функции исполнительного органа банка.

В настоящее время более широкое распространение получила практика заключения договора банковского счета путем составления единого документа, позволяющего сторонам детально регламентировать условия договора. При этом требования к предоставлению вышеназванных документов сохраняются.

В соответствии со ст. 30 Закона о банках клиент вправе иметь неограниченное количество счетов в любой валюте.

2. Договор банковского счета может быть заключен и с физическим лицом, как занимающимся частной практикой, так и не занимающимся ею. На его основании гражданину открывается текущий счет в банке для совершения расчетных операций, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. Порядок открытия таких счетов установлен Положением ЦБ РФ от 01.04.2003 N 222-П "О порядке осуществления безналичных расчетов физическими лицами в Российской Федерации" <1>. Для заключения договора гражданин должен предоставить в банк:

<1> Вестник Банка России. 2003. N 24.

1) паспорт или другой документ, в соответствии с законодательством РФ удостоверяющий личность;

2) карточку с образцами подписей и оттиском печати;

3) иные документы, предусмотренные законодательством и (или) договором банковского счета.

3. Заключение договора является основанием для открытия счета клиенту. Открытие счета - фактическое действие, совершаемое во исполнение договора банковского счета. Если клиент намеревается в одном банке открыть несколько счетов, то для открытия каждого необходимо заключение самостоятельного договора, в котором следует указать номер счета во избежание путаницы.

Исходя из буквального толкования нормы п. 1 комментируемой статьи можно сделать вывод, что момент заключения договора и момент открытия счета должны совпадать (по-видимому, имеется в виду минимальный технически необходимый временной разрыв). В связи с этим представляется ошибочным утверждение о возможности заключения договора при отсутствии всех требуемых от клиента документов. Следует также учитывать и то, что вид открываемого счета, определенного в договоре, зависит от правового статуса клиента, характера его деятельности, целей и др., данные о которых содержатся в требуемых документах.

4. В п. 1 комментируемой статьи в качестве общего правила указывается на необходимость согласования сторонами условий договора при его заключении. В соответствии с п. 2 комментируемой статьи банк обязан заключить договор банковского счета с клиентом, согласным с объявленными банком условиями. Объявление банком условий, на которых им открываются счета определенного вида, обладает признаками публичной оферты (п. 2 ст. 437 ГК). Соответственно, предложение клиента заключить договор на объявленных банком условиях, путем подачи заявления об открытии счета, является ее акцептом.

Отказ банка в открытии счета, совершение операций по которому предусмотрено законом, учредительными документами банка и его лицензией, допускается только при отсутствии у банка возможностей принять клиента на обслуживание (обусловленных производственно-техническими либо экономическими причинами), а также в случаях, предусмотренных законом или иными правовыми актами (например, при несоответствии правового статуса клиента тому виду счета, который он требует открыть).

В других случаях отказ банка является необоснованным, что позволяет клиенту обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор (п. 4 ст. 445 ГК). Данное последствие применимо только к договору, заключение которого обязательно для банка в силу публичного характера его оферты.

Таким образом, в п. 2 комментируемой статьи речь идет об обязанности банка заключить договор на единых для всех условиях, которые им были объявлены. В остальных случаях, когда стороны не пришли к соглашению по существенным условиям договора, последствия, предусмотренные в п. 4 ст. 445 ГК, неприменимы.

Статья 847. Удостоверение права распоряжения денежными средствами, находящимися на счете

Комментарий к статье 847

1. Если клиент - юридическое лицо, то согласно ст. 53 ГК правом распоряжения денежными средствами обладает его орган, в частности исполнительный орган АО, ООО, кооператива (директор, председатель правления и т.д.). Данные лица обладают правом

первой подписи на расчетных документах, но этим правом могут быть наделены и другие лица, обладающие распорядительными и административно-хозяйственными функциями, на основании письменного распоряжения (приказа) юридического лица.

Правом второй подписи наделяется лицо, ведущее бухгалтерский учет (главный бухгалтер, бухгалтер), но оно не обладает правом распоряжения денежными средствами. В соответствии со ст. 7 Закона о бухгалтерском учете функции главного бухгалтера сводятся к обеспечению соответствия хозяйственных операций законодательству РФ, а также контролю за движением имущества. Без его подписи расчетные документы считаются недействительными и не должны приниматься к исполнению, за исключением случаев, когда руководитель юридического лица лично осуществляет бухгалтерский учет.

Лица, обладающие правом первой и второй подписи, указываются в карточке с образцами подписей и оттиска печати, которая оформляется в порядке, установленном указанием ЦБ РФ от 21.06.2003 N 1297-У (в ред. от 25.03.2004) <1>. Подлинность собственных подписей лиц, обладающих правом первой или второй подписи, может быть удостоверена как нотариусом, так и уполномоченным сотрудником банка.

<1> Вестник Банка России. 2003. N 36; 2004. N 25.

Индивидуальный предприниматель и физическое лицо также должны предоставить в банк карточку с образцом своей подписи.

2. Распоряжение денежными средствами, находящимися на счете, осуществляется путем представления в банк расчетных документов с соблюдением обязательных реквизитов (см. коммент. к гл. 46 ГК), в числе которых подписи уполномоченных лиц и оттиск печати.

Принимая расчетные документы, банк обязан проверить по внешним признакам соответствие подписей уполномоченных лиц и печати на переданном в банк документе образцам подписей и оттиска печати, содержащимся в находящейся у банка карточке. При этом банк несет ответственность за последствия исполнения поручений, выданных неуполномоченным лицом, даже в тех случаях, когда он не мог установить данный факт с использованием определенных банковскими правилами и договором процедур, если иное не установлено законом или договором (п. 2 Постановления Пленума ВАС РФ N 5).

3. Денежные средства со счета могут быть списаны банком и по требованию третьих лиц. Право требования у третьих лиц возникает на основании заключенного с владельцем счета договора, содержащим в себе условие о безакцептном (бесспорном) списании денежных средств за поставленные товары, выполненные работы, оказанные услуги или в порядке их предоплаты.

Распоряжение клиента о таком списании должно быть дано в письменной форме и содержать в себе сведения, необходимые банку для идентификации лица как управомоченного при предъявлении им соответствующих требований. К такого рода сведениям относятся данные о кредиторе и о договоре, содержащем в себе условие о безакцептном (бесспорном) списании денежных средств.

4. Развитие электронных банковских услуг обусловило необходимость на уровне ГК решить проблему подписи клиента при осуществлении электронных платежей. Способ идентификации клиента в целях защиты от несанкционированного доступа зависит от средства платежа.

При расчетах пластиковыми картами используется персональный идентификационный номер (ПИН), который владелец карты должен ввести при помещении карты в терминал, считывающее устройство которого проверяет ее подлинность и платежеспособность.

Факт составления и подписания электронного платежного документа от имени кредитной организации или клиента кредитной организации подтверждается АСП, правовой режим которого устанавливается Временным положением о порядке приема к

исполнению поручений владельцев счетов, подписанных аналогами собственноручной подписи, при проведении безналичных расчетов кредитными организациями, утвержденным ЦБ РФ от 10.02.1998 N 17-П <1>.

<1> Вестник Банка России. 1998. N 10.

Право использования АСП участником документооборота (кредитной организации либо клиентом кредитной организации) возникает с момента регистрации администрацией средств проверки правильности АСП и уведомления об этом других участников. Создание администрации обязательно при наличии более двух участников документооборота. Функции администрации выполняет либо организация, с которой участники документооборота заключили договор, либо один из участников, на которого возложено их выполнение многосторонним договором между участниками. При отсутствии администрации данное право возникает в порядке и на условиях, определяемых двусторонним договором между участниками.

Видом АСП является электронная цифровая подпись, используемая при осуществлении расчетов электронными документами через расчетную сеть ЦБ РФ между учреждениями ЦБ РФ и кредитными организациями, филиалами кредитных организаций и другими клиентами ЦБ РФ (см. указание ЦБ РФ от 11.04.2000 N 774-У <1>).

<1> Вестник Банка России. 2000. N 22.

Статья 848. Операции по счету, выполняемые банком

Комментарий к статье 848

1. "Операции по счету" - экономический термин, содержание которого в экономической литературе не раскрывается, а лишь перечисляются конкретные виды банковских операций по счету, в их числе: зачисление денежных средств, инкассо, выставление аккредитива, сдача выручки, выдача наличных денег, перевод денежных средств.

Юридическое содержание данного термина можно установить путем толкования соответствующих правовых норм. С этой точки зрения к операциям по счету следует отнести: зачисление, выдачу или перечисление денежных средств (ст. 849 ГК); действия банка по осуществлению безналичных расчетов (гл. 46 ГК); текущие валютные операции и валютные операции, связанные с движением капитала (ст. ст. 9, 10 Закона о валютном регулировании) и др.

2. Объем и виды операций, которые банк обязан совершать для клиента, зависят от вида счета, правовой режим которого определяется законом, банковскими правилами и банковскими обычаями делового оборота.

Для осуществления учета денежных средств в рублях как резидентам, так и нерезидентам открываются так называемые рублевые счета.

Основные виды рублевых счетов резидентов устанавливаются в Инструкции Госбанка СССР от 30.10.1986 N 28 (в ред. от 31.08.1990) <1>: расчетные, текущие и бюджетные. Они отличаются друг от друга прежде всего субъектным составом и объемом проводимых по ним операций. Расчетные счета открываются юридическим лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность, и индивидуальным предпринимателям. Посредством этих счетов могут проводиться все виды расчетов в безналичной форме, а также кассовые операции. Некоммерческим организациям, филиалам, представительствам, другим структурным подразделениям и некоторым специальным субъектам, указанным в п. 1.6 Инструкции Госбанка СССР от 30.10.1986 N 28, для их финансирования открываются текущие счета, по которым совершаются

преимущественно операции по расходованию средств (на заработную плату, содержание аппарата управления и т.д.). Бюджетные счета предназначены для финансирования определенных видов деятельности организаций денежными средствами, выделяемыми из бюджета.

<1> Закон. 1997. N 1.

Рублевые счета открываются и нерезидентам, как физическим, так и юридическим лицам (ст. 7 Закона о валютном регулировании).

В целях учета денежных средств в валюте и резидентам, и нерезидентам открываются так называемые валютные счета (ст. ст. 5, 7 Закона о валютном регулировании). Для каждого вида валюты открывается отдельный счет.

3. Банк не вправе отказать клиенту в совершении операции, которая предусмотрена для открытого им счета законом, банковскими правилами и банковскими обычаями делового оборота. Поэтому в договоре не обязательно перечислять все виды операций по счету, которые банк обязан выполнять.

Однако в нем должны быть указаны те виды операций, осуществление которых хотя и предусмотрено правовыми актами и обычаями делового оборота, но не охватывается соглашением сторон. Так, в п. 7.13 ч. I Положения о безналичных расчетах допускается возможность заключения специального договора о расчетах чеками в случае, когда сфера обращения чеков ограничивается кредитной организацией и ее клиентами.

Статья 849. Сроки операций по счету

Комментарий к статье 849

1. Сроки, устанавливаемые для осуществления расчетных операций, исчисляются днями. При этом имеется в виду так называемый банковский, или операционный, день, т.е. рабочее время банка, в течение которого производятся расчетные операции (обычно с 10 до 16 часов).

2. Сроком для зачисления денежных средств на счет клиента является день, следующий за днем поступления в банк соответствующего платежного документа. Следует особо отметить, что в данной норме ГК точно определен срок для зачисления денежных средств, и в договоре он может быть уменьшен, но не увеличен. Таким способом законодатель стремится защитить клиента от использования его денежных средств банком в своих интересах. Правило комментируемой статьи носит императивный характер, следовательно, норма ст. 31 Закона о банках, допускающая установление более длительного срока в договоре, не соответствует ГК.

Денежные средства поступают сначала на корреспондентский счет банка, что отражается в выписке из корреспондентского счета, к которой прилагаются платежные (расчетные) документы, а лишь затем зачисляются на счет клиента.

Расчетные документы могут фиксироваться на бумажных носителях или в виде ЭПД. Полноформатные ЭПД, содержащие все реквизиты платежного поручения, имеют равную юридическую силу с платежными поручениями на бумажном носителе. ЭПД сокращенного формата содержит лишь часть реквизитов, обязательных для совершения операций по счетам, поэтому срок зачисления денежных средств исчисляется с момента получения расчетных документов на бумажных носителях, на основании которых составлены ЭПД сокращенного формата (п. 3.3 ч. II Положения о безналичных расчетах).

3. Срок для совершения операций по выдаче или перечислению денежных средств составляет день, следующий за днем поступления в банк соответствующего расчетного документа. Однако данный срок в договоре может быть как увеличен, так и уменьшен.

Под выдачей следует понимать операцию по списанию денежных средств с расчетного счета клиента и их выдачи ему наличными деньгами. Перечисление - операция по переводу денежных средств со счета плательщика на счет получателя. При ее осуществлении банк должен списать денежные средства сначала со счета клиента в соответствии с его распоряжением, а затем со своего корреспондентского счета путем предоставления сводного платежного поручения с приложением расчетных документов подразделению расчетной сети ЦБ РФ.

Статья 850. Кредитование счета

Комментарий к статье 850

1. Договор банковского счета может содержать условие о кредитовании счета (овердрафт), в соответствии с которым банк осуществляет платежи со счета клиента и при отсутствии на нем денежных средств. Кредит считается предоставленным со дня совершения банком такого платежа. При этом у банка образуется дебетовое сальдо, т.е. превышение размера использованных денежных средств над имеющимися на счете, сумма которого учитывается не на расчетном счете клиента, а на специально открываемом ссудном счете.

2. Договор банковского счета с условием о кредитовании по своей правовой природе следует отнести к смешанным договорам. Содержащиеся в нем элементы кредитного договора обуславливают возможность применения к нему правил гл. 42, если иное не предусмотрено договором.

Представляется, что п. 2 комментируемой статьи сформулирован не вполне удачно. В договоре стороны не могут проигнорировать императивные правила о займе и кредите, определяющие правовую форму данных отношений. Они могут лишь изменить диспозитивные нормы, согласовав лимит овердрафта (размер кредита), срок его погашения, процентную ставку за пользование кредитом и др.

3. При заключении договора банковского счета с условием об овердрафте банк обязан проверить наличие ограничений полномочий органа юридического лица на заключение сделок по кредитованию в учредительных документах. Такого рода ограничения следует иметь в виду и при определении лимита овердрафта.

Статья 851. Оплата расходов банка на совершение операций по счету

Комментарий к статье 851

1. В п. 1 комментируемой статьи устанавливается презумпция безвозмездности осуществления банком расчетно-кассового обслуживания, поэтому при отсутствии в договоре условия об оплате клиентом услуг банка плата не взимается. В ст. 30 Закона о банках, напротив, стоимость банковских услуг отнесена к существенным условиям договора, что не соответствует комментируемой норме (п. 2 ст. 3 ГК).

На практике услуги банка, как правило, возмездны. Плата, именуемая комиссионным вознаграждением, взимается банком за проведенные по счету операции (в определенном проценте от суммы дебетового оборота или от количества и вида обработанных документов), услуги по инкассации, конвертации и др. Обычно банки разрабатывают специальные правила о тарифах на оказание различных видов услуг, к которым делается отсылка в договоре банковского счета.

2. Отношения между учреждениями ЦБ РФ и его клиентами (кредитными организациями и другими клиентами) по поводу оказания платных расчетных услуг регулируются Положением ЦБ РФ от 07.10.2002 N 198-П "О порядке расчета и взимания платы за расчетные услуги Банка России" (в ред. от 14.09.2004) <1>.

<1> Вестник Банка России. 2003. N 17; 2004. N 59.

Размер платы определяется тарифами на расчетные услуги, которые устанавливаются за обработку одного расчетного документа и дифференцируются по различным критериям. При этом за осуществление отдельных расчетных операций, перечисленных в п. 2.1 указанного Положения, ЦБ РФ плата не взимается.

3. Оплата банковских услуг осуществляется путем списания банком денежных средств со счета клиента по истечении каждого квартала.

Договором может быть предусмотрен иной порядок и сроки внесения платы. Так, клиент ЦБ РФ должен оплачивать расчетные услуги в соответствии с ведомостью предоставленных услуг за месяц не позднее 5-го расчетного дня следующего месяца (п. п. 4.1, 4.2 Положения ЦБ РФ от 07.10.2002 N 198-П).

Статья 852. Проценты за пользование банком денежными средствами, находящимися на счете

Комментарий к статье 852

1. Денежные средства, учитываемые на счетах клиентов, используются банком для получения прибыли (см. п. 3 коммент. к ст. 845), поэтому законодатель презюмирует возмездность пользования банком денежными средствами клиента.

Но для банков данный источник привлеченных ресурсов наиболее рискованный, так как клиент в любой момент может изъять их, осуществляя расчеты со своими контрагентами. В связи с этим банки предпочитают либо закрепить в договоре условие о безвозмездном пользовании денежными средствами клиента, либо установить плату только за определенный размер остатка на счете клиента.

Плата за пользование денежными средствами клиента исчисляется в виде процентов годовых и вносится банком путем зачисления соответствующей суммы на счет клиента в сроки, предусмотренные в договоре, а при их отсутствии - ежеквартально.

2. Размер платы за пользование денежными средствами клиента устанавливается в договоре. Если же стороны его не согласовали и в договоре отсутствует прямое указание на безвозмездность пользования банком денежными средствами, находящимися на счете клиента, то размер определяется исходя из процентов, уплачиваемых банком по вкладам до востребования.

Статья 853. Зачет встречных требований банка и клиента по счету

Комментарий к статье 853

1. Условия договора банковского счета предполагают возникновение у сторон встречных денежных требований, которые могут быть прекращены зачетом, если в договоре стороны не предусмотрели иное. Причем перечень денежных требований, подлежащих зачету, является исчерпывающим и не подлежит расширению (п. 5 Постановления Пленума ВАС РФ N 5).

2. Для зачета достаточно заявления одной стороны (ст. 410 ГК). Право предъявить требование о зачете имеет и банк, и клиент. Поскольку возможностью произвести зачет обладает банк, на него и возлагается обязанность по осуществлению зачета, т.е. совершению соответствующих записей по счетам бухгалтерского учета.

3. Банк обязан информировать клиента о произведенном зачете в порядке и в сроки, установленные в договоре. Как правило, клиент получает данную информацию при предоставлении ему банком выписки из лицевого счета (п. 2.1 разд. 2 ч. III Правил

ведения бухгалтерского учета в кредитных организациях, расположенных на территории Российской Федерации, утвержденных ЦБ РФ 05.12.2002 N 205-П (в ред. от 11.04.2005) <1>). Порядок и сроки предоставления таких выписок должны быть согласованы сторонами и зафиксированы в карточке образцов подписей и оттиска печати.

<1> Вестник Банка России. 2002. N 70 - 71; 2003. N 36; 2003. N 65; 2004. N 16, N 21, N 34, N 36, N 38, N 53, N 70, N 73, N 74, 2005. N 21.

Статья 854. Основания списания денежных средств со счета

Комментарий к статье 854

1. Основанием для списания денежных средств по общему правилу является распоряжение клиента. Распоряжение может быть дано клиентом в форме соответствующего расчетного документа (платежного поручения, аккредитива, чека) или согласия оплатить расчетный документ (платежное требование, оплачиваемое с акцептом плательщика).

2. Списание может быть произведено банком и без согласия клиента в безакцептном или беспорном порядке. Безакцептное списание производится на основании платежного требования, оплачиваемого без акцепта плательщика, а беспорное списание - на основании инкассового поручения (п. 8.2 ч. I Положения о безналичных расчетах).

Безакцептное списание денежных средств осуществляется в случаях, установленных законом или предусмотренных сторонами по основному договору, при условии предоставления банку, обслуживающему плательщика, права на списание денежных средств со счета плательщика без его распоряжения.

Беспорное списание допускается:

1) в случаях, предусмотренных законом, в том числе для взыскания денежных средств органами, выполняющими контрольные функции (например, п. 3 ст. 630 ГК, ст. 46 НК);

2) при взыскании по исполнительным документам. Следует особо отметить, что исполнительный лист, выдаваемый судом, не является расчетным документом, поэтому при взыскании средств на основании исполнительных документов взыскатели должны предоставить в банк инкассовое поручение, содержащее ссылку на дату и номер исполнительного документа, а также наименование органа, вынесшего решение, подлежащее принудительному исполнению;

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

3. В соответствии с комментируемой статьей случаи безакцептного и беспорного списания могут быть установлены законом, а не иными правовыми актами. Однако до принятия соответствующего закона согласно ст. 4 Вводного закона подлежат применению нормативные акты Президента РФ, Правительства РФ, принятые до введения в действие части второй ГК, а также применяемые постановления Правительства СССР (п. 6 Постановления Пленума ВАС РФ N 5).

4. Списание денежных средств в безакцептном (беспорном) порядке в случаях, предусмотренных договором между клиентом и его контрагентом, осуществляется банком при наличии в договоре банковского счета условия о списании денежных средств в безакцептном (беспорном) порядке либо на основании дополнительного соглашения к договору банковского счета, содержащего соответствующее условие (п. п. 11.2, 12.8 ч. I Положения о безналичных расчетах).

Статья 855. Очередность списания денежных средств со счета

Комментарий к статье 855

1. Последовательность совершения банком операций по списанию денежных средств по распоряжению клиента зависит от количества денежных средств, находящихся на счете. Если на нем достаточно денежных средств для осуществления текущих платежей, то банк обязан производить оплату предъявляемых расчетных документов в порядке календарной очередности, т.е. по мере их поступления в банк.

При недостаточности денежных средств, когда остаток средств на счете меньше объема предъявляемых требований, списание производится банком с соблюдением очередности, определенной законом. Очередность устанавливается исходя из приоритетности тех или иных категорий плательщиков.

2. Пункт 2 комментируемой статьи претерпел целый ряд изменений, результат которых так и не получил окончательного закрепления в ГК, что вызывает на практике определенные сложности.

Постановлением Конституционного Суда РФ от 23.12.1997 N 21-П "По делу о проверке конституционности пункта 2 статьи 855 Гражданского кодекса Российской Федерации и части шестой статьи 15 Закона Российской Федерации "Об основах налоговой системы в Российской Федерации" в связи с запросом Президиума Верховного Суда Российской Федерации" <1> положение абз. 4 п. 2 ст. 855 ГК (устанавливающее платежи третьей очереди) признано не соответствующим Конституции (ч. 1 ст. 19), что исключает его применение в редакции ГК.

<1> СЗ РФ. 1997. N 52. Ст. 5930.

Виды платежей, осуществляемых в третью очередь, определяются в ст. 32 Федерального закона от 24.12.2002 N 176-ФЗ "О федеральном бюджете на 2003 год" <1>: платежи в бюджеты всех уровней бюджетной системы РФ и бюджеты государственных внебюджетных фондов, а также перечисление или выдача денежных средств для расчетов по оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору (контракту).

<1> СЗ РФ. 2002. N 52 (ч. 1). Ст. 5132.

3. Расчетные документы, поступившие в банк и не оплаченные в связи с недостаточностью денежных средств на счете, помещаются в картотеку по внебалансовому счету N 90902 "Расчетные документы, не оплаченные в срок" (картотека N 2).

4. В рамках одной очереди списание производится в порядке календарной очередности поступления расчетных документов.

Статья 856. Ответственность банка за ненадлежащее совершение операций по счету

Комментарий к статье 856

1. В комментируемой статье устанавливаются, по существу, два основания ответственности банка по договору банковского счета:

- за нарушение сроков операций по счету (при несвоевременном зачислении средств на счет и невыполнении указаний клиента о перечислении средств по счету либо их выдачи);

- за необоснованное списание денежных средств (без соответствующего распоряжения клиента; в большем размере, чем было указано в расчетном документе; при

безакцептном или бесспорном списании по ненадлежаще оформленному расчетному документу).

За данные нарушения договора банковского счета взыскиваются проценты в порядке и размере, предусмотренных ст. 395 ГК. Санкции, установленные ч. 3 ст. 31 Закона о банках и п. 7 Положения о штрафах за нарушение правил совершения расчетных операций, утвержденного Постановлением Совета Министров СССР от 16.09.1983 N 911 (в ред. от 30.07.1988) <1>, не подлежат применению.

<1> Свод законов. Т. 5. С. 520.

2. Проценты, взыскиваемые за нарушения договора банковского счета, по своей правовой природе являются законной неустойкой (п. 20 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ N 13/14). В связи с этим стороны в договоре не могут исключить такую ответственность или изменить ее, уменьшив размер. Данная неустойка носит зачетный характер, поэтому убытки подлежат возмещению в части, превышающей сумму процентов.

Размер процентов по денежным обязательствам в рублях, исчисляемый в соответствии со ст. 395 ГК, определяется единой учетной ставкой ЦБ РФ по кредитным ресурсам, предоставляемым коммерческим банкам (ставка рефинансирования). По обязательствам в валюте размер процентов определяется на основании публикаций в официальных источниках информации о средних ставках банковского процента по краткосрочным валютным кредитам, предоставляемым в месте нахождения кредитора, а при отсутствии таких публикаций - на основании предоставляемой истцом в качестве доказательства справки одного из ведущих банков в месте нахождения кредитора, подтверждающей применяемую им ставку по краткосрочным валютным кредитам (п. п. 51, 52 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ N 6/8).

3. Исполнение банком обязанности по перечислению денежных средств по указанию клиента включает в себя как списание их с расчетного счета клиента, так и со своего корреспондентского счета. Поэтому банк несет ответственность за нарушение срока совершения операции и в том случае, если денежные средства были им своевременно списаны со счета клиента, но не списаны со своего корреспондентского счета.

Если банк, не исполняя распоряжение клиента, не списывает денежные средства с его счета, то клиент вправе требовать как взыскания процентов за нарушение договора, так и начисления процентов за пользование денежными средствами, находящимися на счете, если последние банк обязан уплачивать по договору (п. 10 Постановления Пленума ВАС РФ N 5).

4. При нарушении сроков осуществления операций по счету банк уплачивает клиенту проценты за весь период просрочки на день, когда соответствующая операция была произведена.

При необоснованном списании неустойка начисляется со дня, когда банк необоснованно списал средства, и до их восстановления на счете.

Статья 857. Банковская тайна

Комментарий к статье 857

1. В п. 1 комментируемой статьи определяется объем информации, составляющей банковскую тайну. Данная информация относится только к договорам банковского счета и банковского вклада.

Более широко понятие банковской тайны установлено в ст. 26 Закона о банках. Исходя из ее буквального толкования можно сделать вывод, что банк обязывается хранить тайну не только по операциям по счету и вкладу, но и по другим операциям своих

клиентов, осуществляемых на основе иных договоров: кредитного, лизинга, факторинга и др. Кроме того, в абз. 1 ст. 26 допускается распространение банком режима банковской тайны и на иные сведения, если это не противоречит федеральному закону.

Представляется, что под банковской тайной следует понимать информацию, относящуюся исключительно к клиентам кредитных организаций. Информация, касающаяся банка как коммерческой организации, защищается в порядке, предусмотренном для коммерческой тайны (ст. 139 ГК).

Охрана информации, составляющей банковскую тайну, осуществляется независимо от того, имеет эта информация действительную или потенциальную коммерческую ценность или нет. Следовательно, банковская тайна - более широкое понятие, чем коммерческая тайна, что не исключает распространение на нее правового режима последней (ст. 139 ГК).

2. Обязанность по сохранению банковской тайны возлагается на банки и другие кредитные организации по счетам их клиентов, а также на ЦБ РФ по корреспондентским счетам кредитных организаций и других его клиентов.

ЦБ РФ и аудиторские организации, получившие доступ к информации, составляющей банковскую тайну, при проведении проверок банков обязаны не разглашать сведения, полученные в ходе проверки. Аналогичная обязанность предусмотрена ст. 8 Закона о противодействии отмыванию доходов в отношении работников уполномоченного органа.

3. Сведения об операциях по счетам предоставляются клиентам в виде выписок из лицевого счета (см. п. 3 коммент. к ст. 853). Распорядители счета (один из них) вправе потребовать предоставления им выписки вне установленного сторонами порядка их выдачи. В остальных случаях изменение порядка выдачи выписок из счета возможно только с разрешения главного бухгалтера, его заместителя, начальника отдела банка (п. 2.1 разд. 2 ч. III Правил ведения бухгалтерского учета в кредитных организациях, расположенных на территории Российской Федерации).

4. Перечень государственных органов, которым банки обязаны предоставлять информацию, составляющую банковскую тайну, определен в ст. 26 Закона о банках. В зависимости от категории клиента различается и круг органов, имеющих право на получение такой информации.

В соответствии с данным Законом справки по счетам и вкладам юридических лиц и индивидуальных предпринимателей выдаются: 1) судам и арбитражным судам; 2) Счетной палате РФ; 3) органам государственной налоговой службы; 4) таможенным органам РФ; 5) органам предварительного следствия по делам, находящимся в их производстве (при наличии согласия прокурора). Справки по счетам и вкладам физических лиц выдаются судам и органам предварительного следствия по делам, находящимся в их производстве (при наличии согласия прокурора). В случае смерти клиента справки выдаются лицам, указанным в сделанном кредитной организацией завещательном распоряжении, нотариальным конторам по находящимся в их производстве наследственным делам о вкладах умерших вкладчиков, а в отношении счетов иностранных граждан - иностранным консульским учреждениям.

Данный перечень неисчерпывающий. Законами могут быть предусмотрены и другие случаи. В частности, в соответствии с п. 4 ст. 6 Закона о противодействии отмыванию доходов банк обязан предоставлять уполномоченному органу информацию об операциях по банковским счетам клиента.

Но законодатель не стремится к расширению перечня. Так, судебный пристав-исполнитель может запрашивать сведения о счетах и вкладах должника-организации только у налоговых органов (п. 3 ст. 46 Закона об исполнительном производстве).

В то же время Конституционный Суд РФ признал за судебным приставом-исполнителем право в связи с исполнением им постановления суда на основании п. 2 ст. 12 и п. 2 ст. 14 Федерального закона от 21.07.1997 N 118-ФЗ "О судебных приставах" (в

ред. от 22.08.2004) <1> запрашивать и получать в банках, иных кредитных организациях необходимые сведения о вкладах физических лиц (см. Постановление Конституционного Суда РФ от 14.05.2003 N 8-П "По делу о проверке конституционности п. 2 ст. 14 Федерального закона "О судебных приставах" в связи с запросом Лангепасского городского суда Ханты-Мансийского автономного округа" <2>).

<1> СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3590; 2004. N 35. Ст. 3607.

<2> СЗ РФ. 2003. N 21. Ст. 2058.

5. Ответственность банка за разглашение банковской тайны устанавливается в форме возмещения убытков (как реального ущерба, так и упущенной выгоды).

Клиенты - физические лица вправе требовать и компенсации морального вреда за разглашение банковской тайны по договору банковского вклада на основании ст. 15 Закона о защите прав потребителей, а также на основании ст. ст. 151, 152 ГК, если это повлекло нарушение их неимущественных благ.

Статья 858. Ограничение распоряжения счетом

Комментарий к статье 858

1. В соответствии со ст. 27 Закона о банках арест может быть наложен не иначе как судом и арбитражным судом, судьей, а также по постановлению органов предварительного следствия при наличии санкции прокурора.

Однако в последней части данная норма противоречит ст. 115 УПК, в соответствии с которой прокурор, а также дознаватель или следователь с согласия прокурора возбуждают перед судом ходатайство о наложении ареста на имущество для обеспечения исполнения приговора в части гражданского иска, других имущественных взысканий или возможной конфискации. Судья, рассмотрев ходатайство, выносит постановление о разрешении данного следственного действия или об отказе в его производстве (ст. 165 УПК).

Суд или судья может своим определением наложить арест на имущество, куда входят и денежные суммы, принадлежащее ответчику в качестве меры по обеспечению гражданского иска (ст. ст. 139, 140 ГПК). Арбитражный суд вправе принять аналогичные меры по обеспечению иска (ст. ст. 90, 91 АПК).

2. При наложении ареста на денежные средства, находящиеся на счете клиента, банк обязан прекратить расходные операции по данному счету (ст. 27 Закона о банках). Под расходными операциями следует понимать операции по списанию денежных средств.

Запрет на совершение расходных операций при аресте счета не должен нарушать права и охраняемые законом интересы третьих лиц (иных кредиторов ответчика), препятствуя исполнению документов в соответствии с очередностью списания денежных средств, установленной ст. 855 ГК. При отсутствии на соответствующем счете иных средств, кроме арестованных сумм, кредиторы ответчика, которым в соответствии с законом предоставлено право на получение денежных средств со счета ответчика до взыскания задолженности в пользу истца, вправе обратиться с ходатайством о разрешении списать определенные суммы в порядке установленной законом очередности. Арбитражным судам рекомендовано удовлетворять такие ходатайства при их обоснованности (информационное письмо ВАС РФ от 25.07.1996 N 6 "О результатах рассмотрения Президиумом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации отдельных вопросов судебной практики" <1>).

<1> ВВАС РФ. 1996. N 10.

3. Согласно ст. 27 Закона о банках запрет на совершение расходных операций по счету устанавливается в пределах средств, на которые наложен арест.

При наличии на счете большей суммы, чем арестованная, списание с данного счета производится банком в обычном порядке до той суммы, которая арестована. При отсутствии на счете ответчика денежных средств, указанных в заявлении истца о наложении ареста, такое заявление не может быть удовлетворено, так как арест не может быть наложен на сам счет ответчика, а также на суммы, которые в будущем поступят на этот счет (см. информационное письмо ВАС РФ от 25.07.1996 N 6).

4. Второй формой ограничения распоряжения счетом является приостановление операций по счету. Законом о банках данная мера никак не регламентирована. Разграничить арест денежных средств и приостановление операций по счету представляется возможным только по основаниям и субъектам их применения, так как последствие у них одно - прекращение расходных операций по счету.

Приостановление операций по счету применяется для обеспечения исполнения решения о взыскании налога или сбора на основании решения руководителя налогового органа, направляемого в банк (ст. 76 НК). Однако данное ограничение не распространяется на платежи, очередность которых в соответствии со ст. 855 ГК предшествует исполнению обязанности по уплате налогов и сборов.

Должностные лица органов и агентов валютного контроля вправе приостанавливать операции по валютному счету клиента, не представившего документы и информацию, связанные с осуществлением ими функций валютного контроля (п. 1 ст. 15 Закона о валютном регулировании).

Постановление о приостановлении операций с денежными средствами на срок до 5 дней может быть издано уполномоченным органом в соответствии со ст. 8 Закона о противодействии отмыванию доходов.

Статья 859. Расторжение договора банковского счета

Комментарий к статье 859

1. Право клиента на расторжение договора банковского счета в одностороннем порядке безусловно, так как в п. 1 комментируемой статьи возможность установления каких-либо ограничений в договоре не предусмотрена. Условия договора, ограничивающие данное право клиента в зависимости от возвращения им кредита или по другим причинам, являются ничтожными (ст. 180 ГК).

Договор считается расторгнутым с момента получения банком заявления о закрытии счета, если более поздний срок не указан в заявлении. Распоряжение клиента о списании всего остатка денежных средств с его счета не может рассматриваться банком как основание для закрытия счета (п. п. 11, 13 Постановления Пленума ВАС РФ N 5).

2. Банк вправе отказаться от исполнения договора банковского счета при отсутствии в течение 2 лет денежных средств на счете и операций по этому счету, при условии предупреждения клиента и непоступления денежных средств после этого в течение 2 месяцев.

3. Банк вправе расторгнуть договор без согласия клиента только по решению суда. В п. 2 комментируемой статьи установлен исчерпывающий перечень случаев, когда банк вправе требовать расторжения договора:

1) при остатке денежных средств на счете клиента ниже минимального размера, предусмотренного банковскими правилами или договором, если клиент не восстановит его в течение месяца со дня предупреждения банка. Так как банковскими правилами минимальный размер не установлен, условие о нем должно содержаться в договоре банковского счета. В противном случае банк лишается права ссылаться на данное основание при предъявлении требования о расторжении договора;

2) при отсутствии операций по счету клиента в течение года. В договоре может быть установлен иной срок, так как данная норма диспозитивна.

4. Ограничения права банка на расторжение договора в одностороннем порядке призваны защитить интересы клиента, однако создают значительные трудности в работе банков. Технические возможности банка, в частности программное обеспечение, рассчитаны на определенное количество счетов. Счета, не используемые клиентами, не только не приносят прибыль банку, но и препятствуют открытию в нем новых счетов. Соблюдение судебного порядка расторжения договора требует значительных затрат времени и средств (судебные расходы), что убыточно для банков.

5. В течение 7 дней с момента получения заявления клиента о расторжении договора банк обязан выдать клиенту или перечислить по его указанию на другой счет остаток денежных средств на счете. Данное денежное обязательство банка включает в себя как остаток денежных средств на счете, так и суммы, списанные по платежным поручениям со счета клиента, но не перечисленные с корреспондентского счета банка (п. 12 Постановления Пленума ВАС РФ N 5).

Для осуществления операции по перечислению остатка денежных средств банк не вправе требовать от клиента представления платежного поручения. Соответствующее указание, содержащее в себе все необходимые платежные реквизиты, является основанием для оформления банком платежного поручения от своего имени о перечислении остатка денежных средств.

Определенные трудности возникают при отсутствии в заявлении клиента указания о перечислении денежных средств. Следует согласиться с мнением Л.А. Новоселовой, что банк в данной ситуации вправе исполнить свое обязательство путем внесения денежных средств, оставшихся на счете клиента, в депозит нотариуса (ст. 327 ГК) <1>.

<1> Правовое регулирование банковской деятельности / Под ред. Е.А. Суханова. М., 1997. С. 158.

При неправомерном удержании банком остатка денежных средств на счете, а также суммы по неисполненным платежным поручениям ответственность банка наступает в соответствии со ст. 395 ГК (п. 14 Постановления Пленума ВАС РФ N 5).

6. Наличие неисполненных платежных документов, предъявленных к счету клиента, не является препятствием для расторжения договора банковского счета. Не исполненные в связи с закрытием счета исполнительные документы возвращаются банком лицам, от которых они поступили (взыскателю, судебному приставу-исполнителю), с отметкой о причинах невозможности исполнения для решения ими вопроса о порядке дальнейшего взыскания (п. 16 Постановления Пленума ВАС РФ N 5).

Другие расчетные документы, находящиеся в картотеке к внебалансовому счету N 9929 "Расчетные документы, не оплаченные в срок", также подлежат возврату взыскателям, а картотека расформированию (письмо ЦБ РФ от 26.01.1999 N 31-1-4/186 "О порядке закрытия счета").

Статья 860. Счета банков

Комментарий к статье 860

1. Банки осуществляют расчеты через корреспондентские счета (субсчета), открытые либо в подразделениях расчетной сети ЦБ РФ (ГРКЦ, расчетно-кассовые центры), либо в других кредитных организациях. Для открытия корреспондентских счетов требуется заключение соответствующих договоров, которые по своей правовой природе являются разновидностью договора банковского счета, так как регулируют сходные экономические отношения.

В связи с этим законодатель допускает распространение на данные отношения действия гл. 45 ГК, однако лишь в части, не противоречащей специальным нормам, которые могут предусматриваться законом, иными правовыми актами или установленными в соответствии с ними банковскими правилами. Порядок открытия и закрытия корреспондентских счетов (субсчетов), а также осуществление расчетов по ним устанавливаются в ч. ч. II и III Положения о безналичных расчетах.

2. При открытии кредитной организацией корреспондентского счета в подразделении расчетной сети ЦБ РФ, а также в других кредитных организациях требуется представить следующие документы:

- 1) заявление на открытие корреспондентского счета;
- 2) копию лицензии на осуществление банковских операций, заверенную в установленном порядке;
- 3) копии учредительных документов, заверенные в установленном порядке: устав кредитной организации; свидетельство о государственной регистрации кредитной организации;
- 4) письмо территориального учреждения ЦБ РФ с подтверждением согласования кандидатур руководителя и главного бухгалтера кредитной организации;
- 5) свидетельство о постановке на учет в налоговом органе;
- 6) заверенную в установленном порядке карточку с образцами подписей руководителя, главного бухгалтера и уполномоченных должностных лиц кредитной организации и оттиском печати кредитной организации.

Для открытия корреспондентского субсчета филиалу кредитной организации наряду с перечисленными документами требуется также представить:

- 1) копию сообщения ЦБ РФ о внесении филиала в Книгу государственной регистрации кредитных организаций и присвоении ему порядкового номера, заверенную в установленном порядке;
- 2) копию положения о филиале, заверенную в установленном порядке;
- 3) оригинал доверенности, выданной кредитной организацией руководителю филиала на открытие корреспондентского субсчета и ведение операций по этому счету, или заверенную в установленном порядке копию доверенности, выданной кредитной организацией руководителю филиала, удостоверяющей полномочия руководителя филиала на открытие счета и ведение операций по нему и право подписания договоров (в случае, если договор и заявление на открытие счета подписываются руководителем филиала).

3. Для проведения расчетных операций каждая кредитная организация, расположенная на территории РФ и имеющая лицензию ЦБ РФ на осуществление банковских операций, открывает по месту своего нахождения один корреспондентский счет в подразделении расчетной сети ЦБ РФ.

Кредитная организация вправе открыть на имя каждого филиала по месту его нахождения один корреспондентский субсчет в подразделении расчетной сети ЦБ РФ, за исключением филиалов, обслуживающихся в одном подразделении расчетной сети ЦБ РФ с головной кредитной организацией или другим филиалом кредитной организации. В этом случае расчетные операции осуществляются через корреспондентский счет головной кредитной организации или корреспондентский субсчет другого филиала кредитной организации, открытые в ЦБ РФ.

4. Отношения между ЦБ РФ и обслуживаемой им кредитной организацией (филиалом) при осуществлении расчетных операций через расчетную сеть ЦБ РФ регулируются законодательством, договором корреспондентского счета (субсчета), который заключается между ЦБ РФ (в лице подразделения расчетной сети ЦБ РФ при наличии на это доверенности у руководителя) и кредитной организацией (филиалом - при наличии на это доверенности у руководителя), а также дополнениями к договору счета.

Договор счета заключается на согласованный сторонами срок и определяет порядок расчетного обслуживания, права и обязанности кредитной организации (филиала) и ЦБ РФ при совершении расчетных операций по корреспондентскому счету (субсчету), способ обмена расчетными документами с ЦБ РФ, порядок оплаты за оказываемые ЦБ РФ расчетные услуги, ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору, иные условия, предусмотренные законодательством и нормативными документами ЦБ РФ (п. п. 1.3, 1.4 ч. II Положения о безналичных расчетах).

5. Кредитные организации на основе заключаемого между ними договора корреспондентского счета могут осуществлять расчеты, минуя расчетную сеть ЦБ РФ, через корреспондентские счета, открываемые ими друг у друга. Корреспондентский счет, открытый банком-корреспондентом банку-респонденту, именуется в банке-корреспонденте - "ЛОРО" (ваш счет у меня), а в банке-респонденте - "НОСТРО" (мой счет у вас).

6. В соответствии с п. 1.4 ч. III Положения о безналичных расчетах в договоре корреспондентского счета стороны должны достигнуть соглашения по следующим вопросам:

1) о порядке установления даты перечисления платежа при проведении расчетных операций исходя из документопотока между банком-респондентом и банком-корреспондентом;

2) о правилах обмена документами (на бумажном носителе, в виде электронного документа) и форме реестра предстоящих платежей с перечислением необходимых реквизитов для совершения расчетных операций, способе и порядке его передачи (на бумажном носителе или в виде электронного документа);

3) об обязательствах банка-исполнителя направлять банку-отправителю подтверждение о совершении расчетной операции для ее отражения по корреспондентскому счету в банке-респонденте и банке-корреспонденте одной датой;

4) о порядке действий банка-респондента и банка-корреспондента при поступлении расчетного документа позже установленной даты перечисления платежа, несвоевременном получении или неполучении подтверждений о совершении расчетной операции либо в связи с возникновением форс-мажорных обстоятельств;

5) об обязательствах банка-респондента по пополнению корреспондентского счета для оплаты расчетных документов, предъявленных к этому счету;

6) о кредитовании счета банком-корреспондентом;

7) об условиях расторжения договора, включая случай неисполнения банком-респондентом обязательств по пополнению своего счета;

8) о других вопросах, регулирующих проведение расчетов по корреспондентскому счету.

Глава 46. РАСЧЕТЫ

§ 1. Общие положения о расчетах

Статья 861. Наличные и безналичные расчеты

Комментарий к статье 861

1. В соответствии с п. 1 комментируемой статьи расчеты на территории РФ могут осуществляться в наличной и безналичной формах. При наличных расчетах используются бумажные деньги (банкноты) и монеты. При безналичных расчетах денежные суммы перечисляются посредством бухгалтерских записей по банковским счетам либо в иной форме, не требующей физической передачи денег.

В качестве законного платежного средства на всей территории России выступает рубль, обязательный к приему по нарицательной стоимости. Использование иностранной валюты как платежного средства допускается только в случаях, порядке и на условиях, которые определены законом или в установленном им порядке.

2. Расчеты юридических лиц между собой, а также расчеты с участием граждан, связанные с осуществлением последними предпринимательской деятельности, по общему правилу должны производиться в безналичном порядке. Однако ГК не содержит какого-либо запрета расчетов наличными деньгами, определяя лишь возможность законодательного установления таких ограничений.

В соответствии с Законом о ЦБ РФ организация наличного денежного обращения на территории РФ осуществляется ЦБ РФ. В настоящее время наличное денежное обращение в Российской Федерации регулируется Положением о правилах наличного денежного обращения на территории Российской Федерации, утвержденным Советом директоров ЦБ РФ от 05.01.1998 N 14-П (в ред. от 31.10.2002) <1>.

<1> Вестник Банка России. 1998. N 1; 1999. N 4; 2002. N 61.

3. Безналичные расчеты могут осуществляться как через банки, так и через иные кредитные организации по счетам, открытым на основании договора банковского счета или договора корреспондентского счета (субсчета), если иное не установлено законодательством и не обусловлено используемой формой расчетов. Примером небанковской кредитной организации является расчетный центр организованного рынка ценных бумаг (ОРЦБ), который производит расчеты по операциям с финансовыми активами на организованном рынке ценных бумаг.

Расчетные операции по перечислению денежных средств через кредитные организации (филиалы) могут осуществляться с использованием:

- 1) корреспондентских счетов (субсчетов), открытых в ЦБ РФ;
- 2) корреспондентских счетов, открытых в других кредитных организациях;
- 3) счетов участников расчетов, открытых в небанковских кредитных организациях, осуществляющих расчетные операции;
- 4) счетов межфилиальных расчетов, открытых внутри одной кредитной организации.

Безналичные расчеты могут также быть осуществлены независимо от наличия в них соответствующего счета лица, по поручению которого или в пользу которого производятся платежи.

Статья 862. Формы безналичных расчетов

Комментарий к статье 862

1. Под формой безналичных расчетов понимаются предусмотренные правовыми нормами или банковской практикой способы перевода денежных средств через кредитные организации. Данные способы отличаются видом расчетного документа, порядком документооборота, условиями предоставления средств в распоряжение получателя, в том числе зачисления на его счет.

Часть 1 комментируемой статьи не содержит исчерпывающего перечня способов расчетов, которые могут быть использованы их участниками, а ограничивается регулированием: расчетов платежными поручениями, по аккредитиву, чеками, по инкассо. Стороны основного обязательства вправе избрать любой из существующих способов расчетов.

Формы безналичных расчетов применяются клиентами кредитных организаций (филиалов), учреждений и подразделений расчетной сети ЦБ РФ, а также самими банками.

Формы безналичных расчетов избираются клиентами банков самостоятельно и предусматриваются в договорах, заключаемых ими со своими контрагентами (основных договорах). Банки не вмешиваются в договорные отношения клиентов. Взаимные претензии по расчетам между плательщиком и получателем средств, кроме возникших по вине банков, решаются в установленном законодательством порядке без участия банков.

2. ГК устанавливает формы расчетов, наиболее часто используемые участниками основного обязательства. Проведение расчетов в иных формах отнесено к сфере регулирования законом и банковскими правилами, которые могут регламентировать эти вопросы лишь в установленных законом пределах. Например, расчеты с использованием банковских карт регулируются Положением ЦБ РФ от 24.12.2004 N 266-П "Об эмиссии банковских карт и операций, совершаемых с использованием платежных карт" <1>.

<1> ВБР. 2005. N 17.

3. Общие подходы к организации расчетов и единый документооборот в кредитных организациях определены в Положении о безналичных расчетах. В названном нормативном документе в качестве участников безналичных расчетов рассматриваются плательщики и получатели средств (взыскатели), а также обслуживающие их банки и банки-корреспонденты. Положение о безналичных расчетах не распространяется на безналичные расчеты с участием физических лиц.

Банки осуществляют операции по счетам на основании расчетных документов. Расчетный документ представляет собой оформленное в виде документа на бумажном носителе или в установленных случаях - электронного платежного документа:

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

При осуществлении безналичных расчетов в формах, предусмотренных в Положении о безналичных расчетах, используются следующие расчетные документы:

- а) платежные поручения;
- б) аккредитивы;
- в) чеки;
- г) платежные требования;
- д) инкассовые поручения.

Расчетные документы действительны к предъявлению в обслуживающий банк в течение 10 календарных дней, не считая дня их выписки.

Расчетные документы принимаются банками к исполнению независимо от их суммы.

При приеме банком расчетных документов осуществляется их проверка в соответствии с требованиями, установленными правилами ведения бухгалтерского учета и Положения о безналичных расчетах. Расчетные документы, оформленные с нарушением установленных требований, приему не подлежат.

Порядок оформления, приема, обработки электронных платежных документов и осуществления расчетных операций с их использованием регулируется отдельными нормативными актами ЦБ РФ и заключаемыми между ЦБ РФ или кредитными организациями и их клиентами договорами, определяющими порядок обмена электронными документами с использованием средств защиты информации.

К ним относятся Временные положения ЦБ РФ от 12.03.1998 N 20-П "О правилах обмена электронными документами между Банком России, кредитными организациями (филиалами) и другими клиентами Банка России при осуществлении расчетов через расчетную сеть Банка России" (в ред. от 11.04.2000) <1>, от 10.02.1998 N 17-П "О порядке приема к исполнению поручений владельцев счетов, подписанных аналогами

собственноручной подписи, при проведении безналичных расчетов кредитными организациями" <2>, а также Положение ЦБ РФ от 23.06.1998 N 36-П "О межрегиональных электронных расчетах, осуществляемых через расчетную сеть Банка России" (в ред. от 13.12.2001) <3>.

<1> ВБР. 1998. N 20; 2000. N 22.

<2> ВБР. 1998. N 10.

<3> ВБР. 1998. N 61; 2000. N 20, N 52, N 53; 2001. N 76.

Выполняя расчетные операции, банк зачисляет поступающие на счета клиентов денежные средства, выполняет распоряжения клиентов об их перечислении и выдаче со счетов и о проведении других банковских операций, предусмотренных банковскими правилами и договором. Ограничение прав владельца счета на распоряжение находящимися на нем денежными средствами не допускается, за исключением случаев, предусмотренных законодательством.

Списание денежных средств со счета осуществляется по распоряжению его владельца или без распоряжения владельца счета в случаях, предусмотренных законодательством.

Списание денежных средств со счета осуществляется на основании расчетных документов, составленных в соответствии с требованиями Положения о безналичных расчетах, в пределах имеющихся на счете денежных средств, если иное не предусмотрено в договорах, заключаемых между кредитными организациями и их клиентами.

§ 2. Расчеты платежными поручениями

Статья 863. Общие положения о расчетах платежными поручениями

Комментарий к статье 863

1. Расчеты платежными поручениями - наиболее часто применяемая в России форма расчетов.

Понятие "платежное поручение" означает распоряжение плательщика обслуживающему его банку, оформленное расчетным документом, перевести на счет получателя средств определенную сумму денег при соблюдении следующих условий:

1) в распоряжении не содержится иных условий произведения платежа получателю, кроме срока платежа;

2) банк, исполняющий поручение, получает возмещение путем списания со счета плательщика или получением от него платежа иным способом;

3) распоряжение передано плательщиком в письменном виде, в том числе электронным способом, напрямую банку плательщика; через систему переводов средств или иную коммуникационную систему.

Перевод денежных средств на основании платежного поручения известен в банковской практике как "кредитовый перевод". В кредитовом переводе распоряжение о перечислении денежной суммы отдается лицом, производящим платеж, в отличие от дебетового перевода, при котором подобное распоряжение отдается лицом, получающим платеж.

Платежное поручение исполняется банком в срок, предусмотренный законодательством, или в более короткий срок, если это установлено договором банковского счета.

Платежными поручениями могут производиться:

- а) перечисления денежных средств за поставленные товары, выполненные работы, оказанные услуги;
- б) перечисления денежных средств в бюджеты всех уровней и во внебюджетные фонды;
- в) перечисления денежных средств в целях возврата (размещения) кредитов (займов), депозитов и уплаты процентов по ним;
- г) перечисления денежных средств в других целях, предусмотренных законодательством или договором.

В соответствии с условиями основного договора платежные поручения могут использоваться для предварительной оплаты товаров, работ, услуг или для осуществления периодических платежей.

В некоторых правоотношениях использование такого способа носит приоритетный характер. К примеру, в отношениях по поставкам товаров покупатель оплачивает поставляемые товары с соблюдением порядка и формы расчетов, предусмотренных данным договором. Если же соглашением сторон порядок и форма расчетов не определены, расчеты осуществляются платежными поручениями (ст. 516 ГК).

Комментируемая статья распространяется, в том числе, на сделки по переводу средств в электронных платежных системах. К ним относится, например, безотзывный перевод средств по счетам участников расчетов в рамках расчетной системы ЦБ РФ.

Использование платежных поручений возможно не только при межбанковском переводе, но и при внутрибанковском переводе (т.е. в системе одного банка).

Возможен также перевод по поручению лица, являющегося одновременно плательщиком в одном банке и получателем в другом банке.

2. Правила, регулирующие расчеты платежными поручениями, применяются также в случаях перечисления банками денежных средств по распоряжению лиц, не имеющих счета в данном банке. К указанным расчетам относятся, в частности, расчеты, осуществляемые кредитными организациями по распоряжениям физических лиц, с которыми отсутствуют договорные отношения банковского счета, например перечисление физическими лицами коммунальных платежей, налогов, пошлин и т.п. Такие расчетные операции регулируются договором, заключаемым между кредитной организацией и клиентом - физическим лицом при представлении последним расчетного документа для перечисления денежных средств на условиях, предлагаемых кредитной организацией.

Форма расчетного документа, предназначенная для заполнения физическими лицами, разрабатывается кредитными организациями самостоятельно с таким условием, что в нем должны быть предусмотрены все необходимые для перечисления средств реквизиты, на основании которых кредитной организацией заполняется платежное поручение.

Однако и в этом случае исполнение такого платежного поручения должно подчиняться правилам, содержащимся в § 2 гл. 46 ГК, если иное не предусмотрено законом или банковскими правилами или не будет противоречить существу этих отношений.

3. Порядок осуществления расчетов платежными поручениями регулируется ГК, Законами о ЦБ РФ, о банках и иными законами РФ, а также разработанным в соответствии с указанными законами Положением о безналичных расчетах. Названное Положение регламентирует осуществление безналичных расчетов между юридическими лицами в валюте РФ и на ее территории в формах, предусмотренных законодательством, определяет форматы, порядок заполнения и оформления используемых расчетных документов, а также устанавливает правила проведения расчетных операций по корреспондентским счетам (субсчетам) кредитных организаций (филиалов), в том числе открытых в ЦБ РФ, и счетам межфилиальных расчетов. Положение о безналичных расчетах не распространяется на порядок осуществления безналичных расчетов с участием физических лиц.

Статья 864. Условия исполнения банком платежного поручения

Комментарий к статье 864

1. Необходимым условием принятия банком платежного поручения к исполнению является его соответствие требованиям, предъявляемым к содержанию и форме платежного поручения. Такие требования определяются законом и изданными в соответствии с ним банковскими правилами. Согласно Закону о ЦБ РФ (ст. 80) правила, формы и стандарты осуществления безналичных расчетов устанавливаются ЦБ РФ.

Предъявляемые в банк платежные поручения должны соответствовать установленным Положением о безналичных расчетах требованиям к расчетным документам, порядку их заполнения, представления, отзыва и возврата, а также форматам расчетных документов, приведенным в приложениях к названному Положению.

Платежное поручение не может предусматривать какие-либо условия платежа, кроме срока платежа. Платежное поручение должно быть на фиксированную денежную сумму.

2. При приеме банком платежных поручений осуществляется их проверка в соответствии с требованиями, установленными правилами ведения бухгалтерского учета и Положением о безналичных расчетах. Платежные поручения, оформленные с нарушением установленных требований, приеме не подлежат.

Банк может направить плательщику запрос об уточнении содержания платежного поручения, которое вызывает сомнение банка, незамедлительно по его получении. Принятие к исполнению поручения, содержание которого банку неясно, может повлечь ответственность банка.

Предполагается, что срок для ответа плательщика на такой запрос банка будет установлен законом или банковскими правилами, а до этого момента ответ должен быть дан плательщиком в разумный срок, продолжительность которого определяется исходя из места расположения владельца счета, наличия электронных коммуникаций и других конкретных обстоятельств.

В случае неполучения банком ответа на свой запрос в течение установленного (или разумного) срока банк имеет право оставить платежное поручение без исполнения и возвратить его плательщику. Иное может быть предусмотрено законом, банковскими правилами или договором между банком и плательщиком.

3. Платежные поручения принимаются банками независимо от их суммы и от наличия денежных средств на счете плательщика.

При отсутствии или недостаточности денежных средств на счете плательщика, а также если договором банковского счета не определены условия оплаты расчетных документов сверх имеющихся на счете денежных средств, платежные поручения оплачиваются по мере поступления средств в очередности, установленной законодательством. Допускается частичная оплата указанных платежных поручений.

ГК допускает возможность исполнения платежного поручения клиента не только за счет его средств, имеющихся в банке (на счете клиента), но и за счет средств банка, если у последнего имеется соответствующее соглашение с клиентом. В этом случае возникают кредитные правоотношения в соответствии с положениями ст. 850 ГК.

Например, ЦБ РФ предоставляет банкам следующие виды расчетных кредитов: внутрисдневные кредиты, однодневные расчетные кредиты (кредиты "овернайт") при отсутствии либо недостаточности средств на счете банка в расчетном подразделении ЦБ РФ.

4. Поручения плательщика исполняются банком в порядке, предусмотренном ст. 855 ГК "Очередность списания денежных средств со счета". При наличии на счете денежных средств, сумма которых достаточна для удовлетворения всех требований, предъявленных к счету, списание этих средств со счета осуществляется в порядке поступления

распоряжений клиента и других документов на списание (календарная очередность), если иное не предусмотрено законом. При недостаточности денежных средств на счете для удовлетворения всех предъявленных к нему требований списание денежных средств осуществляется в очередности, установленной п. 2 комментируемой статьи.

Статья 865. Исполнение поручения

Комментарий к статье 865

1. Исполнение платежного поручения плательщика состоит в том, что принявший его банк обязан перечислить указанную в поручении сумму банку, в котором открыт счет получателя (также обозначенный в платежном поручении), для зачисления на счет получателя средств в установленный срок.

Срок исполнения обязательства по переводу денежных средств на основании платежного поручения плательщика является существенным условием поручения о перечислении средств. Он исчисляется с момента получения банком такого платежного поручения и до зачисления соответствующей денежной суммы на счет получателя средств.

В соответствии с Законом о ЦБ РФ (ст. 80) сроки осуществления безналичных расчетов определяются ЦБ РФ. При этом общий срок безналичных расчетов не должен превышать 2 операционных дней в пределах территории одного субъекта РФ и 5 операционных дней в пределах Российской Федерации.

ГК устанавливает также сроки осуществления банком операций по счету клиента (ст. 849). Банк обязан зачислять поступившие на счет клиента денежные средства, а также выдавать или перечислять денежные средства со счета клиента по распоряжению последнего не позже дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего платежного документа.

Согласно договору банковского счета либо применяемым в банковской практике обычаям делового оборота может быть введен более короткий срок для перевода денежных средств на основании платежного поручения плательщика.

Так, прием и исполнение расчетными подразделениями ЦБ РФ платежных поручений межбанковских валютных бирж (МВБ) или небанковских кредитных организаций, обслуживающих расчеты МВБ, осуществляются в день проведения торгов на единой торговой сессии (письмо ЦБ РФ от 13.09.1999 N 271-Т "О порядке проведения расчетов по итогам биржевых торгов по долларам США на единой торговой сессии межбанковских валютных бирж (ЕТС)").

Возможность более длительного срока, нежели предусмотренный законодательством и изданными в соответствии с ним банковскими правилами, не предусмотрена.

2. Исполнение платежного поручения плательщика может осуществляться посредством банков, имеющих друг у друга корреспондентские счета (банки-корреспонденты). Таким посредником может быть и расчетно-кассовый центр ЦБ РФ.

3. ГК установил обязанность банка незамедлительно информировать плательщика по его требованию об исполнении платежного поручения.

Порядок оформления и содержание извещения банка об исполнении платежного поручения плательщика должны быть определены законом или изданными на его основании банковскими правилами. Положением о безналичных расчетах (гл. 3) установлено, что банк обязан информировать плательщика по его требованию об исполнении платежного поручения не позже следующего рабочего дня после обращения плательщика в банк, если иной срок не предусмотрен договором банковского счета; порядок информирования плательщика определяется договором банковского счета.

Неисполнение банком обязанности информировать плательщика об исполнении его поручения может повлечь применение к нему мер гражданско-правовой ответственности.

Статья 866. Ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение поручения

Комментарий к статье 866

1. ГК содержит норму, согласно которой в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения поручения клиента банк несет ответственность по основаниям и в размерах, которые определены гл. 25 ГК. Это означает, что в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения платежного поручения клиента банк, выступающий в роли должника по обязательству, возникшему из этого поручения, обязан возместить клиенту (кредитору) причиненные этим убытки, которые исчисляются в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 15 ГК.

Согласно ст. 15 ГК под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). Таким образом, за указанные нарушения возможна ответственность банка в виде полного возмещения убытков, включая как прямые расходы плательщиков клиентов банков, вызванные этим нарушением, так и упущенную выгоду.

Согласно п. 2 комментируемой статьи суд вправе возложить ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение платежного поручения на банк-посредник, который фактически допустил нарушение правил совершения расчетных операций. Соответственно, плательщик может предъявить прямой иск не только к своему обслуживающему банку, но и к банку-посреднику, несмотря на отсутствие договорных отношений с последним.

Данная норма может рассматриваться как предусмотренное законом исключение из общего правила (ст. 403 ГК) об ответственности банка за действия третьих лиц, участвующих в проведении расчетной операции.

Пункт 3 комментируемой статьи содержит правило об ответственности банка вследствие неправомерного удержания денежных средств клиента при осуществлении расчетной операции. Ответственности состоит в уплате процентов в порядке и в размере, предусмотренных ст. 395 ГК.

В соответствии с п. 22 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ N 13/14 неправомерное удержание имеет место во всех случаях просрочки перечисления банком денежных средств по поручению плательщика.

Клиент-плательщик, обслуживаемый банком по договору банковского счета, в случае неосновательного удержания этим банком денежных средств при исполнении платежного поручения вправе предъявить либо требование об уплате неустойки, предусмотренной ст. 856 ГК, либо требование об уплате процентов на основании п. 3 комментируемой статьи.

Таким образом, арбитражные суды не взыскивают с должников одновременно и проценты, предусмотренные ст. 395 ГК, и неустойку.

В соответствии с п. 7 Постановления Пленума ВАС РФ N 5 при неисполнении или ненадлежащем исполнении банком платежного поручения плательщик на основании общих норм ГК об ответственности вправе потребовать взыскания убытков в части, не покрытой процентами.

§ 3. Расчеты по аккредитиву

Статья 867. Общие положения о расчетах по аккредитиву

1. В основе аккредитивной операции лежит договор между продавцом и покупателем, в силу которого покупатель обязуется открыть в определенном банке и в обусловленный срок аккредитив для расчета с продавцом за купленный у него товар.

Аккредитив представляет собой условное денежное обязательство. Субъектом этого обязательства являются не покупатель, а банк или несколько банков. Аккредитивное обязательство банка состоит в осуществлении платежа при представлении строго обусловленных аккредитивом документов, представленных в установленный срок.

Заключив с приказодателем аккредитива сделку об открытии аккредитива, банк-эмитент принимает на себя обязательство произвести платеж в пользу третьего лица или распорядиться, чтобы такой платеж был произведен другим банком. Банк-эмитент может либо сам обязаться осуществлять платежи против представленных продавцом документов, либо дать поручение другому банку произвести такие платежи на тех же условиях. Обязательства, которые при этом возникают у банков перед получателями средств и между самими банками, в значительной степени зависят от вида аккредитива.

Характерной особенностью большинства аккредитивов, применяемых в торговом обороте, является содержащееся в аккредитивном поручении условие о платеже лицу, в пользу которого открыт аккредитив (получателю средств, или бенефициару), против представления им в банк предусмотренных в аккредитивном поручении товарных документов. Поэтому такие аккредитивы получили название товарных, или документарных, аккредитивов.

Основные отличия аккредитива от расчетов платежными поручениями состоят в том, что, во-первых, при использовании аккредитивной формы расчетов суть поручения плательщика (аккредитиводателя) заключается не в переводе денежных средств на счет получателя, а в открытии аккредитива, т.е. в выделении денежных средств, за счет которых будут вестись расчеты с получателем; во-вторых, получение денежных средств при открытии аккредитива обусловлено для их получателя (бенефициара) необходимостью соблюдения условий аккредитива, которые определяются его договором с плательщиком.

ГК различает аккредитивы по видам в зависимости от условий их открытия и способа предоставления денежных средств (покрытия) исполняющему банку. Банками могут открываться следующие виды аккредитивов:

- покрытые (депонированные) и непокрытые (гарантированные);
- отзывные и безотзывные (могут быть подтвержденными).

Каждый аккредитив должен содержать указание на его вид. Аккредитив предназначен для расчетов с одним получателем средств. Условиями аккредитива может быть предусмотрен акцепт уполномоченного плательщиком лица.

Получатель средств может отказаться от использования аккредитива до истечения срока его действия, если возможность такого отказа предусмотрена условиями аккредитива.

Порядок расчетов по аккредитиву устанавливается в основном договоре, в котором отражаются следующие условия:

- наименование банка-эмитента;
- наименование банка, обслуживающего получателя средств;
- наименование получателя средств;
- сумму аккредитива;
- вид аккредитива;
- способ извещения получателя средств об открытии аккредитива;
- способ извещения плательщика о номере счета для депонирования средств, открытого исполняющим банком;

- полный перечень и точную характеристику документов, представляемых получателем средств;
- сроки действия аккредитива, представления документов, подтверждающих поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг), и требования к оформлению указанных документов;
- условие оплаты (с акцептом или без акцепта);
- ответственность за неисполнение (ненадлежащее исполнение) обязательств.

В основной договор могут быть включены иные положения, касающиеся порядка расчетов по аккредитиву.

Если платеж по аккредитиву должен быть произведен против реестра счетов без акцепта уполномоченного плательщиком лица, в аккредитив могут быть включены следующие дополнительные условия:

- отгрузка товаров в определенные пункты назначения;
- представление документов, удостоверяющих качество продукции, или актов о приемке товаров для отсылки их через исполняющий банк и банк-эмитент плательщику;
- запрещение частичных выплат по аккредитиву;
- способ транспортировки;
- другие условия, предусмотренные основным договором.

2. В зависимости от способа предоставления денежных средств (покрытия) исполняющему банку аккредитивы подразделяются на покрытые (депонированные) и непокрытые (гарантированные). В каждом аккредитиве должно быть четко указано, каким способом он исполняется.

Покрытыми (депонированными) считаются аккредитивы, при открытии которых банк-эмитент предварительно предоставляет в распоряжение исполняющего банка денежные средства (покрытие) в сумме аккредитива на срок действия обязательств банка-эмитента с условием возможности их использования для выплат по аккредитиву. Банк-эмитент должен перечислить сумму аккредитива (покрытие) за счет плательщика либо предоставленного ему кредита. В этом случае все расчеты с получателем средств осуществляются исполняющим банком именно за счет средств, перечисленных ему банком-эмитентом.

Открытие непокрытого (гарантированного) аккредитива означает, что банк-эмитент не перечисляет сумму аккредитива исполняющему банку, однако последний получает право списывать денежные средства, предоставляемые получателю в порядке исполнения аккредитива, с ведущегося у него счета банка-эмитента.

Непокрытый (гарантированный) аккредитив может использоваться в случаях, когда банк-эмитент и исполняющий банк имеют корреспондентские отношения.

3. Пункт 3 комментируемой статьи ГК называет различные источники правового регулирования расчетов по аккредитиву: закон, принятые в соответствии с ним банковские правила, а также применяемые в банковской практике обычаи делового оборота.

В этой связи при использовании аккредитивной формы расчетов должны соблюдаться правила, предусмотренные Положением о безналичных расчетах. Кроме того, в § 3 гл. 46 ГК учтены положения, закрепленные в Унифицированных правилах и обычаях для документарных аккредитивов (в ред. 1993 г.), подготовленных под эгидой Международной торговой палаты (публикация N 500) <1> и представляющих собой систематизированные правила делового оборота и банковской практики, относящейся к аккредитивным сделкам.

<1> Банковский бюллетень. 1994. N 13 - 14.

Комментарий к статье 868

В зависимости от условия открытия аккредитивы подразделяются на отзывные и безотзывные.

Отзывный аккредитив сохраняет за банком-эмитентом право изменить или отменить аккредитив без предварительного уведомления получателя средств. Все распоряжения об изменении условий отзывного аккредитива плательщик может осуществлять только через банк-эмитент, который извещает банк поставщика (исполняющий банк). Однако исполняющий банк обязан оплатить документы, соответствующие условиям аккредитива, выставленные поставщиком и принятые банком поставщика до получения уведомления об изменении или аннулировании аккредитива.

Принимая во внимание, что вид аккредитива (в том числе и отзывный аккредитив) определяется в договоре, по которому осуществляются расчеты, отзыв аккредитива не создает каких-либо обязательств банка-эмитента перед получателем средств по этому договору. Право скорректировать или отменить аккредитив может быть использовано в любое время вплоть до осуществления платежа. Это означает, что аккредитив может быть скорректирован или отменен после того, как продавец изготовит и отгрузит товары, и поэтому он подвергается риску аннулирования аккредитива.

Вместе с тем вплоть до момента получения от банка-эмитента уведомления об изменении или отмене аккредитива исполняющий банк обязан осуществлять платежи или иные операции по отзывному аккредитиву.

ГК считает всякий аккредитив отзывным, если только в его тексте не будет прямо указано на то, что открывается безотзывный аккредитив.

Это правило отличается от нормы ст. 6 Унифицированных правил и обычаев для документарных аккредитивов, в которой предусматривается, что при отсутствии в аккредитиве указания о том, является ли он отзывным или безотзывным, аккредитив будет считаться безотзывным.

Статья 869. Безотзывный аккредитив

Комментарий к статье 869

1. Если открывается безотзывный аккредитив, об этом должно быть прямо упомянуто в тексте аккредитива. Безотзывный аккредитив в случае, если представлены все предусмотренные документы и соблюдены все его условия, составляет твердое обязательство платежа банка-эмитента, даже если покупатель изменит свое намерение. Для изменения или аннулирования условий безотзывного аккредитива требуется согласие как получателя средств, так и подтверждающих банков. В случае необоснованного отказа банка выплатить средства по такому аккредитиву банк-эмитент несет ответственность перед получателем средств.

2. С точки зрения дополнительных обязательств безотзывные аккредитивы подразделяются на подтвержденные и неподтвержденные.

Подтвержденный аккредитив представляет собой безотзывный аккредитив, который по просьбе банка-эмитента подтвержден исполняющим банком.

Порядок предоставления подтверждения по безотзывному подтвержденному аккредитиву определяется по соглашению между банками.

Подтверждение аккредитива исполняющим банком удостоверяет возникновение дополнительного (по отношению к обязательству банка-эмитента) обязательства исполняющего банка перед получателем средств. Если банк-корреспондент подтверждает аккредитив, он принимает на себя обязательство произвести платеж получателю средств по документам, соответствующим аккредитиву и представленным в срок. В данном случае наряду с обязательством банка, открывшего аккредитив, существует и самостоятельное

обязательство банка-корреспондента произвести платеж, что в наибольшей степени отвечает интересам получателя денежных средств.

При безотзывном неподтвержденном аккредитиве банк-корреспондент лишь авизует (т.е. сообщает) бенефициару открытие аккредитива. В этом случае он не принимает на себя обязательство платежа по документам, представленным получателем средств.

Статья 870. Исполнение аккредитива

Комментарий к статье 870

1. Исполнение аккредитива осуществляется исполняющим банком в случае, если получателем средств представлены документы, подтверждающие выполнение им всех условий аккредитива. Нарушение хотя бы одного из условий аккредитива должно служить для исполняющего банка основанием к отказу в исполнении аккредитива.

В соответствии с Положением о безналичных расчетах поступившие от банка-эмитента денежные средства по покрытому (депонированному) аккредитиву зачисляются исполняющим банком на открытый для осуществления расчетов по аккредитиву отдельный лицевой счет балансового счета "Аккредитивы к оплате".

При поступлении от банка-эмитента непокрытого (гарантированного) аккредитива сумма аккредитива учитывается на внебалансовом счете "Гарантии, поручительства, полученные банком".

Для получения денежных средств по аккредитиву получатель средств представляет в исполняющий банк четыре экземпляра реестра счетов, отгрузочные и другие предусмотренные условиями аккредитива документы. Указанные документы должны быть представлены в пределах срока действия аккредитива.

Исполняющий банк обязан проверить соответствие документов, представленных получателем средств, документам, предусмотренным аккредитивом, а также правильность оформления реестра счетов, соответствие подписей и оттиска печати получателя средств образцам, заявленным в карточке с образцами подписей и оттиска печати.

При установлении нарушений в части представления документов, предусмотренных аккредитивом, а также правильности оформления реестров счетов платеж по аккредитиву не производится, документы возвращаются получателю средств. Получатель средств вправе повторно представить документы, предусмотренные аккредитивом, до истечения срока его действия.

При платеже по аккредитиву сумма, указанная в реестре счетов, зачисляется на счет получателя средств. Первый экземпляр реестра является основанием для списания денежных средств с лицевого счета балансового счета "Аккредитивы к оплате" по покрытому (депонированному) аккредитиву или основанием для списания денежных средств с корреспондентского счета банка-эмитента, открытого в исполняющем банке, по непокрытому (гарантированному) аккредитиву. Второй экземпляр реестра с приложением товарно-транспортных и иных требуемых условиями аккредитива документов, а также третий экземпляр направляются банку-эмитенту для вручения плательщику и одновременного отражения по внебалансовому счету "Выставленные аккредитивы" или "Гарантии, выданные банком" в зависимости от вида аккредитива. Четвертый экземпляр реестра выдается получателю средств в качестве расписки в приеме реестра счетов.

Если условиями аккредитива предусмотрен акцепт уполномоченного плательщиком лица, последний обязан представить исполняющему банку:

- доверенность, выданную плательщиком на его имя, содержащую образец подписи уполномоченного лица;
- паспорт или иной документ, удостоверяющий его личность;
- образец своей подписи (проставляется в банке в карточке с образцами подписей и оттиска печати).

2. Все расходы исполняющего банка на осуществление платежей получателю средств или на осуществление иных операций в соответствии с условиями аккредитива подлежат возмещению банком-эмитентом, который, в свою очередь, вправе потребовать возмещения как указанных, так и иных расходов, связанных с исполнением аккредитива, за счет плательщика.

3. В случае отзыва (полного или частичного) или изменения условий аккредитива плательщиком представляется в банк-эмитент соответствующее распоряжение, составленное в произвольной форме в трех экземплярах и оформленное на всех экземплярах подписями лиц, имеющих право подписи расчетных документов, и оттиском печати. На каждом экземпляре распоряжения, принятого банком-эмитентом, ответственный исполнитель банка проставляет дату, штамп и подпись. Один экземпляр распоряжения помещается к соответствующему внебалансовому счету, на котором учитываются аккредитивы в банке-эмитенте. Два экземпляра распоряжения не позже рабочего дня, следующего за днем его получения, пересылаются в исполняющий банк. Один экземпляр распоряжения передается исполняющим банком получателю средств, другой служит основанием для возврата денежных средств либо изменения условий аккредитива.

Статья 871. Отказ в принятии документов

Комментарий к статье 871

1. В целях оперативного устранения возможных конфликтов и задержки платежей комментируемая статья возлагает на исполняющий банк обязанность незамедлительно информировать получателя средств и банк-эмитент об отказе принять документы и произвести платеж с указанием причин отказа. Выполнение этой обязанности исполняющим банком позволит выяснять причины расхождения документов бенефициара с условиями аккредитива.

Типичными несоответствиями, которые может выявить банк, являются: истечение срока действия аккредитива; предоставление документов после даты, предусмотренной в аккредитиве; описание товаров, приведенных в счете-фактуре, отличается от описания товаров в аккредитиве; сумма аккредитива превышена; вес товара различен в разных документах и др.

При установлении несоответствия документов, принятых исполняющим банком от получателя средств, условиям аккредитива банк-эмитент вправе требовать от исполняющего банка по покрытому (депонированному) аккредитиву возмещения сумм выплаченных получателю средств, а по непокрытому (гарантированному) аккредитиву - восстановления сумм, списанных с его корреспондентского счета.

Статья 872. Ответственность банка за нарушение условий аккредитива

Комментарий к статье 872

1. Комментируемая статья устанавливает правила, регулирующие ответственность банка за нарушение условий аккредитива.

По общему правилу банк-эмитент несет ответственность перед плательщиком, в том числе за действия привлеченного им исполняющего банка, а исполняющий банк отвечает перед банком-эмитентом.

Из данного общего правила есть два исключения, когда допускается непосредственная ответственность исполняющего банка (перед плательщиком или перед получателем средств).

Во-первых, на исполняющий банк судом может быть возложена ответственность перед получателем средств за необоснованный отказ в выплате денежных средств по покрытому или подтвержденному аккредитиву.

Во-вторых, исполняющий банк несет ответственность перед плательщиком в случае неправильной выплаты денежных средств по покрытому или подтвержденному аккредитиву вследствие нарушения условий аккредитива.

В обоих названных случаях речь идет либо только о покрытом, либо только о подтвержденном аккредитиве.

2. Кроме того, возложение ответственности на исполняющий банк не является императивным. Не исключается и применение общей схемы ответственности. Например, получатель средств, исполнивший обязательства по договору с плательщиком, но получивший отказ исполняющего банка в выдаче соответствующей денежной суммы по аккредитиву, может предъявить иск плательщику в связи с неисполнением последним обязательств по оплате товаров, работ или услуг. Плательщик может предъявить свои требования банку-эмитенту, перед которым, в свою очередь, будет отвечать исполняющий банк.

Статья 873. Закрытие аккредитива

Комментарий к статье 873

1. Закрытие аккредитива производится исполняющим банком по основаниям, исчерпывающий перечень которых приведен в комментируемой статье:

- по истечении срока аккредитива (в сумме аккредитива или его остатка);

на основании заявления получателя средств об отказе от дальнейшего использования аккредитива до истечения срока его действия, если возможность такого отказа предусмотрена условиями аккредитива (в сумме аккредитива или его остатка);

- по распоряжению плательщика о полном или частичном отзыве аккредитива, если такой отзыв возможен по условиям аккредитива (в сумме аккредитива или в сумме его остатка).

При отзыве аккредитив закрывается или его сумма уменьшается в день получения от банка-эмитента распоряжения плательщика о полном или частичном отзыве аккредитива. При этом сумма покрытого (депонированного) аккредитива уменьшается в пределах суммы остатка, учитываемого на лицевом счете балансового счета "Аккредитивы к оплате".

При частичном отзыве аккредитива на лицевой стороне аккредитива исполняющим банком проставляется отметка "Частичный отзыв", сумма, обозначенная цифрами, обводится и проставляется новая сумма. На оборотной стороне покрытого (депонированного) аккредитива производится запись о размере возвращаемой суммы и дате возврата, которая заверяется подписью ответственного исполнителя с указанием фамилии, а также штампом банка.

О закрытии аккредитива исполняющий банк должен направить в банк-эмитент уведомление в произвольной форме.

Неиспользованная или отозванная сумма покрытого (депонированного) аккредитива подлежит возврату исполняющим банком платежным поручением банку-эмитенту одновременно с закрытием аккредитива или уменьшением его суммы.

Банк-эмитент обязан не позже рабочего дня, следующего за днем возврата суммы неиспользованного покрытого (депонированного) аккредитива, зачислить ее на счет плательщика, с которого были перечислены денежные средства в счет покрытия по аккредитиву.

§ 4. Расчеты по инкассо

Статья 874. Общие положения о расчетах по инкассо

Комментарий к статье 874

В отличие от расчетов платежными поручениями и расчетов по аккредитиву, представляющих собой операции по выплате денежных средств получателю по поручению плательщика, инкассовая операция представляет собой сделку между банком-эмитентом и его клиентом по осуществлению за счет клиента действия по получению от плательщика платежа и (или) акцепта платежа. Для выполнения поручения клиента банк-эмитент вправе привлечь иной банк (исполняющий банк).

Выполнение банком инкассового поручения своего клиента производится через корреспондента банка, ввиду этого передаче одним банком на исполнение другому банку инкассовых поручений обычно предшествует договоренность между соответствующими банками о порядке совершения в будущем операций по инкассо.

Расчеты по инкассо осуществляются на основании платежных требований, оплата которых может производиться по распоряжению плательщика (с акцептом) или без его распоряжения (в безакцептном порядке), и инкассовых поручений, оплата которых производится без распоряжения плательщика (в бесспорном порядке).

ГК не регламентирует специфические вопросы, связанные с использованием различных форм расчетов по инкассо, ограничиваясь лишь установлением общих принципиальных положений и оставляя детальное регулирование порядка осуществления расчетов по инкассо закону, а также установленным в соответствии с ним банковским правилам и применяемым в банковской практике обычаям делового оборота. В настоящее время данная форма расчетов подробно регламентируется Положением о безналичных расчетах (гл. 8 - 12 "Расчеты по инкассо"; "Расчеты платежными требованиями"; "Расчеты платежными требованиями, оплачиваемыми с акцептом плательщиков"; "Расчеты платежными требованиями, оплачиваемыми без акцепта плательщиков"; "Расчеты инкассовыми поручениями"). Регулирование инкассовых операций содержится также в документах, посвященных международной банковской практике, например в Унифицированных правилах по инкассо (в ред. 1995 г.), подготовленных Международной торговой палатой (публикация N 522) <1>.

<1> Агентство ЭДИ-Пресс, 1996 (перевод на русский язык).

Статья 875. Исполнение инкассового поручения

Комментарий к статье 875

В соответствии с Положением о безналичных расчетах платежные требования и инкассовые поручения предъявляются получателем средств (взыскателем) к счету плательщика через банк, обслуживающий получателя средств (взыскателя).

Получатель средств (взыскатель) представляет в банк указанные расчетные документы при реестре переданных на инкассо расчетных документов, составляемом в двух экземплярах. Первый экземпляр реестра оформляется двумя подписями лиц, имеющих право подписи расчетных документов, и оттиском печати.

Непринятые документы вычеркиваются из реестра переданных на инкассо расчетных документов и возвращаются получателю средств (взыскателю), количество и сумма расчетных документов в реестре исправляются.

Банк-эмитент, принявший на инкассо расчетные документы, принимает на себя обязательство доставить их по назначению. Данное обязательство, а также порядок и

сроки возмещения затрат по доставке расчетных документов отражаются в договоре банковского счета с клиентом.

Учреждения и подразделения расчетной сети ЦБ РФ осуществляют экспедирование расчетных документов самих кредитных организаций и других клиентов ЦБ РФ в порядке, предусмотренном нормативными актами ЦБ РФ.

Кредитные организации (филиалы) организуют доставку расчетных документов своих клиентов самостоятельно.

Платежные требования и инкассовые поручения клиентов кредитных организаций (филиалов), предъявляемые к счету кредитной организации (филиала), должны направляться в учреждение или подразделение ЦБ РФ, обслуживающее данную кредитную организацию (филиал).

Поступившие в исполняющий банк платежные требования и инкассовые поручения регистрируются в журнале с указанием номера счета плательщика, номера, даты и суммы каждого расчетного документа. Учреждениями и подразделениями расчетной сети ЦБ РФ при регистрации дополнительно указываются банковский идентификационный код (БИК) банка плательщика и БИК банка получателя средств (взыскателя). На всех экземплярах поступивших платежных требований, инкассовых поручений проставляются дата и время поступления расчетного документа.

Ответственный исполнитель исполняющего банка осуществляет контроль полноты и правильности заполнения реквизитов платежных требований и инкассовых поручений за исключением проверки подписей и печати получателя средств (взыскателя), а также проверяет наличие на всех экземплярах расчетных документов штампа банка-эмитента и подписи ответственного исполнителя.

Расчетные документы, оформленные с нарушением требований, подлежат возврату. При возврате платежных требований, инкассовых поручений в регистрационном журнале делается запись с указанием даты и причины возврата.

При отсутствии или недостаточности денежных средств на счете плательщика и при отсутствии в договоре банковского счета условия об оплате расчетных документов сверх имеющихся на счете денежных средств платежные требования, акцептованные плательщиком, платежные требования на безакцептное списание денежных средств и инкассовые поручения помещаются в картотеку как "Расчетные документы, не оплаченные в срок". Исполняющий банк обязан известить банк-эмитент о помещении расчетных документов в картотеку. Указанное извещение направляется исполняющим банком банку-эмитенту не позже рабочего дня, следующего за днем помещения расчетных документов в картотеку. Банк-эмитент доводит извещение о постановке в картотеку до клиента по получении извещения от исполняющего банка.

Оплата расчетных документов производится по мере поступления денежных средств на счет плательщика в очередности, установленной законодательством.

Допускается частичная оплата платежных требований, инкассовых поручений, находящихся в картотеке

При неполучении платежа по платежному требованию, инкассовому поручению либо извещения о постановке в картотеку банк-эмитент может по просьбе получателя (взыскателя) средств направить в исполняющий банк запрос о причине неоплаты указанных расчетных документов не позже рабочего дня, следующего за днем получения соответствующего документа от получателя средств (взыскателя), если иной срок не предусмотрен договором банковского счета.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения поручения клиента по получению платежа на основании платежного требования или инкассового поручения банк-эмитент несет перед ним ответственность в соответствии с законодательством. Речь идет об ответственности по основаниям и в размере, предусмотренных в гл. 25 ГК, т.е. ответственности, которая наступает в общем порядке.

В случае несоблюдения банками требований к проверке расчетных документов банки несут ответственность за убытки, возникшие вследствие исполнения неправомерно выставленных платежных требований, оплачиваемых без акцепта плательщиков, или инкассовых поручений.

При исполнении инкассового поручения исполняющий банк должен представить плательщику документы взыскателя в той форме, в которой они были получены, за исключением отметок и надписей банков, необходимых для оформления инкассовой операции.

Расчеты платежными требованиями. Платежное требование является расчетным документом, содержащим требование кредитора (получателя средств) по основному договору к должнику (плательщику) об уплате определенной денежной суммы через банк.

Платежные требования применяются при расчетах за поставленные товары, выполненные работы, оказанные услуги, а также в иных случаях, предусмотренных основным договором.

Расчеты посредством платежных требований могут осуществляться с предварительным акцептом и без акцепта плательщика.

Без акцепта плательщика расчеты платежными требованиями осуществляются в случаях:

1) установленных законодательством;

2) предусмотренных сторонами по основному договору при условии предоставления банку, обслуживающему плательщика, права на списание денежных средств со счета плательщика без его распоряжения.

В платежном требовании обязательно указываются:

а) условие оплаты;

б) срок для акцепта;

в) дата отсылки (вручения) плательщику предусмотренных договором документов в случае, если эти документы были отосланы (вручены) им плательщику;

г) наименование товара (выполненных работ, оказанных услуг), номер и дата договора, номера документов, подтверждающих поставку товара (выполнение работ, оказание услуг), дата поставки товара (выполнения работ, оказания услуг), способ поставки товара и другие реквизиты.

Расчеты платежными требованиями, оплачиваемыми с акцептом плательщиков. Срок для акцепта платежных требований определяется сторонами по основному договору. При этом срок для акцепта должен быть не менее 5 рабочих дней.

При оформлении платежного требования кредитор (получатель средств) по основному договору указывает количество дней, установленных договором для акцепта платежного требования. При отсутствии такого указания сроком для акцепта считаются 5 рабочих дней.

На всех экземплярах принятых исполняющим банком платежных требований ответственный исполнитель банка в поле "Срок платежа" проставляет дату, при наступлении которой истекает срок акцепта платежного требования. При исчислении даты в расчет принимаются рабочие дни. День поступления в банк платежного требования в расчет указанной даты не включается.

Последний экземпляр платежного требования используется для извещения плательщика о поступлении платежного требования. Указанный экземпляр расчетного документа передается плательщику для акцепта не позже следующего рабочего дня со дня поступления в банк платежного требования. Передача платежных требований плательщику осуществляется исполняющим банком в порядке, предусмотренном договором банковского счета.

Платежные требования помещаются исполняющим банком в картотеку расчетных документов, ожидающих акцепта для оплаты, до получения акцепта плательщика, отказа от акцепта (полного или частичного) либо истечения срока акцепта.

Платательщик в течение срока, установленного для акцепта, представляет в банк соответствующий документ об акцепте платежного требования либо отказе полностью или частично от его акцепта по основаниям, предусмотренным в основном договоре, в том числе в случае несоответствия применяемой формы расчетов заключенному договору, с обязательной ссылкой на пункт, номер, дату договора и указанием мотивов отказа.

Акцепт платежного требования либо отказ от акцепта (полный или частичный) оформляется заявлением об акцепте, отказе от акцепта.

При акцепте платежных требований заявление составляется в двух экземплярах, первый из которых оформляется подписями должностных лиц, имеющих право подписи расчетных документов, и оттиском печати плательщика.

При полном или частичном отказе от акцепта заявление составляется в трех экземплярах. Первый и второй экземпляры заявления оформляются подписями должностных лиц, имеющих право подписи расчетных документов, и оттиском печати плательщика.

Ответственный исполнитель банка, обслуживающий счет плательщика, проверяет правильность и полноту оформления клиентом заявления об акцепте, отказе от акцепта. Последний экземпляр заявления об акцепте, отказе от акцепта возвращается плательщику в качестве расписки в получении заявления.

Акцептованное платежное требование не позже рабочего дня, следующего за днем приема заявления, оплачивается со счета плательщика.

При полном отказе от акцепта платежное требование не позже рабочего дня, следующего за днем приема заявления, подлежит возврату в банк-эмитент вместе с экземпляром заявления для возврата получателю средств.

При частичном отказе от акцепта платежное требование не позже рабочего дня, следующего за днем приема заявления, оплачивается в сумме, акцептованной плательщиком.

Один экземпляр заявления вместе с первым экземпляром платежного требования является основанием для списания денежных средств со счета клиента, другой экземпляр заявления не позже рабочего дня, следующего за днем приема заявления, направляется в банк-эмитент для передачи получателю средств.

При неполучении в установленный срок заявления об акцепте, отказе от акцепта платежное требование на следующий рабочий день после истечения срока акцепта возвращается в банк-эмитент с указанием на оборотной стороне первого экземпляра платежного требования причины возврата: "Не получено согласие на акцепт". Все возникающие между плательщиком и получателем средств разногласия разрешаются в порядке, предусмотренном законодательством.

Расчеты платежными требованиями, оплачиваемыми без акцепта плательщиков. В платежном требовании на безакцептное списание денежных средств со счетов плательщиков на основании законодательства в поле "Условие оплаты" получатель средств проставляет "без акцепта", а также делает ссылку на закон, на основании которого осуществляется взыскание. В поле "Назначение платежа" взыскателем в установленных случаях указываются показания измерительных приборов и действующие тарифы либо производится запись о расчетах на основании измерительных приборов и действующих тарифов.

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

Безакцептное списание денежных средств со счета в случаях, предусмотренных основным договором, осуществляется банком при наличии в договоре банковского счета условия о безакцептном списании денежных средств либо на основании дополнительного соглашения к договору банковского счета, содержащего соответствующее условие.

Платательщик обязан предоставить в обслуживающий банк сведения о кредиторе (получателе средств), который имеет право выставлять платежные требования на списание денежных средств в безакцептном порядке, наименовании товаров, работ или услуг, за которые будут производиться платежи, а также об основном договоре (дата, номер и соответствующий пункт, предусматривающий право безакцептного списания).

Отсутствие условия о безакцептном списании денежных средств в договоре банковского счета либо дополнительного соглашения к договору банковского счета, а также отсутствие сведений о кредиторе (получателе средств) и иных вышеуказанных сведений являются основанием для отказа банком в оплате платежного требования без акцепта. Данное платежное требование оплачивается в порядке предварительного акцепта со сроком для акцепта 5 рабочих дней.

При приеме платежных требований на безакцептное списание денежных средств ответственный исполнитель исполняющего банка обязан проверить наличие ссылки на законодательный акт (основной договор), дающий право получателю средств на указанный порядок расчетов, а также в установленных случаях наличие показаний измерительных приборов и действующих тарифов либо записи о расчетах на основании измерительных приборов и действующих тарифов.

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

Банки не рассматривают по существу возражений плательщиков по списанию денежных средств с их счетов в безакцептном порядке.

Расчеты инкассовыми поручениями. Инкассовое поручение является расчетным документом, на основании которого производится списание денежных средств со счетов плательщиков в бесспорном порядке.

Инкассовые поручения применяются:

1) в случаях, когда бесспорный порядок взыскания денежных средств установлен законодательством, в том числе для взыскания денежных средств органами, выполняющими контрольные функции;

2) для взыскания по исполнительным документам;

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

При взыскании денежных средств со счетов в бесспорном порядке в случаях, установленных законом, в инкассовом поручении в поле "Назначение платежа" должна быть сделана ссылка на соответствующий закон.

При взыскании денежных средств на основании исполнительных документов инкассовое поручение должно содержать ссылку на дату выдачи исполнительного документа, его номер, номер дела, по которому принято решение, подлежащее принудительному исполнению, а также наименование органа, вынесшего такое решение. В случае взыскания исполнительского сбора судебным приставом-исполнителем инкассовое поручение должно содержать указание на взыскание исполнительского сбора, а также ссылку на дату и номер исполнительного документа судебного пристава-исполнителя.

Инкассовые поручения на взыскание денежных средств со счетов, выставленные на основании исполнительных документов, принимаются банком взыскателя с приложением подлинника исполнительного документа либо его дубликата.

Банки не принимают к исполнению инкассовые поручения на списание денежных средств в бесспорном порядке, если прилагаемый к инкассовому поручению исполнительный документ предъявлен по истечении срока, установленного законодательством.

Банки, обслуживающие должников, исполняют поступившие инкассовые поручения с приложенными исполнительными документами либо при отсутствии или недостаточности денежных средств на счете должника для удовлетворения требований взыскателя делают на исполнительном документе отметку о полном или частичном неисполнении указанных в нем требований в связи с отсутствием на счете должника денежных средств и помещают инкассовое поручение с приложенным исполнительным документом в картотеку. Инкассовые поручения исполняются по мере поступления денежных средств в очередности, установленной законодательством.

Беспорный порядок списания денежных средств применяется по обязательствам в соответствии с условиями основного договора, за исключением случаев, установленных ЦБ РФ.

Списание денежных средств в беспорном порядке в случаях, предусмотренных основным договором, осуществляется банком при наличии в договоре банковского счета условия о списании денежных средств в беспорном порядке либо на основании дополнительного соглашения к договору банковского счета, содержащего соответствующее условие.

Платательщик обязан предоставить в обслуживающий банк сведения о кредиторе (получателе средств), имеющем право выставять инкассовые поручения на списание денежных средств в беспорном порядке, обязательстве, по которому будут производиться платежи, а также об основном договоре.

Отсутствие указанных сведений является основанием для отказа банком в оплате инкассового поручения.

Инкассовое поручение должно содержать ссылку на дату, номер основного договора и соответствующий его пункт, предусматривающий право беспорного списания.

Банки не рассматривают по существу возражений плательщиков против списания денежных средств с их счетов в беспорном порядке.

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

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

В документе, представляемом в банк, указываются данные инкассового поручения, взыскание по которому должно быть приостановлено.

При возобновлении списания денежных средств по инкассовому поручению его исполнение осуществляется с сохранением указанной в нем группы очередности и календарной очередности поступления документа внутри группы.

Исполнительный документ, взыскание денежных средств по которому не производилось (за исключением случаев прекращения исполнительного производства) или произведено частично, возвращается вместе с инкассовым поручением банку-эмитенту для передачи взыскателю лично под расписку в получении или заказной почтой с уведомлением.

Исполнительный документ, взыскание денежных средств по которому произведено или прекращено в соответствии с законодательством, возвращается исполняющим банком в суд или другой орган, выдавший исполнительный документ. При этом исполняющий банк делает на исполнительном документе отметку о дате его исполнения с указанием взысканной суммы или дате возврата с указанием основания прекращения взыскания.

Статья 876. Извещение о проведенных операциях

Комментарий к статье 876

На исполняющий банк возложена также обязанность немедленного извещения банка-эмитента о причинах неплатежа или отказа от акцепта. Эта информация должна быть срочно доведена банком-эмитентом до сведения клиента. Клиенту предоставляется возможность самостоятельно определить свои дальнейшие действия в связи с неполучением платежа, например: отозвать документы и предъявить требование о взыскании денежных средств к плательщику в ином порядке; выставить требование к счету для оплаты в соответствии с установленными правилами и т.п. Вместе с тем неполучение указаний о дальнейших действиях в срок, установленный банковскими правилами, а при его отсутствии в разумный срок дает исполняющему банку право возвратить документы банку-эмитенту.

§ 5. Расчеты чеками

Статья 877. Общие положения о расчетах чеками

Комментарий к статье 877

1. Чек принадлежит к числу ценных бумаг. Помимо комментируемой статьи к чеку применяются правила гл. 7 ГК "Ценные бумаги".

Основными признаками чека как ценной бумаги являются:

1) это документ, удостоверяющий имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. Имущественными правами в данном случае являются требования уплаты определенной денежной суммы;

2) этот документ должен быть выполнен с соблюдением требований к его форме и содержать обязательные реквизиты;

3) чек, как и иные ценные бумаги, относится к объектам гражданских прав (ст. 128 ГК) и является движимым имуществом (ст. 130 ГК).

2. Безусловный характер платежа по чеку означает независимость данного обязательства от условий и действительности сделки, во исполнение которой выдан чек. Недействительность сделки не является основанием для отказа произвести платеж по чеку.

3. Чекодателем является лицо (юридическое или физическое), имеющее денежные средства в банке, которыми он вправе распоряжаться путем выставления чеков; чекодержателем - лицо (юридическое или физическое), в пользу которого выдан чек, плательщиком - банк, в котором находятся денежные средства чекодателя.

4. Обязанность должника по обязательству, во исполнение которого был выдан чек (например, обязанность покупателя оплатить товар), прекращается лишь после совершения платежа по чеку. Соответственно, чек не является платежным средством.

5. До введения в действие части второй ГК расчеты чеками регулировались в основном Положением о чеках, утвержденным Постановлением Верховного Совета РФ от 13.02.1992 N 2349-1 <1>. Согласно Вводному закону (ч. 4 ст. 2) Положение о чеках утратило силу. ГК подробно регулирует расчеты чеками, подобно Единообразному закону о чеках <2>, принятому Женевской конвенцией 1931 г.

<1> Ведомости РФ. 1992. N 24. Ст. 1283.

<2> См.: Инструкцию о порядке совершения банковских операций по международным расчетам от 25.12.1985 N 1. М.: Финансы и статистика, 1986. С. 195 - 207.

Нормы ГК, устанавливающие порядок и условия расчетов чеками, могут быть дополнены другими законами и установленными в соответствии с ними банковскими правилами. К последним относится гл. 7 "Расчеты чеками" Положения о безналичных расчетах. Следует отметить, что чек принадлежит к так называемым неэмиссионным

ценным бумагам и, соответственно, чековое обращение не регулируется Законом о рынке ценных бумаг.

Статья 878. Реквизиты чека

Комментарий к статье 878

Поскольку чек является ценной бумагой, он должен содержать обязательные установленные ГК реквизиты, отсутствие которых лишает его юридической силы. Наличие в чеке дополнительных реквизитов не влияет на его действительность.

Для осуществления безналичных расчетов могут применяться чеки, выпускаемые кредитными организациями.

Чеки кредитных организаций могут использоваться клиентами кредитной организации, выпускающей эти чеки, а также в межбанковских расчетах при наличии корреспондентских отношений. Чеки, выпускаемые кредитными организациями, не применяются для расчетов через подразделения расчетной сети ЦБ РФ.

Чек, помимо всех обязательных реквизитов, установленных комментируемой статьей, также может содержать дополнительные реквизиты, определяемые спецификой банковской деятельности. Форма чека определяется кредитной организацией самостоятельно.

В случае, когда сфера обращения чеков ограничивается кредитной организацией и ее клиентами, чеки используются на основании договора о расчетах чеками, заключаемого между кредитной организацией и клиентом.

Чеки, выпускаемые кредитными организациями, могут применяться в межбанковских расчетах на основании договоров, заключаемых с клиентами, и межбанковских соглашений о расчетах чеками в соответствии с внутрибанковскими правилами проведения операций с чеками, разрабатываемыми кредитными организациями и определяющими порядок и условия использования чеков.

Межбанковское соглашение о расчетах чеками может предусматривать:

- условия обращения чеков при осуществлении расчетов;
- порядок открытия и ведения счетов, на которых учитываются операции с чеками;
- состав, способы и сроки передачи информации, связанной с обращением чеков;
- порядок подкрепления счетов кредитных организаций - участников расчетов;
- обязательства и ответственность кредитных организаций - участников расчетов;
- порядок изменения и расторжения соглашения.

Внутрибанковские правила проведения операций с чеками, определяющие порядок и условия их использования, должны предусматривать:

- форму чека, перечень его реквизитов (обязательных, дополнительных) и порядок заполнения чека;
- перечень участников расчетов данными чеками;
- срок предъявления чеков к оплате;
- условия оплаты чеков;
- ведение расчетов и состав операций по чекообороту;
- бухгалтерское оформление операций с чеками;
- порядок архивирования чеков.

Статья 879. Оплата чека

Комментарий к статье 879

1. Комментируемая статья содержит ряд правил, регулирующих порядок оплаты чека.

Указанную в чеке сумму банк-плательщик выдает чекодержателю за счет средств, находящихся на счете чекодателя, либо за счет средств, депонированных им на отдельном счете, но не свыше той суммы, которую банк гарантировал по согласованию с чекодателем.

Если чек несет на себе подписи лиц, не способных связывать себя обязательствами по чеку, либо подделанные подписи, либо подписи фиктивных лиц, либо подписи, которые по любой другой причине не могут обязывать лиц, подписавших чек, или тех, по чьему поручению он был подписан, обязательства остальных лиц, подписавших чек, тем не менее остаются в силе.

2. Чек подлежит оплате по предъявлении. Чек, предъявленный к оплате ранее даты, указанной в качестве даты выписки, подлежит оплате в день предъявления.

Датой, от которой начинается отсчет срока оплаты, считается дата, указанная на чеке в качестве даты выписки.

3. Плательщик обязан проверить подлинность чека путем сверки данных и подписи чекодателя, а также правомочия чекодержателя. При оплате чека плательщик обязан проверить правильность индоссаментов (их непрерывность, отсутствие индоссамента, учиненного плательщиком). Плательщик не обязан проверять подлинность подписи индоссантов.

4. Убытки, возникшие в результате оплаты чека, не отвечающего установленным требованиям, либо содержащего сведения, не соответствующие действительности, несет банк-плательщик. Во всех случаях, когда вина банка в оплате чека, предъявленного недобросовестным приобретателем, не доказана, убытки несет чекодатель.

Статья 880. Передача прав по чеку

Комментарий к статье 880

1. Чек является обращающимся инструментом и может быть передан его владельцем другому лицу в определенном порядке. Передача прав по чеку производится в общем порядке, предусмотренном для передачи прав по ценным бумагам. Для передачи другому лицу прав, удостоверенных ценной бумагой на предъявителя, как известно, достаточно вручения ценной бумаги этому лицу. Права по ордерной ценной бумаге передаются путем совершения на этой ценной бумаге надписи индоссамента (см. ст. 146 ГК). Вместе с тем ГК предусмотрены некоторые особенности передачи прав по чеку. Так, не могут быть переданы права по именному чеку в отличие от общего правила ГК, предусматривающего, что права, удостоверенные именной ценной бумагой, передаются в порядке, установленном для уступки требования (цессии).

Индоссамент передает все права по ордерному чеку. Индоссамент должен быть написан на чеке или на скрепленном с ним листе (аллонже). Он должен быть подписан индоссантом. Индоссамент может указывать лицо, которому передается чек (именной индоссамент), или такое лицо не указывать, или может состоять только из подписи индоссанта (бланковый индоссамент). В последнем случае он, чтобы иметь юридическую силу, должен быть написан на оборотной стороне чека или на скрепленном с ним листе (аллонже).

Индоссамент может быть ограничен только поручением осуществлять права по чеку, без передачи этих прав индоссату (препоручительный индоссамент). В этом случае индоссат выступает в качестве представителя.

Если индоссамент бланковый, держатель чека имеет право:

- 1) заполнить бланк на свое имя или на имя любого другого лица;
- 2) реиндоссировать чек бланковым индоссаментом любому другому лицу;
- 3) передать чек третьему лицу без заполнения бланка и не индоссируя чек.

Обладатель пригодного для индоссамента чека считается его законным владельцем, если он докажет свое право на чек непрерывной последовательностью индоссаментов, даже если последний индоссамент бланковый. Когда за бланковым индоссаментом следует другой индоссамент, подписавшее его лицо считается получившим чек посредством бланкового индоссамента.

2. Передача чека посредством индоссамента может быть совершена любому лицу. Число индоссаментов не ограничивается. В переводном чеке индоссамент на плательщика имеет силу расписки за получение платежа. Все лица, индоссировавшие чек, отвечают перед его законным владельцем солидарно с чекодателем и авалистами.

Статья 881. Гарантия платежа

Комментарий к статье 881

Оплата чека может быть гарантирована любым третьим лицом (кроме плательщика) в полной сумме или частично путем соответствующей надписи на чеке или аллонже (аваль). Лицо, гарантирующее оплату чека, - авалист - несет ответственность в том же объеме, что и лицо, за которое дано поручительство. Причем обязательство авалиста считается действительным даже и в том случае, если обязательство, которое гарантировал авалист, окажется недействительным по любому основанию, за исключением дефекта формы. Он получает, если он оплатил чек, права, возникающие на основании чека, в отношении лица, которому он предоставил гарантию, и в отношении тех, кто несет ответственность по чеку перед последним.

Статья 882. Инкассирование чека

Комментарий к статье 882

1. Предъявление чека к платежу осуществляется чекодержателем представлением чека в банк, обслуживающий чекодержателя, на инкассо (инкассирование чека). В этом случае оплата чека производится в общем порядке, предусмотренном для исполнения инкассового поручения.

2. ГК допускает возможность установить в договоре с банком условия о зачислении банком средств, подлежащих уплате по чеку, на счет чекодержателя до получения платежа от банка-плательщика. Такое зачисление является условным платежом, и при неполучении платежа от плательщика банк вправе требовать возврата ранее зачисленных средств.

Статья 883. Удостоверение отказа от оплаты чека

Комментарий к статье 883

1. Если плательщик отказался от оплаты чека, предъявленного к платежу, данное обстоятельство должно быть удостоверено одним из способов, предусмотренных ГК, а именно: протестом нотариуса либо составлением равнозначного акта; отметкой плательщика на чеке об отказе в его оплате с указанием даты представления чека к оплате; отметкой инкассирующего банка с указанием даты, свидетельствующей о том, что чек своевременно выставлен и не оплачен.

2. Для удостоверения нотариусом неуплаты чека он должен быть представлен нотариусу по истечении 10 дней, если чек выписан на территории РФ; по истечении 20 дней, если чек выписан на территории государств - членов СНГ; по истечении 70 дней, если чек выписан на территории какого-либо другого государства, но не позднее 12 часов

следующего после этого срока дня. Чек представляется нотариусу по месту нахождения плательщика (банка).

Порядок совершения протеста чека регулируется Основами законодательства о нотариате.

В случае неоплаты чека нотариус удостоверяет неоплату чека путем надписи на чеке и отмечает это в реестре. Одновременно с надписью на чеке посылается уведомление чекодателя о неоплате его чека банком и совершении надписи на чеке. По просьбе чекодержателя нотариус в случае неоплаты чека совершает исполнительную надпись.

Статья 884. Извещение о неоплате чека

Комментарий к статье 884

В случае неоплаты чека чекодержатель вправе предъявить исковые требования к каждому или ко всем обязанным по чеку лицам (чекодателя, индоссантам и авалистам). Эти лица должны быть своевременно извещены об отказе плательщика.

Статья 885. Последствия неоплаты чека

Комментарий к статье 885

1. В соответствии с правилом п. 1 ст. 147 ГК перед законным владельцем ценной бумаги несут ответственность как лицо, ее выдавшее, так и все лица, индоссировавшие ценную бумагу или поставившие на ней аваль. При этом все они являются обязанными перед законным владельцем солидарно.

Так, чекодержатель имеет право предъявить иск ко всем названным лицам, к каждому в отдельности и ко всем вместе, не будучи принужден соблюдать при этом последовательность, в которой они обязались. Солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не исполнено полностью.

ГК не указывает плательщика в числе лиц, обязанных по чеку перед чекодержателем. В случае неосновательного отказа от оплаты чека плательщик несет ответственность не перед чекодержателем, а перед чекодателям.

2. В случае исполнения по чеку действительно право регресса, предусмотренное ст. 325 ГК: должник, исполнивший солидарную обязанность, имеет право регрессного требования к остальным должникам в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого. Право обратного требования (регресса) признается за одним или несколькими лицами, которые обязались по ценной бумаге; удовлетворили требования законного владельца об исполнении удостоверенного ценной бумагой обязательства и получили тем самым право требовать возмещения уплаченной суммы от остальных лиц, обязавшихся по ценной бумаге.

ГК устанавливает следующий объем ответственности по неоплаченному чеку: чекодержатель, так же как и обязанное по чеку лицо, оплатившее чек, вправе получить: 1) сумму, указанную в чеке; 2) сумму издержек, связанных с получением оплаты по чеку; 3) проценты на сумму чека, равные ставке рефинансирования, установленной ЦБ РФ (ст. 395 ГК).

Комментируемая норма отличается от соответствующих положений Единообразного закона о чеках (ст. ст. 45, 46). Последний предусматривает, что держатель чека может требовать от того, к кому он обращается с регрессом: 1) сумму неоплаченного чека; 2) проценты в размере 6 со дня предъявления; 3) издержки протеста или равнозначного акта, издержки посылке извещения, а также другие издержки.

3. ГК предусматривает сокращенный срок исковой давности для предъявления иска чекодержателем и регрессного иска обязанных по чеку лиц - 6 месяцев со дня возникновения у них права на иск.

Глава 47. ХРАНЕНИЕ

§ 1. Общие положения о хранении

Статья 886. Договор хранения

Комментарий к статье 886

1. В п. 1 комментируемой статьи дается определение договора хранения, которое содержит в себе самые общие признаки данного договора. Исходя из этого определения основными, конструирующими договор хранения являются следующие признаки:

во-первых, передаваемым на хранение может быть только такое имущество, которое возможно передать хранителю для размещения в помещениях хранителя, на территории, находящейся в его пользовании, и т.п.;

во-вторых, хранитель обязан сохранить переданное ему имущество. Сохранность зависит от свойств сохраняемого имущества и других обстоятельств и может заключаться в обеспечении либо только сохранения имущества, либо сохранности также и его свойств;

в-третьих, имущество, переданное на хранение, подлежит возврату поклажедателю. Поэтому объектом договора хранения могут быть обычно индивидуально-определенные вещи, или индивидуализируемые по какому-то признаку вещи, или совокупность (партия) вещей.

Наконец, по договору хранения к хранителю переходит только право владения имуществом. Переход к хранителю права пользования возможен, однако, лишь в случае включения этого условия в договор. Поклажедатель остается собственником (доверительным управляющим) переданного на хранение имущества.

Договор хранения является по общему правилу реальным договором; права и обязанности сторон возникают лишь по сдаче подлежащих хранению вещей хранителю. Обязанность профессионального хранителя принять на хранение имущество, если она не основана на законе или обязательном для хранителя предписании, возникает лишь в случаях, когда она прямо оговорена в договоре. Договор является в таких случаях консенсуальным.

Предполагается, что договор хранения безвозмездный. Даже в тех случаях, когда поклажедатель по безвозмездному договору возмещает хранителю необходимые для сохранения имущества расходы, договор не превращается в возмездный, поскольку хранитель восстанавливает лишь прежнее положение. Однако законом или договором может быть предусмотрена обязанность поклажедателя уплатить хранителю вознаграждение за хранение. Вознаграждение за хранение законом обычно предусмотрено для так называемых профессиональных хранителей, для которых хранение является одной из целей деятельности.

Пункт 1 комментируемой статьи предполагает, что договор хранения является односторонним. Однако и при безвозмездном характере договор хранения не является строго односторонним: сдавший вещи на хранение несет обязанности, предусмотренные настоящей главой.

Возмездный договор хранения принадлежит к числу двусторонних договоров.

Договор хранения может быть признан двусторонним, исходя из распределения прав и обязанностей субъектов. Поклажедатель в любое время вправе требовать от хранителя возврата переданного на хранение имущества; по возмездному договору он обязан уплатить хранителю вознаграждение за хранение, а при безвозмездном хранении -

возместить расходы, необходимые для сохранения имущества, принять обратно переданное на хранение имущество и т.д. Хранитель обязан сохранить переданное ему на хранение имущество и вернуть его поклажедателю; по возмездному договору он вправе получить вознаграждение за хранение, а по безвозмездному договору вправе требовать возмещения необходимых для сохранения имущества расходов и т.п.

Объектом договора хранения является имущество. Под имуществом в первую очередь понимаются вещи, в том числе ценные бумаги (например, хранение последних в банке, ст. 921 ГК). Согласно закону объектом договора хранения могут быть вещи, определенные родовыми признаками (например, нефть, газ и продукты их переработки).

Существуют разновидности хранения, обусловленные характером вещей, особенностями хранения, зависящими от их свойств, порядком организации хранения и др. Соответственно, возникают и различия в правовом регулировании отдельных видов хранения, в ряде случаев фиксируемых в специальных обязательных для сторон правилах (правила хранения в морских портах, хранения пассажирского багажа на железнодорожном транспорте и др.).

Хранение как отношение, являющееся предметом самостоятельного правового регулирования, есть оказание услуги, которая выступает в качестве единственной или основной. Не составляет правоотношения по хранению обеспечение сохранности и целостности имущества в пределах другого обязательства, с иным основным содержанием купли-продажи, подряда, комиссии и др.

2. Пункт 2 комментируемой статьи регламентирует договорные отношения, в которых хранение осуществляется профессиональным хранителем.

Профессиональным хранителем может быть юридическое лицо - коммерческая или некоммерческая организация. Для одних хранение является основной целью деятельности, для других - вспомогательной деятельностью (например, хранение ценностей клиентов в банковских сейфах, хранение одежды в театре).

Профессиональными хранителями являются, например, ломбарды, гостиницы, транспортные организации (железная дорога и др.), банки, холодильники.

В тех случаях, когда хранение осуществляет профессиональный хранитель, для которого хранение представляет одну из целей деятельности, предъявляются максимальные требования по сохранению имущества. Эти предприятия оказывают услуги по хранению возмездно и соответственно обязаны проводить целый комплекс действий и мер, применять специальные технические средства, способы, аппаратуру для создания условий, исключающих даже случайную утрату, порчу или недостачу имущества.

К профессиональным хранителям предъявляются максимальные требования по сохранению имущества. Профессиональные хранители обязаны осуществлять комплекс действий и мер, применять специальные технические средства, способы, аппаратуру для создания условий, исключающих даже случайную утрату, порчу или недостачу имущества. Их обязательства предполагают сохранение внутренних и внешних свойств вещей.

Из процесса хранения имущество должно выйти таким, каким оно было принято на хранение. Эти хранители обязаны совершать действия, направленные на то, чтобы свести к минимуму снижение свойств и качеств предметов хранения. Статья 225 Таможенного кодекса РФ <1>, предусматривает требования к обустройству, оборудованию и месту расположения таможенных складов: помещения и (или) площади, предназначенные для использования в качестве таможенного склада, должны быть обустроены и оборудованы таким образом, чтобы обеспечить сохранность товаров, исключить доступ к ним посторонних лиц.

<1> РГ. 2003. N 106.

Статья 887. Форма договора хранения

Комментарий к статье 887

Пункт 1 комментируемой статьи предусматривает, что договор хранения, являясь сделкой юридических лиц между собой или с гражданами или сделкой граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в 10 раз установленный законом МРОТ (а в случаях, предусмотренных законом, - независимо от суммы сделки), должен совершаться в простой письменной форме в соответствии со ст. 161 ГК. Передача вещей на хранение при чрезвычайных обстоятельствах (наводнение, пожар и т.п.) может быть доказана свидетельскими показаниями независимо от субъекта договора и стоимости переданных на хранение вещей.

Пункт 2 комментируемой статьи содержит условия, при которых простая письменная форма договора хранения считается соблюденной.

В первом случае она считается соблюденной, если принятие вещи на хранение удостоверено одним из документов, таким как сохранный расписка, квитанция, свидетельство, а также каким-либо иным документом, подписанным хранителем (перечень открытый). Во втором случае к простой письменной форме договора приравнена выдача номерного жетона (номера) или иного знака, выступающего в том же качестве и подтверждающего заключение договора хранения.

Хранитель не обязан проверять права предъявителя жетона или номера на получение вещи. Предполагается наличие такого права у предъявителя номера или жетона, в том числе у предъявителя, не являющегося поклажедателем. Однако при наличии соответствующих обстоятельств поклажедатель может доказывать выдачу вещи не управомоченному на получение вещи лицу по вине хранителя.

Возможность доказывания свидетельскими показаниями отсутствия тождества вещей, принятых на хранение и возвращаемых хранителем, относится ко всем видам хранения, в которых обеими или одной из сторон является гражданин.

В отношениях между организациями указанное тождество может доказываться лишь данными, индивидуализирующими сданные на хранение вещи (имущество), согласно установленным правилам. При хранении с обезличиванием вещей в таком же порядке, т.е. установленными документами, могут доказываться данные, относящиеся к роду, виду вещей, переданных на хранение и возвращаемых хранителем.

Независимо от формы договора хранения и даже при несоблюдении простой письменной формы договора п. 3 комментируемой статьи предусматривает в случае спора о тождестве вещей, принятых на хранение, и вещей, возвращаемых хранителем, во всех случаях допустимость ссылки той или иной стороны на свидетельские показания.

Статья 888. Исполнение обязанности принять вещь на хранение

Комментарий к статье 888

1. Вытекающей из закона или консенсуального договора хранения обязанности хранителя принять имущество на хранение корреспондирует не обязанность, а право другой стороны (поклажедателя) передать имущество на хранение. Соответственно, комментируемая статья предусматривает обязанность только одной стороны - хранителя. Однако если неосуществление права поклажедателя сдать имущество на хранение или просрочка в его осуществлении причинили убытки хранителю, понесшему, например, расходы на подготовку помещения для хранения, то эти убытки подлежат возмещению хранителю, если иное не оговорено специальными правилами, законом или договором.

В этом случае поклажедатель обязан возместить убытки в соответствии со ст. 15 ГК, которая предусматривает возмещение как реального ущерба, так и упущенной выгоды, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере.

Поклажедатель освобождается от указанной ответственности, если заявит хранителю об отказе от его услуг в разумный срок. Определение такого срока является индивидуальным для каждого отдельного случая. При этом действия поклажедателя должны соответствовать п. 3 ст. 10 ГК (разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений подразумеваются).

2. Пункт 2 комментируемой статьи предусматривает, что хранитель обязан принять от поклажедателя вещь в предусмотренный договором срок. Эта норма уточняет обязанности профессионального хранителя относительно сроков исполнения договорных обязательств.

Однако, если иное не предусмотрено договором хранения, хранитель освобождается от этой обязанности в случае, когда в обусловленный договором срок вещь не будет ему передана.

Статья 889. Срок хранения

Комментарий к статье 889

1. Договор хранения может быть заключен с указанием срока, без указания срока и до востребования.

Договор может быть прекращен с наступлением установленной даты, по истечении определенного времени (часов, дней, месяцев, лет), по предъявлении требования о возврате имущества или наступлении неизбежного события.

2. Срок устанавливается в интересах поклажедателя. Хранитель обязан в течение установленного срока сохранять переданное ему на хранение имущество и не вправе досрочно вернуть переданное ему имущество. Поклажедатель вправе в любое время требовать возврата переданного на хранение имущества независимо от срока договора.

3. Если договор заключен на неопределенный срок или до востребования, то хранитель вправе отказаться от него в любое время. Однако в этом случае в отношении хранителя установлено, что он обязан предоставить поклажедателью достаточный при данных обстоятельствах срок для принятия обратно этого имущества. Срок для принятия имущества обратно может быть более или менее продолжительным, но должен быть достаточным в каждом конкретном случае. При определении этого срока действия хранителя должны не противоречить п. 3 ст. 10 ГК. Неисполнение же поклажедателем обязанности взять вещь обратно влечет за собой последствия, предусмотренные статьей 899 ГК.

Для разных видов хранения предусматриваются соответствующие сроки хранения и востребования имущества. Например, срок хранения товаров на таможенном складе определен в Таможенном кодексе, ст. 218 которого предусматривает, что товары могут храниться на таможенном складе в течение 3 лет.

Продолжительность нахождения товаров под таможенным режимом таможенного склада не может быть менее 1 дня. Срок нахождения товаров под таможенным режимом таможенного склада может ограничиваться для отдельных категорий товаров ГТК России. Данный срок для отдельных лиц может быть ограничен региональными таможенными управлениями, таможнями, таможенными постами при производстве таможенного оформления.

Статья 890. Хранение вещей с обезличением

Комментарий к статье 890

Поскольку по договору хранения независимо от оснований его возникновения хранитель обязан возвратить в сохранности те же самые, а не другие вещи, предметом

этого договора, как правило, является индивидуально-определенное имущество. Но в ряде случаев оно может определяться родовыми признаками. Тогда при установлении конкретных отношений имущество не выделяется из массы однородных вещей, а определяется только весом, мерой, числом. Такое имущество является заменимым. Имущество становится родовым в связи с обезличением его хранителем, помещающим вещи среди имущества того же рода и качества.

Подобное хранение в доктрине называется иррегулярным (неправильным) хранением. Оно осуществляется только в случаях, прямо предусмотренных договором.

Если на хранение передаются несколькими лицами вещи, определяемые в договоре родовыми признаками и эти вещи обезличиваются хранителем, то считается, что вещи с обезличением переданы на условиях общей долевой собственности поклажедателей.

Установление права собственности хранителя на вещи, сданные на хранение с обезличением, возможно как на основании соглашения между хранителем и поклажедателем, так и в силу закона или иных нормативных правовых актов. В этом случае риск случайной гибели этих вещей переходит на хранителя. Хранитель считается собственником при хранении вещей с правом распоряжения ими. Так, если в силу ст. 918 ГК товарный склад может распоряжаться сданными ему на хранение товарами, к отношениям сторон применяются правила гл. 42 ГК о займе. Хранитель обязан вернуть поклажедателю равное или обусловленное ими количество вещей того же рода и качества.

Когда переданные хранителю на хранение вещи, определенные родовыми признаками, составляют общую долевую собственность нескольких лиц (поклажедателей и хранителя), вопроса о переходе риска случайной гибели не возникает.

Если такое хранение является возмездным, сумма вознаграждения за хранение распределяется между собственниками соразмерно доле каждого.

Совместное хранение вещей, определенных родовыми признаками, в практике встречается чаще всего в виде хранения несколькими организациями жидкого топлива в специальном хранилище. В качестве примера также можно привести прием нефти на ответственное хранение в систему магистральных нефтепроводов, регламентированный Приказом Минтопэнерго России от 05.10.1995 N 208 "О введении в действие Положения о приеме и движении нефти в системе магистральных нефтепроводов" (в ред. от 20.02.1997).

Статья 891. Обязанность хранителя обеспечить сохранность вещи

Комментарий к статье 891

Пункт 1 комментируемой статьи вменяет хранителю в обязанность принять для сохранения имущества, переданного ему по договору, меры, предупреждающие его утрату, недостачу, повреждение (понижение качества).

Закон обязывает хранителей независимо от того, является ли договор возмездным или безвозмездным, принять все меры, предусмотренные договором или необходимые для сохранения переданного ему имущества. Коммерческая или некоммерческая организация, для которой хранение является одной из основных целей деятельности, обязана соблюдать также специальные правила о порядке хранения имущества. Например, особые требования, предъявляемые к условиям хранения огнеопасных и взрывоопасных веществ, предусмотрены Инструкцией о порядке хранения и обращения в фармацевтических (аптечных) организациях с лекарственными средствами и изделиями медицинского назначения, обладающими огнеопасными и взрывоопасными свойствами, утвержденной Приказом Минздрава России от 05.11.1997 N 318 <1>.

<1> Здравоохранение. 1998. N 3.

В договоре хранения может быть определено, от какой опасности должен оградить имущество хранитель и какие действия он должен совершить. Если имуществу по его естественным свойствам не угрожает порча или повреждение, то на хранителя возлагается обязанность сохранить имущество от хищения. Необходимые для сохранения имущества меры в случае, когда они не предусмотрены договором или особыми правилами, должны приниматься хранителем, исходя из конкретных условий с учетом свойств и состояния вещей а также иных условий, могущих иметь влияние на целостность и сохранность вещей.

Принятие таких мер вытекает из основных обязанностей хранителя. К этим обязанностям относятся: предотвращение утраты принятого на хранение имущества, обеспечение его неприкосновенности со стороны третьих лиц и, как правило, обеспечение сохранения его свойств, возвращение принятого на хранение имущества в состоянии, которое оно имело на момент принятия на хранение, либо в состоянии, предусмотренном договором, либо по качеству не ниже предусмотренного законом. Если вещь, переданная на хранение, приносила плоды или доход, то доход в денежном выражении и плоды в натуре должны быть переданы поклажедателю, если договором не установлено иное. Наконец, хранитель должен исполнить дополнительные обязанности, возникающие в связи с заключением некоторых видов договоров хранения (например, застраховать принятое на хранение имущество).

Хранитель является законным владельцем имущества, переданного ему на хранение. Он вправе истребовать это имущество из любого незаконного владения.

Иное содержание основной обязанности хранителя по договорам безвозмездного хранения между гражданами, где на хранителя не может быть возложена обязанность принимать какие-либо дополнительные меры по обеспечению сохранности переданного ему на хранение имущества, по сравнению с хранением собственного имущества. Добросовестность хранителя определяется его отношением к вещам, принятым на хранение. Если хранитель заботится о переданном ему на хранение имуществе как о своем собственном того же назначения, то признается, что он добросовестно выполняет договорную обязанность.

При этом бесхозяйственное отношение хранителя к своим вещам не освобождает его от ответственности перед поклажедателем за несохранность имущества при подобном (бесхозяйственном) отношении его к принятому на хранение имуществу.

Статья 892. Пользование вещью, переданной на хранение

Комментарий к статье 892

В соответствии с комментируемой статьей хранитель не имеет права пользоваться имуществом, переданным ему на хранение, если это не предусмотрено договором. Даже в тех случаях, когда использование имущества не повлечет особых изменений внешнего вида, ухудшения его состояния (например, при чтении принятых на хранение книг), на это необходимо согласие поклажедателя.

Иногда же закон предусматривает право пользования хранимыми вещами. Так, согласно Положению о порядке и условиях хранения арестованного и изъятого имущества, утвержденному Постановлением Правительства РФ от 07.07.1998 N 723 (в ред. от 30.12.2005) <1>, имущество должника передается на хранение под роспись в акте ареста имущества должнику или другим лицам, назначенным судебным приставом-исполнителем (далее - хранитель). Хранитель имеет право пользоваться указанным имуществом, если по свойствам имущества пользование им не ведет к уничтожению этого имущества или уменьшению его стоимости. При этом хранитель принимает меры, обеспечивающие сохранение свойств, признаков и стоимости данного имущества, а также отличительных знаков, проставленных на нем судебным приставом-исполнителем (п. 3).

<1> СЗ РФ. 1998. N 28. Ст. 3362; 2006. N 3. Ст. 297.

Комментируемая статья устанавливает право пользования хранимой вещью в случае, если это необходимо для обеспечения ее сохранности, т.е. речь идет о действиях в интересах поклажедателя.

По договору хранения имущество передается хранителю во временное владение, а не в пользование. Поэтому не являются тождественными договор о безвозмездном пользовании имуществом и договор хранения, по которому хранителю предоставлено право пользования имуществом.

Частный случай пользования вещью, переданной на хранение, а именно при хранении вещей (товаров) на товарном складе, регламентирован ст. 918 ГК, предусматривающей особый способ хранения товаров, который имеет признаки договора займа. Такое хранение осуществляется в силу договора или нормативного правового акта. Имущество, передаваемое на такое хранение, обезличивается; хранителю дается право распоряжаться им, а следовательно, и право собственности. Статья 918 ГК, в свою очередь, отсылает к правилам гл. 42 "Заем и кредит".

Статья 893. Изменение условий хранения

Комментарий к статье 893

К условиям хранения относятся: способ, место, срок хранения, температурный режим хранения и иные условия, необходимые для осуществления хранения. Эти условия оговариваются или подразумеваются при заключении договора хранения, и по общему правилу изменение хранителем условий хранения является нарушением последним договорных обязательств.

Однако согласно п. 1 комментируемой статьи хранитель может выступить инициатором изменения условий хранения в интересах поклажедателя, если это необходимо для обеспечения надлежащей сохранности вещей, переданных поклажедателем, или вызвано объективными обстоятельствами. Хранитель обязан незамедлительно уведомить поклажедателя, дожидаясь ответа последнего на свое уведомление и только после этого предпринимать действия по изменению условий хранения.

Так, товарный склад в случае, когда для обеспечения сохранности товаров требуется изменить условия их хранения, вправе принять требуемые меры самостоятельно. Однако он обязан уведомить товаровладельца о принятых мерах (ст. 910 ГК).

Пункт 2 комментируемой статьи предусматривает такое действие хранителя, как продажа имущества поклажедателя (или части имущества), если невозможно в процессе хранения уберечь вещь от порчи или угрозы порчи либо возникли обстоятельства, не позволяющие обеспечить ее сохранность, а поклажедатель не может своевременно принять решение относительно своего имущества.

В этом случае вещь продается по цене, сложившейся в месте хранения. Если хранитель не несет ответственности за возникшие обстоятельства, которые угрожают сохранности вещи поклажедателя, то он вправе возместить свои расходы на продажу за счет покупной цены.

Действия хранителя в данных обстоятельствах можно рассматривать как корреспондирующие с действиями в чужом интересе без поручения (гл. 50 ГК).

Статья 894. Хранение вещей с опасными свойствами

Комментарий к статье 894

Действие комментируемой статьи распространяется на ситуации, возникающие при хранении вещей с опасными свойствами. К таким вещам относятся, например, легковоспламеняющиеся, легкогорючие, пожаро- и взрывоопасные вещества.

Согласно п. 1 комментируемой статьи такие вещи, если поклажедатель своевременно не предупредил хранителя об их опасных свойствах, подлежат в любое время обезвреживанию или уничтожению. При этом хранитель не возмещает поклажедателю убытков за повреждение или уничтожение такого имущества в процессе его обезвреживания.

Поклажедатель несет ответственность за убытки, причиненные хранением данного имущества хранителю или третьим лицам в соответствии со ст. 15 ГК. Поклажедатель также, несмотря на то что хранитель нанес ущерб его имуществу или уничтожил его, обязан выплатить хранителю обусловленное договором вознаграждение за хранение в полном объеме.

Профессиональные хранители, как правило, оговаривают условия приема имущества с опасными свойствами на хранение (или условия отказа от приема). В случае приема на хранение таких вещей профессиональный хранитель обязан обеспечить сохранность данных вещей, а также имущества других поклажедателей и безопасность окружающих лиц. Профессиональный хранитель должен возместить причиненные убытки, если не докажет, что вещь была сдана ему под неправильным наименованием и он не мог с помощью наружного осмотра удостовериться в ее опасных свойствах.

Профессиональное хранение отдельных категорий имущества может осуществляться только при наличии лицензии, выданной уполномоченными государственными органами. Например, порядок лицензирования хранения взрывчатых материалов промышленного назначения, осуществляемого юридическими лицами, установлен в Положении о лицензировании хранения взрывчатых материалов промышленного назначения, утвержденном Постановлением Правительства РФ от 26.06.2002 N 468 (в ред. от 03.10.2002) <1>. К взрывчатым материалам промышленного назначения относятся взрывчатые вещества и изделия на их основе, средства инициирования и взрывания, применяемые при проведении взрывных работ (взрывчатые материалы). Лицензирование хранения взрывчатых материалов осуществляют Минпромэнерго и Ростехнадзор. Минпромэнерго проводит лицензирование хранения взрывчатых материалов, используемых при проведении взрывных работ, а также научно-исследовательских и экспериментальных работ.

<1> СЗ РФ. 2002. N 26. Ст. 2608; N 41. Ст. 3983.

Ростехнадзор проводит лицензирование хранения взрывчатых материалов, осуществляемого организациями, производящими взрывчатые материалы на стационарных пунктах изготовления и в местах применения, ведущими взрывные работы, а также использующими взрывчатые материалы в научно-исследовательских, учебных и экспериментальных целях.

Подлежит лицензированию деятельность по хранению этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции (ст. 18 Федерального закона от 22.11.1995 N 171-ФЗ "О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции" (в ред. от 31.12.2005) <1>).

<1> СЗ РФ. 1995. N 48. Ст. 4553; 1999. N 2. Ст. 245; 2001. N 53 (ч. 1). Ст. 5022; 2002. N 30. Ст. 3026, 3033; 2003. N 47. Ст. 4586; 2004. N 45. Ст. 4377; 2005. N 30 (ч. 1). Ст. 3113; 2006. N 1. Ст. 20.

В п. 2 комментируемой статьи рассматривается случай, когда вещи, указанные в абз. 1 п. 1 этой статьи, несмотря на соблюдение условий их хранения, все же стали представлять опасность. В этом случае, если обстоятельства не позволяют хранителю потребовать от поклажедателя немедленно забрать эти вещи или поклажедатель не выполняет данное требование, хранитель вправе обезвредить или уничтожить вещи, ставшие источником опасности. И в данном случае убытки за порчу или утрату вещей поклажедателю не возвращаются. Но в таком случае поклажедатель не несет ответственности перед хранителем и третьими лицами за убытки, причиненные хранением этих вещей.

Статья 895. Передача вещи на хранение третьему лицу

Комментарий к статье 895

Лицо, взявшее имущество на хранение, обязано само осуществлять хранение. Как устанавливает комментируемая статья, хранитель может передать имущество на хранение другому лицу только с согласия поклажедателя. Однако в некоторых случаях хранитель вправе передать другому лицу хранимые вещи и без согласия поклажедателя. Такая передача возможна, если какие-либо обстоятельства будут угрожать целостности имущества, а хранитель имеющимися в его распоряжении средствами не в состоянии предотвратить угрозу и лишен возможности запросить согласие поклажедателя. Хранитель действует здесь в интересах последнего с целью сохранения его вещей. Действия хранителя в данном случае подпадают под нормы гл. 50 ГК, регламентирующей действия в чужом интересе без поручения.

Передача имущества на хранение третьему лицу не изменяет условий договора между первоначальным хранителем и поклажедателем. Первоначальный хранитель несет гражданско-правовую ответственность за соблюдение условий договора и его исполнение в полном объеме и отвечает за действия третьего лица, которому он передал вещь на хранение, как за свои собственные.

Данное положение соответствует норме ст. 403 ГК, которая предусматривает, что должник отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства третьими лицами, на которых было возложено исполнение.

Статья 896. Вознаграждение за хранение

Комментарий к статье 896

1. По нормам римского права безвозмездность составляла существенный признак хранения.

Первоначально хранение развивалось из чисто нравственных отношений, имело содержанием оказание личной, товарищеской услуги. Но со временем сделки по хранению имущества стали часто заключаться в торговом обороте, где безвозмездность не имеет места. Однако, несмотря на это, хранение не потеряло полностью своего прежнего юридического значения. Современное законодательство предполагает возможность вознаграждения за хранение, хотя и не предполагает его без специального соглашения. Соответственно тому, установлено или нет вознаграждение, договор хранения будет двусторонним или односторонним.

Возмездные договоры, как правило, заключаются с лицами, которые осуществляют профессиональную деятельность по хранению.

Вознаграждение за хранение по возмездному договору хранения определяется соглашением сторон при заключении договора хранения или утвержденными сборами,

ставками, тарифами. Оно зависит от стоимости и количества передаваемого на хранение имущества и от продолжительности хранения.

Так, за хранение нефти в системе магистральных нефтепроводов производители (грузоотправители) производят оплату в размерах, утвержденных в п. 6 Приказа Минтопэнерго России от 05.10.1995 N 208 "О введении в действие Положения о приеме и движении нефти в системе магистральных нефтепроводов" (в ред. от 20.02.1997).

Комментируемая статья устанавливает порядок выплаты вознаграждения хранителю и предусматривает следующие возможные варианты расчетов:

1) оплата производится за весь период хранения по окончании хранения;

2) оплата производится по периодам и выплачивается соответствующими частями по истечении каждого периода.

2. Пункт 2 комментируемой статьи устанавливает, что просрочка уплаты вознаграждения более чем на половину периода, за который оно должно быть уплачено, влечет за собой право хранителя отказаться от хранения и потребовать от поклажедателя забрать свою вещь.

3. Пункт 3 комментируемой статьи посвящен досрочному прекращению договора хранения. Такое прекращение может наступить по обстоятельствам, за которые не отвечает хранитель. В этом случае он имеет право на соразмерную часть вознаграждения. Такое прекращение может наступить и в случае, предусмотренном п. 1 ст. 894 ГК при сдаче поклажедателем на хранение вещей с опасными свойствами под неправильным наименованием. В данном случае поклажедатель обязан уплатить хранителю вознаграждение в полном объеме, когда бы ни был прекращен договор.

Если же хранение досрочно прекращается по обстоятельствам, за которые хранитель несет ответственность, то хранитель не только утрачивает право на вознаграждение, но и обязан вернуть поклажедателю полученные в счет договора хранения суммы.

4. Вещь может быть не взята обратно поклажедателем, если истек срок ее хранения. Пункт 4 комментируемой статьи предписывает, что при дальнейшем, сверх установленного срока хранения вещи, поклажедатель обязан уплатить соразмерное вознаграждение за это хранение. Это же поклажедатель обязан сделать, когда он должен забрать вещь до окончания срока хранения.

Правила, устанавливаемые комментируемой статьей, носят диспозитивный характер, на что указывается в п. 5, где говорится, что правила настоящей статьи применяются, если договором хранения не предусмотрено иное.

Статья 897. Возмещение расходов на хранение

Комментарий к статье 897

Возмещение хранителю необходимых расходов, произведенных им в целях обеспечения сохранности имущества, принадлежит к числу обязанностей поклажедателя.

Комментируемая статья устанавливает различные правила возмещения расходов на хранение при возмездном и безвозмездном хранении.

При возмездном хранении по общему правилу произведенные хранителем необходимые расходы покрываются за счет вознаграждения за хранение. Они учитываются при определении размера вознаграждения и поэтому отдельно не оплачиваются хранителю. Данное правило диспозитивно, поскольку иное может быть предусмотрено договором.

В случае безвозмездного хранения ГК предусматривает обязанность поклажедателя по возмещению хранителю необходимых расходов на хранение имущества. Данная норма является диспозитивной. Она может быть изменена законом или договором хранения.

Статья 898. Чрезвычайные расходы на хранение

Комментарий к статье 898

Комментируемая статья посвящена правилам возмещения расходов на хранение, которые может понести хранитель в случае принятия чрезвычайных мер при опасности утраты, недостачи или повреждения вещи, сданной на хранение. Чрезвычайные расходы предполагаются хранителем в интересах поклажедателя, хотя последний может не согласиться с необходимостью таких расходов. Поэтому возместить такого рода расходы со стороны хранителя поклажедатель обязан, только если он дал согласие на эти расходы или одобрил их впоследствии. Возмещение согласно п. 1 комментируемой статьи может последовать также в случаях, предусмотренных законом, иными нормативными правовыми актами или договором.

Хранитель обязан запросить поклажедателя о согласии на чрезвычайные расходы, так как решение о необходимости произвести чрезвычайные расходы принимается поклажедателем. Пункт 2 комментируемой статьи устанавливает, что молчание поклажедателя о своем несогласии на расходы в течение срока, нормально необходимого для ответа, считается согласием на чрезвычайные расходы. В силу общего правила ст. 438 ГК акцепт должен быть полным и безоговорочным. Молчание не является акцептом, если не вытекает из закона, обычая делового оборота или из прежних деловых отношений сторон. В данном случае установлено, что молчание является акцептом в силу закона.

Если же хранитель произвел чрезвычайные расходы, не запросив согласия поклажедателя, хотя обстоятельства позволяли это сделать, то при неодобрении впоследствии поклажедателем его действий он может требовать компенсации расходов лишь в пределах ущерба, который мог бы быть причинен в случае неосуществления чрезвычайных расходов.

При возмездном хранении чрезвычайные расходы на хранение, в отличие от обычных расходов, которые включаются, как правило, в сумму вознаграждения, возмещаются сверх вознаграждения за хранение (за исключением случаев, как это оговорено в п. 3 комментируемой статьи, когда иное предусмотрено договором).

Статья 899. Обязанность поклажедателя взять вещь обратно

Комментарий к статье 899

Последним этапом исполнения договора хранения является возвращение поклажедателю находящегося на хранении имущества. Однако может случиться, что поклажедатель не принимает такое имущество обратно.

Пункт 2 комментируемой статьи устанавливает последствия, возникающие при неисполнении поклажедателем обязанности взять обратно по истечении обусловленного срока вещь, переданную на хранение. В данном случае действия поклажедателя можно рассматривать как односторонний отказ от исполнения обязательства, на недопустимость которого указывается в ст. 310 ГК. Такие действия поклажедателя влекут соответствующие санкции. Если поклажедатель уклоняется от получения вещи, то хранитель, предупредив поклажедателя в письменной форме, может самостоятельно реализовать вещь или путем ее продажи по цене, сложившейся в месте хранения, или выставив ее на аукцион в случае, когда стоимость вещи по оценке превышает 100 МРОТ, установленных законом. Продажа с аукциона производится в порядке, предусмотренном ст. ст. 447 - 449 ГК.

Суммы, вырученные от продажи имущества, выдаются поклажедателю за вычетом сумм, причитающихся хранителю. В эти суммы входят понесенные хранителем необходимые расходы, связанные с хранением, особые расходы и расходы по реализации имущества и вознаграждение за хранение, если это предусмотрено законом или

договором, а также возмещение за причиненный ущерб, если за него отвечает поклажедатель.

Если гражданин или организация не реализует после прекращения срочного договора хранения находящееся на хранении имущество, а продолжает его хранение, договор хранения не возобновляется на новый срок и не превращается в бессрочный договор. Поклажедатель вправе в любое время истребовать это имущество от хранителя.

Статья 900. Обязанность хранителя возвратить вещь

Комментарий к статье 900

В п. 1 комментируемой статьи устанавливается обязанность хранителя возвратить вещь, переданную на хранение, так как по определению договора хранения (п. 1 ст. 886 ГК) принятию вещи на хранение сопутствует обязанность возвратить ее. Возвращена должна быть та же самая вещь, а не такая же. При этом в п. 1 оговаривается возможность возврата не того же самого имущества, а подобного в случае хранения с обезличением, предусмотренного соглашением поклажедателя и хранителя (ст. 890 ГК).

Вещь должна быть возвращена именно тому лицу, которое отдало ее хранителю на хранение, или тому, от имени которого она была отдана, или же лицу, уполномоченному по договору получить вещь. Хранитель не обязан и не вправе требовать доказательств, удостоверяющих право собственности на вещь. Однако когда хранитель узнает сам или будет уведомлен, что вещь, им принятая, украдена или иным противозаконным способом добыта, то он должен воздержаться от возвращения вещи.

В п. 2 комментируемой статьи предусматриваются условия, при которых обязанность хранителя возвратить вещь считается выполненной.

Вещь должна быть возвращена в таком состоянии, в каком она находится в момент предъявленного требования, предполагая, что она не претерпела ухудшений по вине хранителя. Если вещь повредилась вследствие естественных ее свойств или от случайных причин, то убыток падает на поклажедателя. Если же повреждение произошло от невнимания хранителя, то он не освобождается от ответственности.

Если переданное на хранение имущество сохранилось и хранитель отказывается исполнить обязанность по возврату данного имущества, поклажедатель может требовать его принудительного изъятия у хранителя.

Если хранитель не возвращает находящееся на хранении имущество потому, что оно утрачено, в нем имеется недостача или оно повреждено или испорчено, ответственность хранителя определяется по правилам ст. ст. 901, 902 ГК.

Пункт 3 комментируемой статьи предусматривает, что вместе с вещью должны быть выданы все приращения, плоды, создавшиеся после передачи на хранение.

Статья 901. Основания ответственности хранителя

Комментарий к статье 901

Пункт 1 комментируемой статьи, предусматривая ответственность хранителя, отсылает к основаниям ответственности за нарушение обязательств, предусмотренным ст. 401 ГК. То есть за утрату (включая хищение), порчу или повреждение вещей, принятых на хранение, хранитель несет ответственность по общему правилу при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные случаи ответственности. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство. К повреждениям имущества, за которое отвечает хранитель, относится и понижение качества имущества.

Профессиональный хранитель, осуществляющий предпринимательскую деятельность, отвечает за утрату, недостачу или повреждение находящегося на хранении имущества независимо от его вины, а также и за случайный ущерб, причиненный этому имуществу.

За ущерб, вызванный непреодолимой силой, профессиональный хранитель освобождается от ответственности. Данное положение корреспондирует с содержанием п. 3 ст. 401 ГК, предусматривающего освобождение от ответственности, если представлены доказательства того, что надлежащее исполнение обязательства оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. Профессиональный хранитель освобождается от ответственности также в случае, когда докажет, что утрата, недостача или повреждение имущества произошли в силу свойств имущества, о которых он не знал и не должен был знать.

Пункт 2 комментируемой статьи регламентирует основания ответственности хранителя в случае хранения вещей после истечения обусловленного срока хранения. Неисполнение поклажедателем обязанности обратного получения от хранителя имущества или осуществления распоряжения им в срок, установленный договором либо специальными правилами, влечет за собой уменьшение ответственности хранителя: после указанного срока риск утраты, недостачи или повреждения имущества, происшедших случайно при отсутствии умысла или грубой неосторожности со стороны хранителя, несет поклажедатель. Это положение распространяется на все виды хранения.

Статья 902. Размер ответственности хранителя

Комментарий к статье 902

Пункт 1 комментируемой статьи при определении размера ответственности хранителя отсылает к ст. 393 и соответственно к ст. 15 ГК, однако предусматривает возможность установить иные правила в законе или договоре хранения. Содержащаяся в п. 1 комментируемой статьи диспозитивная норма относится лишь к размеру возмещения, но не к основаниям ответственности хранителя, которые определяются нормами ст. 901 ГК.

Согласно п. 2 при безвозмездном хранении ответственность хранителя ограничена реальным ущербом; он отвечает: а) за утрату или недостачу имущества в размере стоимости утраченного или недостающего имущества, б) за повреждение имущества в размере суммы, на которую понизилась его стоимость.

Подлежащая возмещению стоимость утраченного или недостающего имущества, если она не определена договором или законом, устанавливается по утвержденным в установленном порядке ценам с учетом износа, амортизации и других подобных обстоятельств, влияющих на стоимость имущества, к моменту сдачи его на хранение. Доказывание наличия оснований для уменьшения суммы возмещения и его размера лежит на хранителе.

Недостача в пределах норм естественной убыли, установленной законом для хранения вещей определенного рода, возмещению не подлежит.

Степень происшедшего повреждения имущества, за которое хранитель отвечает, устанавливается сторонами, а при разногласии между ними - на основании заключения экспертизы, проводимой для вещей данного рода.

Если при сдаче имущества на хранение была произведена оценка этого имущества, которая была указана в договоре или ином документе, выданном хранителем, хранитель отвечает в размере суммы оценки, поскольку не доказано, что действительная стоимость утраченного, недостающего или поврежденного имущества ниже этой суммы. В отдельных случаях специальные нормативные акты предусматривают обязательную оценку имущества (устав ломбарда, ст. 919 ГК).

Согласно п. 3 ст. 902 ГК от повреждения, в результате которого понизилась стоимость сданного на хранение имущества, необходимо отличать значительное повреждение, при котором качество имущества изменилось настолько, что оно не может быть использовано по первоначальному назначению. Во втором случае поклажедатель вправе отказаться от поврежденного имущества и потребовать от хранителя возмещения стоимости этого имущества. Данная норма является диспозитивной. Иное правило может быть предусмотрено законом или договором.

Статья 903. Возмещение убытков, причиненных хранителю

Комментарий к статье 903

Обязанность поклажедателя возместить хранителю убытки, причиненные свойствами сданного им на хранение имущества, не зависит от того, знал или не знал сам поклажедатель о свойствах этого имущества, способных причинить вред. Размер ответственности определяется по общим правилам, установленным в ст. ст. 15 и 393 ГК.

Однако может быть поставлен вопрос об уменьшении ответственности поклажедателя при условии, что он не знал об указанных свойствах имущества, если хранитель не потребовал от поклажедателя при приеме имущества представления предусмотренных действующими правилами или договором документов, удостоверяющих свойства данного имущества.

Если хранитель возместил вред, причиненный свойствами вещи, сданной на хранение третьим лицам, то он имеет право предъявить регрессный иск поклажедателью.

Комментируемая статья корреспондирует с п. 1 ст. 894 ГК, устанавливающим ответственность поклажедателя за убытки, причиненные хранителю и третьим лицам в связи со сдачей на хранение вещей с опасными свойствами (легковоспламеняющихся, взрывоопасных или опасных по своей природе).

Статья 904. Прекращение хранения по требованию поклажедателя

Комментарий к статье 904

Срочный договор хранения прекращается с наступлением срока. Договор хранения, заключенный без указания срока или до востребования, прекращается в момент предъявления поклажедателем требования о возврате имущества.

Тем не менее возвращение имущества должно последовать по первому требованию поклажедателя, хотя бы в договоре установлен был срок, потому что он назначен исключительно в интересах поклажедателя. Невозвративший имущество по первому требованию обязан сверх возвращения самой вещи, отданной ему на сохранение, заплатить за все понесенные поклажедателем вследствие задержания вещей убытки. Кроме того, последствием отказа вернуть вещь является ответственность хранителя даже за ее случайные повреждения и гибель, если они наступили после этого момента.

Хранимые вещи должны быть выданы сразу же после предъявления требования с учетом времени работы хранителя, возможности немедленного возврата, рода имущества, способа его получения и т.д.

Если вознаграждение внесено вперед за весь срок хранения, то при досрочном получении имущества плата за оставшийся период хранения не возвращается.

Статья 905. Применение общих положений о хранении к отдельным его видам

Комментарий к статье 905

Комментируемая статья закрепляет распространение предусмотренных ГК общих норм о хранении на отдельные виды договора хранения, а также обязательства по хранению, возникающие из закона, только в тех случаях, когда общие нормы не противоречат специальным, т.е. тем, которые регулируют отдельные виды хранения.

Таким образом, реализуется принцип приоритета специальных норм перед нормами общими.

Статья 906. Хранение в силу закона

Комментарий к статье 906

В силу закона обязательство по хранению имущества может возникнуть:

во-первых, в качестве дополнительного к какому-либо другому гражданско-правовому обязательству. Например, в качестве дополнительных услуг договором транспортной экспедиции может быть предусмотрено осуществление таких необходимых для доставки груза операций, как хранение груза (ст. 801 ГК). В силу ст. 514 ГК, когда покупатель (получатель) в соответствии с законом, иными правовыми актами или договором поставки отказывается от переданного поставщиком товара, он обязан обеспечить сохранность этого товара (ответственное хранение);

во-вторых, в виде самостоятельного обязательства. Например, нашедший вещь вправе хранить ее у себя либо сдать на хранение в милицию, орган местного самоуправления или указанному ими лицу (ст. 227 ГК).

В ряде случаев обязанность по хранению имущества возникает не в силу гражданско-правового обязательства, а в силу других оснований, указанных в законе. Например, обязанность хранения имущества в силу закона возникает при передаче нотариусом наследственного имущества одному из присутствующих или постороннему лицу в связи с охраной наследства.

Согласно комментируемой статье к обязательствам по хранению, возникшим в силу закона, применяются все правила ГК, регулирующие отношения по хранению, вытекающие из договора хранения.

§ 2. Хранение на товарном складе

Статья 907. Договор складского хранения

Комментарий к статье 907

Согласно п. 1 комментируемой статьи товарным складом признается коммерческая организация, деятельность которой заключается в осуществлении хранения и связанных с ним услуг. Товарный склад является профессиональным хранителем в смысле п. 2 ст. 886 ГК и несет все вытекающие из этого обязательства.

Учреждать товарные склады имеют право юридические и физические лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью.

Профессиональное хранение отдельных категорий товаров может осуществляться только при наличии лицензии, выданной уполномоченными государственными органами.

Например, склад временного хранения может учреждаться либо таможенным органом РФ, либо юридическим лицом, созданным в соответствии с законодательством РФ, с местонахождением в Российской Федерации, во владении и пользовании или в собственности которого находятся помещения склада и территория, прилегающая к помещению склада, владелец склада, получивший лицензию на учреждение склада временного хранения.

Например, владельцем таможенного склада может быть российское юридическое лицо, включенное в Реестр владельцев таможенных складов (ст. 226 Таможенного кодекса).

Товарные склады могут принимать от товаровладельцев различные вещи или быть специально предназначены к принятию товаров определенного вида, например холодильники, элеваторы, овощехранилища, нефтехранилища.

Хотя главное назначение товарных складов составляет прием товаров на хранение, но вместе с тем товарные склады могут производить сопутствующие операции.

Так, с товарами, помещенными под таможенный режим таможенного склада, могут проводиться помимо операций по обеспечению их сохранности также операции по подготовке их к продаже и транспортировке, в том числе: дробление товарных партий; формирование отправок; сортировка; упаковка; переупаковка; маркировка; погрузка; выгрузка; перегрузка; простые операции, связанные с доукомплектовкой или приведением в рабочее состояние; размещение товаров на демонстрационных стендах в пределах таможенного склада; тестирование.

Пункт 2 комментируемой статьи условием признания соблюдения простой письменной формы при заключении договора складского хранения устанавливает наличие складских документов, удостоверяющих заключение договора и принятие товара на склад. Соответствующие виды складских документов предусматриваются в ст. 912 ГК.

Статья 908. Хранение товаров складом общего пользования

Комментарий к статье 908

Одним из видов товарного склада является склад общего пользования - коммерческая организация, которая обязана принимать товары на хранение от любого товаровладельца. Профессиональный хранитель подпадает под определение склада общего пользования вследствие соответствующего положения нормативного правового акта или полученной товарным складом лицензии.

Пункт 2 комментируемой статьи устанавливает, что договор складского хранения, заключаемый товарным складом общего пользования, представляет собой публичный договор. Комментируемая статья отсылает к ст. 426 ГК, согласно которой товарный склад общего пользования обязан осуществлять свои услуги в отношении каждого, кто к нему обратится и не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения договора хранения, а также в отношении вознаграждения за хранение, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами.

Отказ товарного склада общего пользования от заключения публичного договора при наличии возможности оказать товаровладельцу услуги хранения не допускается.

Только причины объективного характера (например, отсутствие необходимого оборудования для хранения определенных видов товаров или иные технические причины) могут являться основанием для товарного склада общего пользования, чтобы уклониться от обязанности заключения договора хранения с любым обратившимся товаровладельцем.

Статья 909. Проверка товаров при их приеме товарным складом и во время хранения

Комментарий к статье 909

Комментируемая статья устанавливает правила проверки товаров, принятых на хранение товарным складом в двух случаях: 1) при приеме товаров складом; 2) в процессе хранения.

В первом случае проверка осуществляется хранителем (т.е. товарным складом). За свой счет склад обязан произвести осмотр товаров, определить их количество и внешнее

состояние. Таким образом, если в процессе хранения произойдет утрата или повреждение товаров, то ссылка на их первоначальное состояние будет иметь важное значение при определении вины хранителя или поклажедателя за утрату или порчу товаров. Следует отметить, что при этом речь не идет об обычных нормах естественной порчи отдельных видов товаров.

Во втором случае проверка осуществляется товаровладельцем. Во время хранения он должен иметь возможность, предоставленную в обязательном порядке товарным складом, осуществлять контроль за состоянием своего товара, сданного хранителю. Такой контроль позволяет своевременно выявить наличие утраты, недостачи или порчи товаров.

Особый случай представляет контроль при хранении товаров с обезличиванием. Главная особенность этого вида хранения состоит в том, что товарный склад обязывается возвратить не ту же самую вещь, а только однородную, такого же качества и в том же количестве. В случае подобного хранения товарный склад предоставляет товаровладельцу право осматривать образцы товаров, брать их пробы.

Статья 910. Изменение условий хранения и состояния товаров

Комментарий к статье 910

Комментируемая статья посвящена изменениям, которые могут произойти в процессе хранения товаров на товарном складе. В ней рассматриваются два рода изменений: изменения условий хранения, которые осуществляются хранителем, и изменения состояния товаров, т.е. изменения их внешнего вида, качества, количества, веса и других свойств.

Норма п. 1 комментируемой статьи во многом сходна с нормами ст. 893 ГК, посвященной общим нормам изменения условий хранения. Как и предусматривает ст. 893, товарный склад изменяет условия хранения товаров, когда это требуется для обеспечения сохранности товаров, и действует он в этих случаях в интересах поклажедателя. Однако в отличие от ст. 893 ГК, которая предписывает хранителю, как правило, предварительно уведомить поклажедателя о предполагаемых изменениях условий хранения его имущества, товарный склад в силу комментируемой статьи вправе принять требуемые для обеспечения сохранности меры самостоятельно. Обязанность уведомить поклажедателя о дополнительных мерах к сохранности товаров возникает лишь тогда, когда хранитель существенно (по сравнению с условиями, содержащимися в договоре складского хранения) меняет условия хранения. Возможность самостоятельных действий хранителя по изменению условий хранения связана с тем, что хранитель при хранении на товарном складе осуществляет по сравнению с обычным хранителем более строгий контроль за состоянием товаров на всех этапах хранения: при приеме товаров, во время их хранения, при возвращении товаровладельцу.

Так, с товарами, помещенными под таможенный режим таможенного склада, могут проводиться следующие операции по обеспечению их сохранности: чистка; проветривание; сушка (в том числе с созданием притока тепла); создание оптимального температурного режима хранения (охлаждение, замораживание, подогрев); помещение в защитную упаковку; нанесение защитной смазки и консервантов и т.д. (п. 7 Порядка совершения отдельных таможенных операций при использовании таможенного режима таможенного склада, утвержденного Приказом ГТК России от 25.02.2004 N 236 <1>).

<1>

БНА.

2004.

N 15.

Пункт 2 комментируемой статьи взаимосвязан со ст. 909 ГК. Но если ст. 909 говорит о праве поклажедателя проверять состояние своих товаров в процессе хранения, то п. 2

комментируемой статьи указывает на обязанность хранителя (товарного склада) уведомлять товаровладельца об обнаруженных во время хранения изменениях в состоянии товаров. Состояние товара в период хранения может измениться двояким образом: 1) в пределах, согласованных в договоре, или в пределах норм естественной порчи; 2) в пределах, выходящих за эти предусмотренные рамки. Во втором случае на товарный склад возлагается обязанность незамедлительно составить акт об обнаруженных повреждениях и в тот же день известить о них владельца товаров. Несвоевременность действий товарного склада является нарушением договора хранения на товарном складе.

Статья 911. Проверка количества и состояния товара при возвращении его товаровладельцу

Комментарий к статье 911

В комментируемой статье речь идет о завершающем этапе хранения товара на товарном складе, а именно о возвращении его товаровладельцу. Если при приеме товара (ст. 909 ГК) осмотр товара и проверку его количества был обязан произвести товарный склад, то п. 1 комментируемой статьи предусматривает право и товарного склада, и товаровладельца потребовать проверки состояния товара на завершающем этапе хранения. В данном случае расходы несет сторона, инициирующая проверку количества и качества товара.

Пункт 2 комментируемой статьи регламентирует последствия, наступающие, если товар не был при его возвращении совместно (товарным складом и товаровладельцем) осмотрен или проверен. При обнаружении явных дефектов, вызванных ненадлежащим хранением, или явного уменьшения количества владеец товара должен письменно заявить об обнаруженных повреждениях или недостатке при получении товара. Если же при обычном способе принятия товара невозможно выявить возникшие в процессе хранения изменения состояния и количества товара, то его владеец может сделать такое заявление в течение 3 дней с момента получения своего товара. Если заявление не будет сделано в указанный срок, то считается, что товар возвращен хранителем в соответствии с условиями договора складского хранения, однако, как оговорено в п. 2, если не будет доказано иное. Бремя доказывания факта ненадлежащего хранения возлагается на владельца товара.

Статья 912. Складские документы

Комментарий к статье 912

Комментируемая статья предусматривает, что товарный склад в подтверждение принятия товара на хранение обязан выдать владельцу товара один из предусмотренных этой статьей документов: 1) двойное складское свидетельство; 2) простое складское свидетельство; 3) складскую квитанцию.

Исключая складскую квитанцию, в комментируемой статье речь идет о товарораспорядительных документах.

Складская квитанция является документом, удостоверяющим, что простая письменная форма договора хранения соблюдена. После принятия товара товарный склад выдает поклажедателю квитанцию-расписку, означающую, что товар им принят, и разрешающую взять товар со склада. Складская квитанция не является обращающимся инструментом и потому передача прав по ней (например, права изъятия товара с товарного склада) происходит на основании общих норм об уступке требования (ст. ст. 382 - 390 ГК).

Согласно п. 3 комментируемой статьи простое и двойное складское свидетельство, а также каждая из двух его частей признаются товарораспорядительными ценными бумагами. Исходя из этого складские свидетельства подпадают под определение ценной бумаги, закрепленное в ст. 142 ГК, и отвечают всем основным признаками ценной бумаги по смыслу ГК:

1) это документы, удостоверяющие имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при их предъявлении;

2) эти документы должны быть выполнены с соблюдением требований к их форме и содержать обязательные реквизиты, указанные в ст. 913 ГК;

3) эти документы относятся к объектам гражданских прав (ст. 128 ГК) и являются движимым имуществом (ст. 130 ГК).

Простое складское свидетельство является ценной бумагой на предъявителя, а двойное складское свидетельство - ордерной ценной бумагой.

Двойное свидетельство товарного склада состоит из двух частей, первоначально скрепленных друг с другом: складского свидетельства (свидетельства о собственности) и залогового свидетельства (или варранта). Части двойного свидетельства могут обращаться как соединенными, так и раздельно.

Складское свидетельство доказывает принадлежность товара конкретному лицу, определяет его основные признаки, обязательства поклажедателя и удостоверяет принятие товара на хранение складом. Залоговое свидетельство (варрант) является документом, предназначенным для передачи товара в залог. Он удостоверяет право залога, вручается залогодержателю, который может передавать его другим лицам по передаточной надписи (индоссаменту). В складском свидетельстве делается запись о сумме и сроке залога.

При соединении свидетельств право на получение товара является безусловным, т.е. склад не может потребовать от лица - получателя товара совершения каких-либо действий, за исключением тех, что предусмотрены в самом документе (например, внесение платы за хранение). Факт наличия обеих частей свидетельства в руках одного лица говорит о праве собственности этого лица на сданный хранителю товар, не обремененный правами третьих лиц.

Товарный склад обязан при выдаче товара получить от другой стороны обе части двойного складского свидетельства. Или при отсутствии варранта товар должен быть выдан, если держатель складского свидетельства представит квитанцию об оплате всей суммы долга по залоговому свидетельству.

Так, Гохран России выдает ценности в обмен на подлинное неотделенное двойное складское свидетельство Гохрана России, одновременно представленные подлинники отделенных частей двойного складского свидетельства Гохрана России либо подлинное складское свидетельство и документ (оригинал) об уплате всей суммы долга по залоговому свидетельству (п. 10.1 Приказа Гохрана России от 16.02.2000 N 42 "Об утверждении документов по складскому хранению ценностей с выдачей двойных складских свидетельств Гохрана России" <1>).

<1> Информационный бюллетень Гохрана России "Нормативные акты по драгоценным металлам и драгоценным камням". М., 2000.

Статья 913. Двойное складское свидетельство

Комментарий к статье 913

Комментируемая статья содержит требования к двойному складскому свидетельству как ценной бумаге. Эти требования соответствуют ст. 144 ГК, устанавливающей, что виды прав, которые удостоверяются ценными бумагами, обязательные реквизиты ценных

бумаг, требования к форме ценной бумаги и другие необходимые требования определяются законом или в установленном им порядке.

Двойное складское свидетельство, как строго формализованный документ, должно содержать предусмотренные законодательством реквизиты, т.е. обязательные сведения, наличие которых необходимо для признания документа действительным. Обязательные реквизиты должны быть одинаково указаны в каждой части двойного складского свидетельства: а) в складском свидетельстве; б) в залоговом свидетельстве (варранте).

Так, правила оформления двойных складских свидетельств Гохрана России предусмотрены Приказом Гохрана России "Об утверждении документов по складскому хранению ценностей с выдачей двойных складских свидетельств Гохрана России".

Отсутствие обязательных реквизитов, предусмотренных комментируемой статьей, или несоответствие установленной форме влечет ничтожность двойного складского свидетельства.

Статья 914. Права держателей складского и залогового свидетельств

Комментарий к статье 914

Комментируемая статья устанавливает различные правомочия держателей складского и залогового свидетельства по распоряжению товаром, хранящемся на складе. Обе части двойного складского свидетельства могут находиться у одного лица (держателя); держатель может обладать только складским свидетельством, отделенным от залогового, или только залоговым свидетельством.

Правом распоряжения товаром в полном объеме согласно п. 1 комментируемой статьи обладает держатель двойного складского свидетельства, т.е. как складского свидетельства, так и залогового свидетельства (варранта).

Держатель складского свидетельства может продать, обменять товар, распорядиться товаром иным способом, совершив на нем передаточную надпись (индоссамент). При этом складское свидетельство вручается новому владельцу (приобретателю) товара. Однако последний остается на складе. Держатель складского свидетельства может взять товар со склада только после погашения кредита, выданного по залоговому свидетельству.

Товаровладелец может заложить товар, передав по индоссаменту залоговое свидетельство. В складском свидетельстве делается запись о сумме и сроке залога. Держатель залогового свидетельства приобретает право залога на товар в размере выданного по залоговому свидетельству кредита и процентов по нему.

Так, п. 10.11 Приказа Гохрана России "Об утверждении документов по складскому хранению ценностей с выдачей двойных складских свидетельств Гохрана России" предусматривает: "Если для получения ценностей из хранилища предъявляется складское свидетельство без залогового свидетельства, а на складском свидетельстве имеется отметка о сумме кредита, выданного по залоговому свидетельству, и проценты по нему, то Гохран России вправе выдать ценности держателю складского свидетельства не иначе как в обмен на него. При этом вместе со складским свидетельством Гохран России должен получить от уполномоченного для этой цели банка квитанцию о внесении держателем складского свидетельства на согласованный с ним для этих целей счет денежных средств, причитающихся по кредитному соглашению. Во всех случаях уполномоченный банк определяется Гохраном России самостоятельно".

Суммы денег, внесенные указанным образом на счет в уполномоченном банке, выплачиваются держателю залогового свидетельства по его требованию в обмен на залоговое свидетельство в случаях обращения взыскания на ценности в счет погашения кредита, обеспеченного залогом, и процентов по нему при осуществлении прав по залоговому свидетельству (п. 10.14 указанного Приказа).

Статья 915. Передача складского и залогового свидетельств

Комментарий к статье 915

Важнейшим качеством складского и залогового свидетельства является их оборотоспособность.

Складское и залоговое свидетельства принадлежат к числу ордерных ценных бумаг, передача прав по которым совершается путем односторонней сделки-индоссамента. Порядок индоссирования устанавливается п. 3 ст. 146 ГК.

Приказом Гохрана России "Об утверждении документов по складскому хранению ценностей с выдачей двойных складских свидетельств Гохрана России" предусматривается порядок совершения передаточных надписей при переуступке прав по двойному складскому свидетельству Гохрана России либо по его частям.

Складское свидетельство и залоговое свидетельство двойного складского свидетельства Гохрана России могут передаваться вместе или порознь по передаточным надписям установленной формы, совершаемым на оборотной стороне этих ценных бумаг или на аллонжах, прикрепленных к соответствующим частям двойного складского свидетельства Гохрана России.

Осуществление прав по свидетельствам возможно лишь тем лицом, которое обосновывает свое право владения этой ценной бумагой на непрерывном ряде передаточных надписей. При этом наименование того лица, которое осуществляет права по свидетельству, должно быть вписано в последнюю передаточную надпись. Зачеркнутая передаточная надпись считается ненаписанной.

Для целей осуществления прав по двойному складскому свидетельству Гохрана России предъявление двойного складского свидетельства Гохрана России с бланковой последней передаточной надписью не допускается.

Передаточная надпись должна содержать наименования сторон, их местонахождение, коды (ИНН, ОКПО), дату совершения переуступки прав по свидетельству и должна быть скреплена печатями и расшифрованными подписями обеих сторон.

Если двойное складское свидетельство Гохрана России не разделено, то при переуступке прав по нему контрагенты совершают передаточную надпись только на складском свидетельстве (части А) или аллонже, прикрепленном к части А. Совершение передаточной надписи на залоговом свидетельстве (части Б) или на аллонже, прикрепленном к части Б, в этом случае не допускается.

Перед тем как вручить отделенное залоговое свидетельство первому держателю, лицо, отделяющее залоговое свидетельство, должно иметь заключенный с приобретателем прав по залоговому свидетельству (залогодержателем) договор, предметом которого должна являться новация обязательства заемщика по банковскому кредиту в заемное обязательство, выданное на тех же условиях, что и кредит (ст. 818 ГК). Этот же договор должен предусматривать условие о залоге ценностей, помещенных на хранение, в обеспечение исполнения обязательства, удостоверенного залоговым свидетельством. При заключении указанного договора нотариально заверенная копия этого договора, скрепленного печатями контрагентов, в течение 2 рабочих дней со дня подписания договора должна быть представлена в Гохран России лицом, отделившим залоговое свидетельство.

На оборотной стороне залогового свидетельства или на прикрепленном к нему аллонже должна быть совершена передаточная надпись в пользу приобретателя залоговых прав (залогодержателя), а на залоговом свидетельстве - надпись, указывающая на реквизиты договора о новации с указанием при этом существа и условий новимуемого обязательства. На оборотной стороне складского свидетельства должна быть сделана отметка о сумме кредита, выданного по залоговому свидетельству, и проценты по нему.

При переуступке прав по залоговому свидетельству по передаточной надписи к его приобретателю переходит также право требования по обязательству, обеспеченному залогом.

При переуступке прав по двойному складскому свидетельству Гохрана России или по отделенному от него складскому свидетельству (часть А) лицо, переуступающее права по ним, должно на оборотной стороне складского свидетельства или аллонже совершить передаточную надпись в пользу приобретателя и вписать: наименование, юридический адрес, место нахождения и коды (ИНН, ОКПО) контрагентов согласно их учредительным документам; в случае обременения залогом - повторить содержание отметки, совершаемой на складском свидетельстве.

При исполнении обязательства по залоговому свидетельству держатель залогового свидетельства возвращает его должнику, исполнившему обязательство и погасившему кредит и проценты по нему. При этом держатель залогового свидетельства совершает на залоговом свидетельстве передаточную надпись в пользу должника и учиняет расписку о погашении выданного по нему кредита и процентов, с указанием даты погашения. Держатель складского свидетельства после вручения ему залогового свидетельства с распиской о погашении кредита и процентов по нему, обязан в течение 5 рабочих дней письменно за свой счет уведомить Гохран России о погашении кредита и процентов по нему. Получив такое уведомление, Гохран России, в свою очередь, уведомляет об этом держателя складского свидетельства, отделенного от залогового свидетельства, о внесении изменений в реестр.

Любые отлагательные или отменительные условия в тексте передаточной надписи считаются ненаписанными.

Передаточная надпись на частичную переуступку прав требования на частях А или Б двойного складского свидетельства Гохрана России или на прикрепленных к ним аллонжах считается ненаписанной.

Правоприобретатель по двойному складскому свидетельству Гохрана России или любой из его частей за свой счет в течение 3 рабочих дней в письменном виде уведомляет Гохран России о состоявшемся переходе прав для внесения сведений об этом в реестр.

Уведомление может производиться способом, позволяющим достоверно установить сторону, от которой оно исходит. Конкретный способ, которым может быть произведено уведомление и который может быть признан достоверным, устанавливается договором хранения ценностей.

Статья 916. Выдача товара по двойному складскому свидетельству

Комментарий к статье 916

Комментируемая статья взаимосвязана со ст. 914 ГК, определяющей права держателей двойного складского свидетельства в различных видах - в соединенном виде или в качестве своих составных частей: складского свидетельства и залогового свидетельства. Право получить товар с товарного склада имеют две категории держателей: держатель, имеющий и складское, и залоговое свидетельства; держатель, имеющий складское свидетельство, но не имеющий залогового свидетельства.

В первом случае товар выдается при представлении складского и залогового свидетельств и не иначе как в обмен на эти два документа.

Выдача товара во втором случае (когда держатель обладает только складским свидетельством) зависит от того, выполнил ли он обязательства по залоговому свидетельству. Если он внес сумму долга по залоговому свидетельству, то он представляет товарному складу вместе со складским свидетельством и квитанцию об уплате всей суммы долга по залоговому свидетельству. В данном случае выдача товара производится в обмен на эти два документа.

Пункт 3 комментируемой статьи устанавливает ответственность товарного склада в случае нарушения правил, содержащихся в п. 2. Если товарный склад выдает товар держателю складского свидетельства, который не имеет залогового свидетельства и не внес сумму долга по нему, то обязательство платежа по всей сумме, обеспеченной залоговым свидетельством, переносится на товарный склад. Таким образом, держатель залогового свидетельства в качестве должника в данном случае рассматривает товарный склад со всеми вытекающими из этого гражданско-правовыми последствиями.

В п. 4 комментируемой статьи содержатся правила выдачи товара с товарного склада держателю двойного складского свидетельства по частям. Товаровладелец имеет право потребовать такой выдачи, при которой на товар, остающийся на складе, ему выдаются новые свидетельства в обмен на первоначальные.

Статья 917. Простое складское свидетельство

Комментарий к статье 917

Простым свидетельством товарного склада называется ценная бумага, выдаваемая товарным складом в удостоверение факта принятия на хранение определенного товара и воплощающая в себе право получить этот товар.

В отличие от двойного складского свидетельства простое складское свидетельство состоит из одного документа, который представляет собой ценную бумагу.

Простое складское свидетельство, как строго формализованный документ, должно содержать предусмотренные законодательством реквизиты, т.е. обязательные сведения, наличие которых необходимо для признания документа действительным.

Таким обязательным реквизитом в силу комментируемой статьи является указание на то, что простое свидетельство выдано на предъявителя.

Комментируемая статья не формулирует иных требований к реквизитам простого складского свидетельства, но отсылает к ряду положений ст. 913 ГК. Эти требования соответствуют также нормам ст. 144 ГК.

Документ, не соответствующий требованиям комментируемой статьи, не имеет силы простого складского свидетельства.

Статья 918. Хранение вещей с правом распоряжения ими

Комментарий к статье 918

1. В комментируемой статье предусмотрены правила об особом способе хранения товаров, который имеет признаки договора займа. Такое хранение осуществляется в силу договора или нормативного правового акта. Имущество, передаваемое на такое хранение, обезличивается; хранителю дается право распоряжаться им, а следовательно, и право собственности. Склад несет риск случайной гибели или повреждения полученного имущества.

2. Поклажедатель имеет право требования к складу о выдаче товара соответствующего качества и количества в срок и в месте, которые определены договором или нормативным правовым актом.

§ 3. Специальные виды хранения

Статья 919. Хранение в ломбарде

Комментарий к статье 919

Под деятельностью ломбарда понимается деятельность по принятию от граждан в залог в целях выдачи краткосрочных кредитов и (или) на хранение движимого имущества, предназначенного для личного потребления, и по реализации невыкупленного или невостребованного имущества в порядке, установленном законодательством РФ.

Залог вещей в ломбарде является также предметом ст. 358 ГК. Правила кредитования граждан ломбардами под залог принадлежащих гражданам вещей устанавливаются законом в соответствии с ГК.

Ломбард является профессиональным хранителем и несет повышенную ответственность за сохранность вещей поклажедателя. В этой связи условиями осуществления деятельности ломбардов являются:

а) соблюдение законодательства РФ (в том числе порядка обращения с ювелирными и другими бытовыми изделиями из драгоценных металлов и драгоценных камней), выполнение требований нормативных правовых актов, регламентирующих деятельность ломбардов по приему, учету и хранению принятого в залог и (или) на хранение имущества, порядка реализации невыкупленного или невостребованного имущества, а также экологических, санитарно-эпидемиологических, противопожарных норм и правил (далее - стандарты);

б) обязательное страхование ломбардом за свой счет в пользу залогодателя принятого в залог имущества на полную сумму его оценки, устанавливаемой в соответствии с ценами на имущество такого рода и качества, обычно устанавливаемыми в торговле на момент его принятия в залог;

в) наличие необходимых помещений, оборудования, инвентаря и системы охраны помещений, соответствующих требованиям стандартов;

г) наличие у работников, осуществляющих прием, хранение и реализацию принятого имущества, специальной профессиональной подготовки.

Однако необходимо отметить, что Законом о лицензировании не предусмотрено лицензирование деятельности ломбардов.

Договор хранения в ломбарде является публичным (ст. 426 ГК). По характеру своей деятельности он должен осуществлять ее в отношении каждого, кто к нему обратится.

Договор хранения в ломбарде является возмездным.

Прием и оценка сдаваемых на хранение вещей оформляются именной сохранный квитанцией, а в случае кредитования граждан ломбардами - залоговым билетом.

Закладываемые вещи передаются ломбарду. Ломбард не вправе пользоваться и распоряжаться заложенными вещами.

Ломбард несет ответственность за утрату и повреждение заложенных вещей, если не докажет, что утрата или повреждение произошли вследствие непреодолимой силы.

Статья 920. Не востребованные из ломбарда вещи

Комментарий к статье 920

Хранение вещей в ломбарде осуществляется в течение срока, определенного договором с поклажедателем. По истечении указанного срока поклажедателю предоставляются еще 2 дополнительных месяца для востребования вещей. За это взимается плата, предусмотренная договором хранения. По истечении льготного срока ломбард вправе, на основании исполнительной надписи нотариуса, реализовать невостребованные вещи в порядке, установленном ст. 350 ГК для продажи с публичных торгов заложенного имущества. Из вырученной суммы ломбард вправе вычесть плату за хранение и расходы, а остаток обязан вернуть поклажедателю.

В случае невозвращения в установленный срок суммы кредита, обеспеченного залогом вещей в ломбарде, ломбард вправе на основании исполнительной надписи нотариуса по истечении льготного месячного срока продать это имущество в порядке,

установленном для реализации заложенного имущества (п. п. 3, 4, 6 и 7 ст. 350 ГК). После этого требования ломбарда к залогодателю (должнику) погашаются, даже если сумма, вырученная при реализации заложенного имущества, недостаточна для их полного удовлетворения.

Статья 921. Хранение ценностей в банке

Комментарий к статье 921

Банк или иная кредитная организация, принимая на хранение ценности (ценные бумаги, драгоценные металлы и камни, документы и т.д.), выступает как хранитель, деятельность которого подпадает под общие правила хранения (ст. ст. 886 - 906 комментируемой главы ГК).

Приказом ЦБ РФ от 01.11.1996 N 02-400 "О введении в действие Положения "О совершении кредитными организациями операций с драгоценными металлами на территории Российской Федерации и порядке проведения банковских операций с драгоценными металлами" (в ред. от 11.04.2000) <1> предусматривается, что банки имеют право оказывать услуги по хранению и перевозке драгоценных металлов при наличии сертифицированного хранилища.

<1> Вестник Банка России. 1996. N 61; 1998. N 23; 2000. N 20.

Кредитные организации (независимо от наличия лицензии на совершение операций с драгоценными металлами) вправе предоставлять юридическим и физическим лицам услуги по хранению драгоценных металлов (драгоценных камней) в хранилищах ценностей кредитных организаций, оборудованных с учетом требований Инструкции ЦБ РФ от 30.11.2000 N 94-И "О порядке определения массы драгоценных металлов и драгоценных камней и исчисления их стоимости в Банке России и кредитных организациях" <1> и иных нормативных актов ЦБ РФ.

<1> Вестник Банка России. 2000. N 66 - 67.

Указанием ЦБ РФ от 18.11.1999 N 682-У "О порядке заключения кредитными организациями договора хранения драгоценных металлов и ведения счета ответственного хранения драгоценных металлов в Банке России" <1> устанавливается порядок заключения кредитными организациями договора хранения драгоценных металлов и ведения счета ответственного хранения драгоценных металлов в ЦБ РФ.

<1> Вестник Банка России. 1999. N 70 - 71.

Статья 922. Хранение ценностей в индивидуальном банковском сейфе

Комментарий к статье 922

Предоставление банками отделений сейфа - традиционная банковская услуга. Клиентура пользуется ею для сохранности различных ценностей (золота, драгоценностей, документов). В России предоставление данной услуги осуществляется на основании ст. 5 Закона о банках, п. 5 которой предусматривает "предоставление в аренду физическим и юридическим лицам специальных помещений или находящихся в них сейфов для хранения документов и ценностей".

Правоотношения сторон регулируются договорами, заключенными банками с их клиентами, в которых предусматриваются условия о доступе к банковскому сейфу и ответственности банка за сохранность содержимого в сейфе.

Комментируемая статья различает следующие способы хранения ценностей в индивидуальном банковском сейфе:

1) клиенту может быть предоставлена возможность самому помещать ценности в сейф и изымать их оттуда; банк контролирует действия клиента и несет ответственность за сохранность ценностей в случае вины работников банка, ненадлежащий контроль которых стал причиной утраты или повреждения ценностей (п. 1);

2) клиент использует предоставленный банком и охраняемый им индивидуальный сейф или ячейку сейфа либо изолированное помещение в банке; банк принимает от клиента соответствующие ценности, в обусловленный срок возвращает их клиенту и несет полную ответственность за их сохранность (п. 2);

3) клиенту предоставляется возможность помещения ценностей в сейф и изъятия их без контроля банка, который отвечает только за то, чтобы доступ кого-либо к сейфу без ведома клиента был невозможен, но не отвечает за сохранность содержимого сейфа (п. 3). В этом случае к отношениям банка с клиентом применяются правила о договоре аренды (гл. 34 ГК).

Статья 923. Хранение в камерах хранения транспортных организаций

Комментарий к статье 923

Оказание услуг по хранению ручной клади в камерах хранения, расположенных на железнодорожных станциях и железнодорожных вокзалах регламентировано Правилами оказания услуг по перевозкам на железнодорожном транспорте пассажиров, а также грузов, багажа и грузобагажа для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 02.03.2005 N 111 <1>. Каждая вещь (предмет), сдаваемая на хранение в качестве ручной клади, независимо от того, скреплена она с другой вещью (предметом) или нет, считается как 1 место. Вес 1 места ручной клади, принимаемой на хранение, не должен превышать 50 кг. Ручная кладь должна иметь приспособление, позволяющее ее переносить. Финансовые документы, деньги и другие ценности принимаются на хранение в качестве ручной клади только при наличии на железнодорожной станции, железнодорожном вокзале специализированной камеры хранения.

<1> СЗ РФ. 2005. N 10. Ст. 851.

В Правилах предусмотрен также перечень предметов и веществ, которые хранению в железнодорожных камерах хранения не подлежат. Запрещается сдавать на хранение в качестве ручной клади животных и птиц, огнестрельное оружие, взрывчатые, наркотические, психотропные, огнеопасные, легковоспламеняющиеся, отравляющие и зловонные вещества, а также вещи, которые могут загрязнить или повредить вещи других пассажиров.

Особенностью хранения в железнодорожных камерах хранения является то, что такой договор признается публичным, т.е. он должен заключаться с любым гражданином, желающим сдать на хранение ручную кладь.

Хранение ручной клади в железнодорожных камерах хранения осуществляется в соответствии с законодательством РФ. Возникающие при хранении ручной клади в камерах хранения отношения регулируются нормами ГК о договоре хранения.

Статья 924. Хранение в гардеробах организаций

Комментарий к статье 924

В комментируемой статье речь идет об общих случаях, связанных с необходимостью оставления гражданами своих вещей в отведенных помещениях или специально предназначенных для этого местах. Такая необходимость возникает независимо от того, имеются или нет в соответствующих организациях гардеробы или другие подобные места, а также обслуживающий персонал для приема вещей на хранение.

Хранение вещей в гардеробах по общему правилу является безвозмездным, если вознаграждение за хранение не обусловлено при сдаче вещи на хранение.

Оформления договора производится в упрощенном порядке. Выдача гражданину номерка или жетона не представляет собой письменную форму договора, тем не менее в силу ст. 887 ГК приравнена к нему.

При возврате вещей из гардероба учреждений, предприятий по предъявлению номеров (жетонов) хранитель не обязан проверять полномочия предъявителя на получение вещей. Однако он обязан принять все меры для обеспечения сохранности вещи. В этой связи хранитель вправе потребовать дополнительных доказательств, удостоверяющих право владельца жетона на получение вещи.

В судебной практике нередко встречаются случаи, когда поклажедатели заявляют иски о взыскании ущерба, указывая на то, что вещи были выданы другим лицам по похищенным у них номерам (жетонам).

Ответственность хранителя определяется общими положениями о безвозмездном и возмездном хранении (ст. 891 ГК).

Статья 925. Хранение в гостинице

Комментарий к статье 925

Комментируемая статья регулирует хранение на основании закона, когда гостиница (хранитель) отвечает за сохранность внесенных в ее помещение вещей без специального договора, оформляющего принятие данных вещей на хранение. Положения данной статьи распространяются также на отношения, возникающие при хранении вещей граждан в мотелях, домах отдыха, пансионатах, санаториях, банях и других подобных организациях.

В отличие от деятельности профессиональных хранителей, основная деятельность данных организаций направлена не на хранение имущества, поэтому она является сопутствующей, дополнительной обязанностью этой организации.

Гостиница отвечает за утрату, недостачу или повреждение вещей постояльца, внесенных в гостиницу, если вред причинен ее работниками или посторонними лицами в ее помещении. Норма комментируемой статьи является императивной. Она не может быть изменена ни соглашением сторон, ни ведомственными актами.

Исключением из общего правила комментируемой статьи являются деньги, ценные бумаги, драгоценности. Эти предметы должны сдаваться на хранение особо. Гостиница отвечает за сохранность названных вещей только в тех случаях, когда они приняты на хранение в общем порядке.

Сроком договора хранения имущества граждан в гостинице обычно является срок проживания гражданина в гостинице, и он не оговаривается особо.

Статья 926. Хранение вещей, являющихся предметом спора (секвестр)

Комментарий к статье 926

Секвестрация представляет собой особый вид хранения. Главнейший случай секвестра - передача на хранение вещи, о которой идет спор, например о праве собственности. В этом случае предмет спора изымается из владения спорящих и передается на хранение спорящими сторонами или судом третьему лицу с тем условием, чтобы он был возвращен тому или другому лицу в зависимости от того, как сложатся в дальнейшем обстоятельства.

Таким образом, секвестр держит вещь не на имя определенного поклажедателя, а на имя того или другого из нескольких лиц, за кем эта вещь будет признана. Соответственно, хранение осуществляется в интересах лица, которое будет признано законным владельцем вещи.

Секвестр может быть добровольным (т.е. передачей вещей самими сторонами на время до разрешения возникшего между ними спора) или принудительным (в силу решения суда). Первый разрешается заключенным между сторонами договором, а второй - нормами закона.

Ответственность хранителя при секвестре подчинена общим правилам о возмездном и безвозмездном хранении (см. ст. 891 ГК).

Глава 48. СТРАХОВАНИЕ

Статья 927. Добровольное и обязательное страхование

Комментарий к статье 927

1. Страхование представляет собой отношения по защите интересов физических и юридических лиц при наступлении определенных страховых случаев за счет денежных фондов, формируемых страховщиками из уплачиваемых страховых премий (страховых взносов), а также за счет иных средств страховщиков (ст. 2 Закона об организации страхового дела).

Таким образом, отношения являются страховыми при наличии в них четырех необходимых элементов:

- интереса, подлежащего защите;
- события, на случай наступления которого производится защита;
- денежных фондов, которые служат для осуществления защиты;
- платы за защиту (премии).

Отношения, в которых отсутствует хотя бы один из этих элементов, не могут быть признаны страховыми:

а) интерес, подлежащий страховой защите, не всегда должен быть связан с правами на что-либо (см. коммент. к ст. 930) и не обязательно, чтобы имелось нечто, что могло бы быть физически утрачено (ст. ст. 931, 932 ГК). Страховой интерес имеется, если заинтересованное лицо получает определенные выгоды и преимущества от того, что предмет интереса существует и сохраняется в неизменном состоянии, т.е. если между заинтересованным лицом и предметом интереса имеются такие связи, что в результате воздействия опасности, от которой страхование производится, заинтересованному лицу причиняется вред.

Существование страхового интереса должно доказываться. Однако законодатель сохранил эту обязанность доказывания только для страхования имущества (ст. 930 ГК). Для остальных видов страхования существование страхового интереса признается на основании закона (ст. 32.9 Закона об организации страхового дела);

б) событие, на случай наступления которого производится страхование, должно обладать признаками вероятности и случайности (ст. 9 Закона об организации страхового дела). Наступление события признается случайным, если участники страховых отношений

не знали и не должны были знать о его наступлении. Иными словами, вопрос о случайности - это вопрос об информированности.

Лицами, для которых событие должно быть случайным, являются страховщик и страхователь.

Наступление страхового случая и его случайный характер подлежат доказыванию;

в) имущество, составляющее страховые фонды (резервы), сформированные из части страховой премии, имеет особый правовой режим (ст. 26 Закона об организации страхового дела). Оно является объектом не только гражданских, но в большей степени финансовых прав и обязанностей. Участники страховых отношений, реализуя свои права и исполняя обязанности, должны помнить, что их права и обязанности носят не только гражданско-правовой, но и финансово-правовой характер;

г) относительно уплаты страховой премии см. коммент. к ст. ст. 954, 957.

2. Страхование интересов должно осуществляться на основании договоров. Из этого правила, введенного в комментируемой статье, есть ряд исключений: взаимное страхование, которое может осуществляться на основании членства в обществе взаимного страхования (ст. 968 ГК); обязательное государственное страхование, которое может осуществляться непосредственно на основании законов и иных правовых актов (ст. 969 ГК); государственное пенсионное страхование, которое осуществляется на основании Федерального закона от 15.12.2001 N 167-ФЗ "Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации" (в ред. от 02.02.2006) <1>. Для этих видов страхования правила гл. 48 ГК применяются, если специальными законами не предусмотрено иное.

<1> СЗ РФ. 2001. N 51. Ст. 4832; 2002. N 22. Ст. 2026; 2003. N 1. Ст. 2; ст. 13; N 52 (ч. 1). Ст. 5037; 2004. N 27. Ст. 2711; N 30. Ст. 3088; N 49. Ст. 4854; ст. 4856; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 9; N 45. Ст. 4585; 2006. N 6. Ст. 636.

3. Любые виды страховых интересов могут быть застрахованы по договорам только двух видов - имущественного страхования (ст. 929 ГК) или личного страхования (ст. 934 ГК). Это не означает, что не могут существовать смешанные договоры (п. 3 ст. 421 ГК). Однако правовое регулирование двух видов договоров страхования существенно различается, и поэтому части смешанного договора должны быть до такой степени обособлены, чтобы каждую из них можно было сопоставить с соответствующими правилами.

Одной из сторон договора страхования (страхователем) может быть дееспособное физическое лицо или юридическое лицо, а другой стороной (страховщиком) - организация, удовлетворяющая требованиям ст. 938 ГК.

4. Публичность договора личного страхования состоит, во-первых, в том, что страховщик, имеющий лицензию на проведение страхования определенного вида, обязан заключать договор с каждым, кто к нему обратится (ст. 426 ГК). Отказаться от заключения договора личного страхования страховщик может только в случае, если у него нет соответствующей лицензии или если принятие на себя обязательств по этому договору не позволит ему обеспечить требования финансовой устойчивости, предусмотренные в п. 4 ст. 25 Закона об организации страхового дела.

Однако соблюдение этого соотношения можно обеспечить путем перестрахования. Следовательно, страховщик, отказывающийся заключить публичный договор из-за того, что указанное соотношение превышает допустимый уровень, должен доказать, что и договор перестрахования он не в состоянии заключить.

Во-вторых, если при заключении договоров личного страхования для определенной категории страхователей страховщик применяет определенные правила страхования (ст. 943 ГК) и страховые тарифы (п. 2 ст. 954 ГК), то он обязан применять те же правила и тарифы ко всем страхователям этой категории (п. 2 ст. 426 ГК), но это не означает, что

данные правила и тарифы должны применяться ко всем страхователям вообще. Важно лишь, чтобы не оказывалось предпочтение одному страхователю перед другим, в частности тарифы могут меняться в зависимости от объекта страхования и опасности, от которой страхование производится (п. 2 ст. 954 ГК).

5. Договор страхования является алеаторной (рисковой) сделкой, и его надо отличать от условных сделок. В условных сделках права и обязанности сторон возникают при наступлении определенного события (ст. 157 ГК), а до наступления этого события права и обязанности не возникают, хотя сделка и совершена. В алеаторных сделках права и обязанности возникают при самом совершении сделки, но предмет какой-либо обязанности, т.е. действие, которое надлежит совершить обязанному лицу, зависит от наступления определенного события.

Положение о том, что обязанность страховщика платить возникает при наступлении страхового случая, считается общеизвестным. Именно в такой формулировке оно закреплено и в законе (п. 2 ст. 9 Закона об организации страхового дела). Однако не следует понимать это так, что при наступлении страхового случая у страховщика возникает новая обязанность, которой до этого не существовало. Уже при вступлении в силу договора страхования у страховщика возникает обязанность. Действие, которое страховщик обязан совершить во исполнение этой обязанности, - "платить при наступлении страхового случая". Во исполнение этой обязанности до наступления страхового случая он формирует и размещает страховые резервы, а после наступления страхового случая - платит. Иными словами, при наступлении страхового случая никакой новой обязанности у страховщика не возникает, он лишь должен продолжить исполнение уже существующей обязанности.

В страховании возможны ситуации наступления страхового случая до заключения договора страхования (ст. 261 КТМ), но обязанность страховщика возникает не при наступлении страхового случая, а при вступлении в силу договора страхования.

6. Страхование может быть обязательным или добровольным. Обязательным признается страхование, установленное в порядке, предусмотренном ст. 935 ГК.

Добровольным является страхование любого интереса и на любых условиях, если оно не относится к обязательному в смысле гл. 48 ГК.

Обязательное страхование, так же как и добровольное, производится по договорам, которые заключаются по правилам комментируемой главы. Эта норма исключает возможность возникновения страховых отношений только по требованию закона без волеизъявления обеих сторон, кроме уже рассмотренных выше взаимного, пенсионного и обязательного государственного страхования и, возможно, других случаев, установленных в ст. 970 ГК.

Статья 928. Интересы, страхование которых не допускается

Комментарий к статье 928

1. В комментируемой статье установлено одно из важных свойств, которым должен обладать интерес для того, чтобы он мог быть застрахован, - его правомерность.

Существование интереса связано, во-первых, с наличием определенных обстоятельств, в которых находится заинтересованное лицо, и, во-вторых, с тем, что в указанных обстоятельствах ему может быть причинен вред, т.е. что оно может быть лишено определенных выгод и преимуществ. Следовательно, интерес может считаться противоправным в одном из следующих двух случаев:

если сами указанные обстоятельства, в которых находится заинтересованное лицо, возникли противоправно (например, нельзя страховать на случай кражи оружия, если лицо владеет оружием незаконно);

если противоправным является получение заинтересованным лицом выгод и преимуществ (например, нельзя страховать упущенную выгоду от незаконной деятельности).

2. В отношении игр, лотерей и пари законодатель различает организаторов и участников этих мероприятий (ст. ст. 1062, 1063 ГК). В комментируемой статье содержится запрет только в отношении страхования интересов участников игр. Возможность страхования интересов организаторов игр не ограничивается данной статьей, но зависит от правомерности деятельности организатора следующим образом:

если организатор игры действует без лицензии, то его интерес, состоящий в получении прибыли от проведения игры, противоречит п. 1 ст. 49 ГК и п. 1 ст. 1063 ГК, следовательно, он является противоправным и не подлежит страхованию;

если же организатор подобного мероприятия действует правомерно, имея надлежаще выданную лицензию, то его интерес не является противоправным и может быть застрахован;

возможность страхования интересов Российской Федерации, субъектов РФ или муниципальных образований, связанных с организацией игр, не ограничивается, так как деятельность этих субъектов по организации игр и лотерей не требует лицензирования.

3. Договоры страхования в большинстве своем заключаются на основании правил страхования, которые бывают достаточно сложны и объемны. По одним и тем же правилам в одном и том же договоре могут страховаться разные интересы, и поэтому условиям комментируемой статьи может противоречить только часть договора страхования.

В ст. 180 ГК установлено, что сделка признается недействительной в части только в том случае, если можно предположить, что она была бы совершена и без включения в нее этой недействительной части. В договорах страхования бывает очень трудно установить, был бы договор заключен без включения в него недействительных условий или нет. Поэтому законодатель, как исключение из правила ст. 180 ГК, не требует таких доказательств, а императивно устанавливает, что включение в договор страхования условий, противоречащих правилам комментируемой статьи, не влечет недействительности договора в целом, а делает его недействительным (более того, ничтожным) только в той части, которая этим правилам противоречит.

Статья 929. Договор имущественного страхования

Комментарий к статье 929

1. В комментируемой статье сформулирован предмет договора страхования, который следует отличать от объекта страхования. Объектом страхования является страховой интерес, предметом же договора страхования - обязательство страховщика уплатить определенную сумму денег при наступлении определенного события, т.е. предметом договора страхования является денежное обязательство. Это обязательство называют страховым, так как наличие в договоре именно этого обязательства обеспечивает страховую защиту.

Должником по страховому обязательству является страховщик, а кредитором - страхователь.

Следует также отметить, что при заключении договора это обязательство не является денежным, но при наступлении страхового случая становится обычным денежным обязательством.

2. Договор страхования может быть заключен и в пользу третьего лица (выгодоприобретателя). При страховании тех интересов, которые перечислены в комментируемой статье, назначение выгодоприобретателя практически не зависит от воли сторон договора. Договор страхования предпринимательского риска может быть заключен

только в пользу страхователя (ст. 933 ГК). Договор страхования ответственности может быть заключен только в пользу потерпевшего лица (ст. ст. 931, 932 ГК). Договор страхования имущества может быть заключен только в пользу лица, имеющего интерес в сохранении имущества (п. 1 ст. 930 ГК).

В договорах личного страхования стороны более свободны в выборе выгодоприобретателя, но и здесь их возможности ограничены (п. 2 ст. 934 ГК).

Ниже показано, что имущественное страхование не ограничивается страхованием интересов, перечисленных в комментируемой статье. В договорах страхования других видов имущественных интересов стороны связаны при назначении выгодоприобретателя лишь следующим:

а) страхователь должен быть заинтересован в том, чтобы был защищен интерес выгодоприобретателя;

б) выплата выгодоприобретателю должна удовлетворять не только его интерес, но и интерес страхователя.

3. Страхователь может уступить свое право требования выплаты другому лицу в порядке простой цессии (ст. 382 ГК), но выгодоприобретатель, в отличие от страхователя, не может уступить другому лицу свое право требования выплаты, так как уступка требования - это перемена кредитора в обязательстве (п. 1 ст. 382 ГК). Следовательно, такая возможность есть только у кредитора, но не у третьего лица. Уступка страхователем своего требования по обязательству "платить при наступлении страхового случая" возможна только лицу, имеющему застрахованный интерес, иначе договор страхования прекратится в силу п. 1 ст. 958 ГК.

Перевод страховщиком своего долга по страховому обязательству возможен только путем замены страховщика в договоре страхования, которое осуществляется в порядке, предусмотренном в п. 5 ст. 25 Закона об организации страхового дела. Специальная процедура необходима здесь из-за того, что при переводе долга страховщик должен передать сформированные страховые резервы, а это требует специального финансового механизма.

Однако после наступления страхового случая уступка страхователем требования по обязательству "платить по наступившему страховому случаю" и перевод страховщиком своего долга по этому обязательству возможны на общих основаниях гл. 24 ГК, так как это обычное денежное обязательство.

4. Важным свойством страховой услуги является ее возмездность (ст. 954 ГК).

Размер платы за страховую услугу (страховой премии) не относится к существенным условиям договора страхования. Если он не согласован сторонами в договоре, размер премии определяется в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК.

О порядке и сроке уплаты страховой премии см. п. 2 коммент. к ст. 954.

5. При имущественном страховании в отличие от личного возможна прямая денежная оценка вреда, причиненного застрахованному лицу при страховом случае. Поэтому исполнение страхового обязательства (страховая выплата) при имущественном страховании имеет характер возмещения вреда и выплату в имущественном страховании называют страховым возмещением (п. 3 ст. 9 Закона об организации страхового дела).

В связи с тем что страховщик возмещает причиненный вред, говорят об ответственности страховщика, так как обычно возмещение вреда является мерой ответственности, которая применяется к лицу, причинившему вред. Этот термин регулярно используется по отношению к страховщику, однако он совершенно неверен. Не страховщик причинил вред, и возмещение им вреда является не мерой ответственности, а исполнением принятого на себя обязательства. За исполнение этого обязательства страховщик, конечно, несет ответственность по общим правилам ГК.

Страховщик возмещает вред, причиненный застрахованному лицу не в полном объеме, а лишь в пределах установленной договором суммы (страховой суммы), которая является существенным условием договора страхования (ст. 942 ГК). Ограничение

размера выплачиваемого страховщиком возмещения не является ограничением ответственности страховщика, хотя и применяется название "лимит ответственности".

Более подробно о страховой сумме см. коммент. к ст. 947.

Страховая сумма ограничивает выплату по одному страховому случаю. В практике используются и другие ограничения размера выплаты: франшиза (невозмещаемая часть убытков), "лимит ответственности по договору в целом". Использование таких договорных ограничений правомерно - их следует рассматривать как часть описания объекта страхования.

6. В комментируемой статье вред, подлежащий возмещению при имущественном страховании, оценивается в сумме убытков. В ст. 15 ГК убытки понимаются только как последствие нарушения какого-либо гражданского права, но в комментируемой статье и везде в гл. 48 ГК убытки понимаются шире - не только как последствие нарушения права, но и как результат иного стечения обстоятельств, не связанного с нарушением прав.

Во избежание путаницы со ст. 15 ГК вред, подлежащий возмещению при имущественном страховании, везде в комментарии к данной главе будет обозначаться термином "страховые убытки".

7. Состав страховых убытков следует определять по аналогии с п. 2 ст. 15 ГК:

утрата или повреждение имущества при страховом случае;

расходы, которые произведены или должны быть произведены для ликвидации вреда, причиненного страховым случаем застрахованному лицу;

неполученные доходы, которые были бы получены при обычных условиях гражданского оборота, если бы страховой случай не наступил (упущенная выгода).

Страхование на случай утраты или повреждения имущества носит название "страхование имущества".

Страхование на случай расходов, которые производятся или должны производиться для устранения причиненного вреда, и на случай неполучения ожидаемых доходов называется страхованием финансовых рисков. Однако это название не применяется в отношении страхования на случай возникновения правовой обязанности произвести расходы. Оно выделено в специальный вид страхования ответственности.

Практика показывает, что при всем разнообразии видов интересов, которые страхуются по договорам имущественного страхования, практически любой из них может быть представлен как комбинация интересов, относящихся к одному из трех больших классов:

страхование имущества на случай его утраты или повреждения;

страхование ответственности на случай возникновения правовой обязанности произвести расходы;

страхование финансовых рисков, включая упущенную выгоду на случай непредвиденных расходов или неполучения ожидаемых доходов. Иногда страхование упущенной выгоды выделяется в отдельный класс.

8. В п. 2 комментируемой статьи законодатель признал страховыми три группы интересов. Однако употребление в тексте статьи оборота "в частности" прямо указывает на то, что данными тремя группами не ограничивается перечень интересов, которые могут быть застрахованы по договору имущественного страхования. Например, в ст. 967 ГК содержится признание наличия страхового интереса у страховщика в связи с возможностью страховой выплаты.

Признание страховыми других видов интересов, связанных с возникновением страховых убытков, зависит от органа страхового надзора, так как страховщик вправе вести страховую деятельность только после получения лицензии (ст. 938 ГК, п. 1 ст. 6 Закона об организации страхового дела), в которой должны быть указаны разрешенные страховщику виды страхования (п. 1 ст. 32.9 Закона об организации страхового дела), а лицензии выдает орган страхового надзора (подп. 1 п. 4 ст. 30 Закона об организации страхового дела).

В п. 1 ст. 32.9 Закона об организации страхового дела перечислены виды страхования, на проведение которых выдается лицензия, а в приложении 2 к Условиям лицензирования страхования дана их дальнейшая классификация и описаны соответствующие интересы. В этих документах, с одной стороны, уточнены виды интересов, входящие в три перечисленные выше группы (например, страхование грузов как вариант страхования имущества или страхование ответственности владельцев автотранспортных средств как вариант страхования ответственности за причинение вреда), а с другой стороны, в нем имеются виды страхования, не предусмотренные в комментируемой статье, например страхование финансовых рисков.

9. В практике отечественного страхования довольно распространенной является ситуация, когда между сторонами имеются разногласия по поводу наступления страхового случая, но стороны не считают нужным доводить спор до суда. В качестве компромисса достигается соглашение, например, о выплате меньшей суммы. Поскольку страховой случай не признан, такая компромиссная выплата является формой дарения. Если получатель выплаты - коммерческая организация, такая выплата противоречит подп. 4 ст. 575 ГК, является незаконным обогащением получившего ее лица и подлежит возврату (ст. 1102 ГК) с начислением процентов по ст. 395 ГК (п. 2 ст. 1107 ГК). Если получателем выплаты является гражданин или некоммерческая организация, выплата должна производиться из чистой прибыли страховщика.

Если страховщик в сомнительном случае тем не менее считает нужным произвести выплату и делает это за счет средств страховых резервов, он должен признать факт наступления страхового случая и быть готовым к тому, что это его признание может быть оспорено в суде перестраховщиком или налоговым органом.

10. При предъявлении требования о выплате факт страхового случая подлежит доказыванию, и бремя доказывания этого факта лежит на лице, предъявившем требование. Но после того, как страховщик его признал и произвел страховую выплату, бремя доказывания в спорах с лицами, ответственными за вред (ст. 965 ГК), переносится на него. Следует также помнить, что правомерность произведенной страховщиком выплаты вправе поставить под сомнение налоговые органы и перестраховщики (ст. 967 ГК).

11. Следует отличать предполагаемое событие, на случай наступления которого производится страхование и описание которого подлежит согласованию сторонами в договоре (ст. 942 ГК), от страхового случая, т.е. от факта наступления этого события. В п. 1 ст. 9 Закона об организации страхового дела для обозначения предполагаемого события, на случай наступления которого производится страхование, использован термин "страховой риск", и тот же смысл придается этому термину в п. 1 ст. 967 ГК. Однако в комментируемой статье он использован в значении страхового интереса, т.е. объекта страхования. В п. 3 ст. 936 ГК этот термин использован в значении опасности, от которой производится страхование. В ст. ст. 944 и 959 ГК тот же термин использован в значении вероятности страхового случая и величины предполагаемого вреда. Таким образом, термин "страховой риск" не имеет однозначного определения, закрепленного нормативным актом.

Статья 930. Страхование имущества

Комментарий к статье 930

1. Под имуществом, подлежащим страхованию по договору страхования имущества, следует понимать такие объекты гражданских прав из перечисленных в ст. 128 ГК, в отношении которых:

может существовать интерес в их сохранении, т.е. которые могут быть утрачены (полностью или частично) либо быть повреждены в результате стечения обстоятельств; причиненный этим вред имеет прямую денежную оценку.

К таким объектам, безусловно, относятся любые вещи, включая деньги и ценные бумаги, и информация. Из нематериальных благ (ст. 150 ГК) к таким объектам относится деловая репутация, которая имеет денежную оценку и даже отражается в балансах организаций отдельной строкой. Страхование на случай причинения вреда деловой репутации является весьма распространенным в странах с развитой рыночной экономикой.

К таким объектам, безусловно, не относятся работы, услуги, так как эти объекты, хотя и имеют денежную оценку, не могут быть утрачены или повреждены, а могут быть утрачены или повреждены лишь результаты выполнения работ. Нематериальные блага, неотъемлемо связанные с личностью гражданина (ст. 150 ГК), также не относятся к таким объектам. Вред, причиненный этим благам, не имеет прямой денежной оценки, и порождаемый ими страховой интерес страхуется по договору личного страхования.

В отношении имущественных прав и результатов интеллектуальной деятельности, в том числе исключительных прав на них, существуют различные точки зрения относительно возможности их утраты или повреждения в результате случайного события. Нет сомнения в том, что с возможным нарушением имущественных прав, и в том числе прав на результаты интеллектуальной деятельности, связан страховой интерес, и договоры страхования на случай их нарушения могут и будут заключаться. Однако неясно, является ли нарушение имущественных прав их утратой или повреждением и, соответственно, можно ли страховать этот интерес по договору страхования имущества. Возможно, следует страховать этот интерес не как имущество, а как финансовый риск, включая упущенную выгоду. Только судебная практика может внести ясность в этот вопрос, но она в настоящее время отсутствует.

2. По договору страхования имущества подлежит возмещению только первая составляющая страховых убытков - утрата или повреждение имущества.

Иногда при страховом случае имущество физически не утрачивается и не повреждается, но оказывается в таком состоянии, что не может больше выполнять свои функции. Для восстановления прежнего его состояния требуется произвести расходы. Подобные расходы подлежат возмещению по договору страхования имущества, так как интерес в сохранении имущества состоит в том, чтобы имущество находилось в неизменном состоянии не только с точки зрения его физической сохранности, но и с точки зрения его функционального назначения. Утрата возможности выполнять определенные функции является следствием повреждения имущества.

Поскольку по договору страхования имущества возмещается только первая составляющая убытков, интерес, страхуемый по договору страхования имущества, - это интерес лица, несущего риск утраты и повреждения имущества. Это подтверждается также и подп. 1 п. 2 ст. 929 ГК, в котором сказано, что по договору страхования имущества страхуется риск его утраты или повреждения.

Таким образом, понятие "интерес в сохранении имущества", которое использовано в комментируемой статье, означает не любой интерес, связанный с тем, чтобы это имущество не было утрачено или повреждено, а только интерес того единственного лица, которое несет риск утраты и повреждения этого имущества.

Лицо, несущее перед собственником ответственность за сохранность имущества, также заинтересовано в сохранении имущества, но этот интерес иной, чем у собственника, так как у него возникает только вторая составляющая страховых убытков - расходы, которые ответственное лицо должно будет понести, если имущество будет утрачено или повреждено, и на него будет возложена ответственность за эту утрату или повреждение (п. 4 Обзора практики рассмотрения споров, связанных с исполнением договоров страхования - см. информационное письмо Президиума ВАС РФ от 28.11.2003 N 75 <1>). Ответственность возлагается не всегда, а лишь по основаниям ст. 401 ГК, т.е. при наличии вины, или если не действовала непреодолимая сила. Иными словами, собственник лишается вещи, а ответственное за это лицо возмещает ему его потерю не всегда, а только

при определенных обстоятельствах. Поэтому интерес собственника отличается от интереса ответственного лица: у собственника возникает первая составляющая страховых убытков, а не вторая. Если риск утраты и повреждения имущества лежит не на собственнике или перенесен собственником на другое лицо по договору (ст. 211 ГК), то первая составляющая страховых убытков возникает не у собственника, а у лица, несущего риск утраты и повреждения имущества.

<1>

ВВАС

РФ.

2004.

N 1.

Договор страхования имущества может быть заключен только в пользу лица, несущего риск утраты или повреждения застрахованного имущества, иначе он недействителен.

2. Имущество может быть застраховано в пользу его собственника в любом случае, даже и тогда, когда обязанность по восстановлению поврежденного имущества возложена на другое лицо (п. 3 информационного письма Президиума ВАС РФ от 28.11.2003 N 75) - собственник имущества в любом случае имеет интерес в его сохранении. Но страхование имущества в пользу лица, не являющегося его собственником, возможно лишь в том случае, если это лицо использует имущество, извлекая из него выгоды для себя (п. 4 данного информационного письма). В частности, лицо, лишь ответственное за сохранность чужого имущества, но не использующее его для себя (например, хранитель), не имеет интереса в его сохранении и не может страховать это имущество в свою пользу. Интерес ответственного лица страхуется по договору страхования ответственности.

Страховым случаем по договору страхования имущества в пользу его собственника является любая утрата или повреждение имущества, так как любая утрата или повреждение имущества причиняет его собственнику убытки. Страховым случаем по договору страхования имущества, заключенного в пользу лица, не являющегося его собственником, но имеющего интерес в его сохранении, является не любое повреждение имущества, а лишь такое, которое причиняет убытки лицу, в пользу которого заключен договор. При этом возникновение ответственности за утрату или повреждение имущества не относится к убыткам, на случай которых производится страхование имущества.

3. По договору страхования имущества может быть застрахован интерес, основанный только на федеральном законе, указе Президента РФ, постановлении Правительства РФ или договоре.

Интерес в сохранении определенного имущества, который, например, явствует из обстановки или основан на законе субъекта РФ, не должен страховаться по договору страхования имущества. Это не означает, что он вообще не может быть застрахован.

Как следует из изложенного выше, интерес в сохранении имущества, имеющего собственника, всегда основан либо на законе (когда договор не предусматривает перемещение риска утраты или повреждения), либо на договоре (когда договор предусматривает перемещение риска). Следовательно, интерес в сохранении имущества, основанный на иных правовых актах, может существовать только в отношении имущества, не имеющего собственника.

Наличие страхового интереса в сохранении имущества, основанного на законе, иных правовых актах или договоре, не обязательно означает наличие у лица вещных прав на это имущество. Например, интерес в сохранении имущества незавершенного строительства имеется у подрядчика (п. 1 ст. 741 ГК) и у заказчика (п. 3 ст. 753 ГК), так как они несут риск утраты или повреждения имущества. Но ни заказчик, ни подрядчик не имеет вещных прав на это имущество, так как оно относится к недвижимости и права на него возникают с момента его государственной регистрации (ст. 219 ГК), но до окончания строительства такая регистрация, как правило, не производится.

4. Интерес, который страхуется по договору страхования имущества, должен существовать у заинтересованного лица в момент заключения договора страхования. В случае если в момент заключения договора страхования интерес существовал, но затем перестал существовать, последствия, предусмотренные в п. 2 комментируемой статьи, не возникают. В зависимости от причин, по которым у заинтересованного лица перестал существовать интерес, имевшийся при заключении договора, возникают последствия, предусмотренные либо п. 1 ст. 958, либо ст. 960 ГК.

5. При страховании имущества в пользу третьего лица, не указанного в договоре, тем не менее в договоре должно быть указано, что он заключен в пользу третьего лица, хотя индивидуально это третье лицо может быть и не определено. В судебной практике не раз встречались случаи, когда предъявившее полис лицо не могло доказать, что договор страхования был заключен в пользу третьего лица, и следовал отказ в выплате.

В случае страхования имущества "за счет кого следует" страхователю должен быть выдан полис, в отличие от других видов страхования, когда выдача полиса возможна, но не обязательна. Полис в данном случае необходим для того, чтобы страхователь мог передать его третьему лицу для предъявления страховщику требования о выплате.

Полис на предъявителя позволяет требовать страховую выплату своему держателю, однако не любому держателю, а только тому, у которого в момент наступления страхового случая имелся интерес, застрахованный по соответствующему договору. Этим полис на предъявителя отличается от ценной бумаги на предъявителя, которая позволяет осуществить основанные на ней права любому законному владельцу. Правомерность требования держателя полиса о страховой выплате основана на наличии интереса, а не на законности владения документом.

Появление такого инструмента, как страховой полис на предъявителя, связано с тем, что при страховании имущества защита застрахованного интереса не прекращается с передачей прав на имущество от одного лица к другому (ст. 960 ГК) и передача полиса на предъявителя является материальным актом, обозначающим передачу соответствующей защиты.

Иногда полис на предъявителя истолковывают как признание того, что интерес связан тесно с каким-то определенным лицом, а обезличен, оборотоспособен и может передаваться от одного лица к другому. Однако это неверно: при передаче полиса на предъявителя передается не интерес, а защита интереса (см. коммент. к ст. 960).

Статья 931. Страхование ответственности за причинение вреда

Комментарий к статье 931

1. Интерес, который страхуется при этом виде страхования, следует отличать от интереса потерпевшего. Застрахованный интерес состоит в том, чтобы у заинтересованного лица не возникла обязанность нести расходы, а вред застрахованному лицу причиняется возникновением этой обязанности.

Поскольку обязанность возместить вред, причиненный потерпевшему, всегда выражается денежной суммой, которая определяется по правилам гл. 59, вред, причиненный застрахованному лицу при страховании ответственности за причинение вреда, как и при других видах имущественного страхования, всегда имеет денежную оценку, хотя вред, причиненный потерпевшему, может и не иметь денежной оценки.

Возмещение вреда, причиненного возникновением обязанности, при страховании ответственности производится путем прекращения этой обязанности ее исполнением надлежащему лицу. Поэтому выгодоприобретателем в договоре страхования ответственности всегда является потерпевшее лицо, независимо от воли сторон договора, и требование о выплате должен предъявлять страховщику потерпевший (п. 1 ст. 430 ГК).

Существует ряд судебных дел, в которых страхователь подал иск об обязанности страховщика выплатить возмещение потерпевшему, и суды первых инстанций удовлетворили иски. Однако в дальнейшем эти решения были отменены, и в исках отказано со ссылкой на норму п. 4 ст. 430 ГК, которая, по мнению судов, не позволяет кредитору обращаться в суд, если третье лицо не отказалось от своего права (Постановление Президиума ВАС РФ от 30.06.1998 N 2620/98, Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа (ФАС МО) по делу от 23.03.2000 N КГ-А40/975-00).

Иногда утверждают, что потерпевший может предъявлять страховщику требование о выплате не в любом случае, а лишь в случаях, установленных в п. 4 комментируемой статьи. Однако это неверно, так как п. 4 этой статьи регулирует предъявление страховщику требования о возмещении вреда, а не о выплате страхового возмещения. Требование о выплате и требование о возмещении вреда - это разные требования, и предъявляются они по разным правилам и лишь в случаях, установленных в п. 4 комментируемой статьи. Потерпевшее лицо может предъявить страховщику не только требование о страховой выплате в качестве выгодоприобретателя по договору страхования, но и непосредственно требование о возмещении причиненного ему вреда в качестве потерпевшего (п. 1 Обзора практики рассмотрения споров, связанных с исполнением договоров страхования).

2. По договору страхования ответственности за причинение вреда может быть застрахован как интерес самого страхователя, так и интерес другого лица.

В отличие от договора страхования имущества, который всегда заключается только в пользу заинтересованного лица, договор страхования ответственности никогда не заключается в пользу заинтересованного лица.

В отношении застрахованного лица в договорах страхования ответственности за причинение вреда комментируемая статья устанавливает два правила:

у этого лица должен иметься страховой интерес, т.е. должна существовать возможность возложения на него ответственности за вред, причиненный третьим лицом;

в отличие от договора страхования имущества здесь не разрешается "страхование ответственности кого следует" - застрахованное лицо, не являющееся страхователем, должно быть названо в договоре страхования.

Название застрахованного лица в договоре не обязательно должно полностью индивидуально определять это лицо. Вполне достаточна такая степень определенности, чтобы при страховом случае с конкретным лицом можно было однозначно определить, действительно ли о нем идет речь в договоре. Например, водитель, работающий по найму, может застраховать ответственность своего работодателя, не указывая конкретный автопарк. В этом случае при изменении места работы в период действия договора страхования страховая защита будет сохранена.

Однако следует учитывать, что выплата ненадлежащему лицу может повлечь для страховщика налоговые санкции. Поэтому, если застрахованное лицо в договоре индивидуально не определено, страховщик должен заранее позаботиться о доказательствах выплаты надлежащему лицу.

По договору обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств застрахована ответственность любого законного владельца транспортного средства, указанного в договоре (п. 2 ст. 15 Федерального закона от 25.04.2002 N 40-ФЗ "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств" (в ред. от 21.07.2005) <1>).

<1> СЗ РФ. 2002. N 18. Ст. 1720; N 52 (ч. 1). Ст. 5132; 2003. N 26. Ст. 2566; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 25; N 23. Ст. 2311; N 30 (ч. 1). Ст. 3114.

3. Ответственность за причинение вреда возникает по основаниям, установленным в гл. 59 ГК. В то же время в гл. 59 приведен ряд оснований, по которым ответственность за причинение вреда жизни, здоровью или имуществу третьих лиц снижается или вообще исключается, например п. 2 ст. 1064, ст. ст. 1066, 1083 и др. Если подобные основания имеются, то страхователь должен принять все "разумные и доступные ему" меры, чтобы доказать их наличие, поскольку эти меры способствуют уменьшению вреда, причиняемого страховым случаем застрахованному интересу (ст. 962 ГК).

Здесь хорошо видна разница между застрахованным интересом и интересом потерпевшего лица: вред, причиненный потерпевшему, остается таким же, но ответственность за его причинение, т.е. вред, причиненный застрахованному лицу, может быть уменьшен.

4. Важным отличительным свойством страхования ответственности за причинение вреда жизни или здоровью является то, что умышленное причинение вреда себе самому, т.е. возникновение ответственности за умышленное причинение вреда жизни или здоровью гражданина, признается страховым случаем и не освобождает страховщика от выплаты (п. 2 ст. 963 ГК).

Эта норма не отменяет правила о случайном характере события, на случай наступления которого производится страхование. Если страхователь заранее, до заключения договора страхования, задумал причинить вред, договор недействителен по основанию ст. 168 ГК как не соответствующий п. 1 ст. 9 Закона об организации страхового дела. Если же до заключения договора страхователь и страховщик находились в добросовестном неведении относительно возможного причинения вреда (хотя бы и умышленного), то договор действует.

При страховании ответственности в договор страхования иногда включают условие о переходе к страховщику, выплатившему возмещение прав кредитора, получившего выплату, которые тот имел к страхователю, т.е. предусматривают своеобразную суброгацию (ст. 965 ГК). Включение этого условия в договор делает его в целом притворной сделкой (п. 2 ст. 170 ГК), поскольку основным правовым последствием заключения договора страхования должна являться защита интереса страхователя (ст. 2 Закона об организации страхового дела), но в данном случае защита интереса не обеспечивается, так как вместо одной обязанности у страхователя появляется другая, такая же по объему, но перед другим кредитором.

5. Комментируемая статья регулирует только страхование ответственности за причинение вреда жизни, здоровью или имуществу третьих лиц. Однако существуют и другие виды ответственности за причинение вреда. Глава 59 устанавливает основания ответственности за любой вред, причиненный личности гражданина (п. 1 ст. 1064), а не только за вред, причиненный его жизни или здоровью.

Например, существует ответственность за причинение морального вреда (ст. ст. 1099 - 1101 ГК), ответственность за незаконное осуждение, незаконный арест (п. 1 ст. 1070 ГК) и др. В отношении этих видов ответственности применение правил комментируемой статьи не обязательно, но это не означает, что страховой интерес, связанный с этими видами ответственности, отсутствует и что страховая защита на случай наступления ответственности этих видов не может быть предоставлена (см. коммент. к ст. 929).

Статья 932. Страхование ответственности по договору

Комментарий к статье 932

1. При страховании ответственности за нарушение договора (договорной ответственности) объектом страхования является интерес, связанный с возможной ответственностью за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, вытекающих из договора.

Общие правила об ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств установлены гл. 25 ГК. Они состоят в обязанности возместить убытки (ст. 393) и уплатить неустойку (ст. 394) либо проценты (ст. 395). Для большинства видов договоров неисполнение договорного обязательства влечет только те последствия, которые предусмотрены гл. 25. Однако в некоторых видах договоров ответственность за неисполнение обязательства по договору включает в себя обязанность произвести расходы, не являющиеся ни убытками, ни неустойкой, ни процентами, по ст. 395 ГК. Например, в договоре поставки такая обязанность установлена п. 3 ст. 514 ГК. В других типах договоров ответственность ограничивается обязанностью возместить только часть убытков, например в п. 1 ст. 547 ГК для договора энергоснабжения или в п. 2 ст. 777 ГК для договора на выполнение научно-исследовательских работ.

В п. 14 приложения 2 к Условиям лицензирования страхования имеется вид страхования, объектом которого является только обязанность возместить убытки и уплатить неустойку. Страховщики тем не менее вправе требовать выдачи лицензии и на страхование договорной ответственности с иным объектом страхования, а именно таким, как предусмотрено для договора соответствующего вида.

2. При страховании ответственности по договору в отличие от страхования ответственности за причинение вреда суброгация возможна. Действительно, если за причинение вреда всегда отвечает одно конкретное лицо, то перед страхователем, ответственным по договору перед потерпевшим, может, в свою очередь, отвечать его контрагент, которому страхователь (например, аудитор) поручил, например, подготовить материалы к аудиторской проверке. Соответственно, к страховщику, застраховавшему ответственность аудитора и выплатившему возмещение потерпевшему, может перейти требование, которое аудитор имеет к своему контрагенту. Применение этого правила, однако, ограничено, поскольку ограничено и само страхование ответственности по договору.

3. Договорная ответственность может быть застрахована только в случаях, установленных федеральным законом. В настоящее время законом установлена только возможность страхования договорной ответственности плательщика ренты (п. 2 ст. 587 ГК), аудиторов (Федеральный закон от 07.08.2001 N 119-ФЗ "Об аудиторской деятельности" (в ред. от 02.02.2006) <1>), а также таможенных перевозчиков (ст. 94 Таможенного кодекса), владельцев складов временного хранения (ст. 109 Таможенного кодекса), таможенных брокеров (ст. 140 Таможенного кодекса), владельцев таможенных складов (ст. 227 Таможенного кодекса), специализированного депозитария и управляющих компаний (ст. 25 Закона о накопительной части пенсии), эмитента государственных и муниципальных ценных бумаг (ст. 14 Федерального закона от 29.07.1998 N 136-ФЗ "Об особенностях эмиссии и обращения государственных и муниципальных ценных бумаг" <2>). Считается также, что ст. 39 Закона о банках устанавливает возможность страхования ответственности банка по договору банковского вклада, а ст. 249 КТМ устанавливает возможность страхования ответственности перевозчика по договору морской перевозки (хотя прямого указания на такую возможность в этих нормах нет). Высказывается также мнение, что ст. 134 ВК устанавливает обязательное страхование ответственности за неисполнение перевозчиком договора перевозки. Однако это спорно, так как в упомянутой норме говорится об ответственности за утрату, повреждение или порчу груза, т.е. за причинение вреда имуществу, а не об ответственности за неисполнение обязательств по договору перевозки.

¹ <1> СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. 1). Ст. 3422; N 51. Ст. 4829; 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 2; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 45; 2006. N 6. Ст. 636.

<2> СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3814.

В некоторых законодательных актах предусмотрено страхование профессиональной ответственности, в частности профессиональной ответственности нотариусов (ст. 18 Основ законодательства о нотариате), профессиональной ответственности эмитента облигаций с ипотечным покрытием и др. (ст. 36 Федерального закона от 11.11.2003 N 152-ФЗ "Об ипотечных ценных бумагах" <1>), профессиональной ответственности медицинских и фармацевтических работников (ст. 63 Основ законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан от 22.07.1993 N 5487-1 (в ред. от 22.08.2004) <2>), хотя п. 13 приложения 2 к Условиям лицензирования страхования не относит профессиональную ответственность к договорной.

<1> СЗ РФ. 2003. N 46 (ч. 2). Ст. 4448.

<2> Ведомости РФ. 1993. N 33. Ст. 1318; СЗ РФ. 2004. N 35. Ст. 3607.

4. В связи с ограничением на страхование договорной ответственности, которое установлено в комментируемой статье, иногда предлагается страховать договорную ответственность как ответственность за причинение вреда, на страхование которой нет аналогичного ограничения. Обоснование этого выглядит так: любое нарушение договора одной из его сторон есть нарушение какого-то права другой стороны или сторон. Любое нарушение права причиняет правообладателю вред. Следовательно, договорную ответственность можно рассматривать как разновидность ответственности за причинение вреда тому, чье право нарушено, и страховать ее, действуя по ст. 931 ГК и обходя ограничения п. 1 комментируемой статьи.

Применение подобного рассуждения полностью свело бы на нет ясно выраженное намерение законодателя разделить эти два вида ответственности для целей страхования: их следует разделять по основаниям возникновения обязательств. Возникшую ответственность следует считать ответственностью за нарушение договора, если она является последствием неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, возникшего из договора (подп. 1 п. 1 ст. 8; гл. 25 ГК, а также нормы для конкретных видов договоров), и следует считать ответственностью за причинение вреда, если она возникла как обязательство вследствие причинения вреда (подп. 6 п. 1 ст. 8; гл. 59 ГК).

Страховщики тем не менее продолжают страховать договорную ответственность под видом деликтной, а суды, к сожалению, не дают этому надлежащей оценки (характерным примером является дело ФАС МО от 17.03.1999 N КГ-А41/597-99).

Более того, когда в одном из дел суд в строгом соответствии с законом признал подобный договор страхования недействительным (дело ФАС Северо-Западного округа от 31.01.2001 N А44-2106/2000-С11), суд вышестоящей инстанции отменил это решение, демонстративно игнорируя прямое указание закона (Постановление Президиума ВАС РФ от 13.03.2002 N 4299/01) <1>.

<1> ВВАС РФ. 2002. N 7.

5. Кроме описанных выше различий в объекте страхования, страхование договорной ответственности имеет по сравнению со страхованием ответственности за причинение вреда единственное отличие: страхователь вправе страховать только свою договорную ответственность, а договоры страхования, в которых застрахована договорная ответственность третьего лица, ничтожны.

В остальном правила страхования договорной ответственности не отличаются от правил страхования ответственности за причинение вреда.

Статья 933. Страхование предпринимательского риска

Комментарий к статье 933

1. Интерес, страхуемый как комплексный предпринимательский риск, включает в себя все составляющие страховых убытков: и реальный ущерб, и упущенную выгоду, и расходы, и ответственность (см. коммент. к ст. 929), но среди других видов интересов его выделяет то, что он возникает в связи с ведением заинтересованным лицом предпринимательской деятельности (ст. 2 ГК).

Лицо, которое ведет предпринимательскую деятельность, должно зарегистрироваться в этом качестве в установленном законом порядке (ст. 2 ГК), т.е. страхователем в таком договоре может быть либо гражданин, зарегистрировавшийся в качестве индивидуального предпринимателя, либо коммерческая организация, либо некоммерческая организация, которая ведет предпринимательскую деятельность для достижения своих уставных целей (абз. 2 п. 3 ст. 50 ГК). Тем не менее фактически предпринимательскую деятельность ведут и граждане, не зарегистрировавшиеся в качестве индивидуального предпринимателя, и некоммерческие организации в иных целях, чем это определено в их уставе. Договоры страхования предпринимательского риска, заключенные такими лицами, ничтожны.

2. Страхование предпринимательского риска производится либо на случай нарушения обязательств контрагентом предпринимателя, либо на случай изменения условий деятельности предпринимателя (п. 2 ст. 929 ГК) по независящим от него причинам. Поскольку здесь имеется в виду систематическая деятельность, направленная на извлечение прибыли (ст. 2 ГК), то и изменение условий деятельности должно носить систематический характер. Это означает, что по договору страхования предпринимательского риска не может быть застрахована, например, упущенная выгода из-за случайной единовременной утраты груза, а только из-за такого изменения условий, при которых случаи утраты груза участились. Это, однако, не означает, что упущенная выгода из-за случайной единовременной утраты груза не может быть застрахована по договору страхования грузов, как это описано в подп. 10 п. 1 ст. 32.9 Закона об организации страхового дела и в п. 7 приложения 2 к Условиям лицензирования страхования.

Изменение условий деятельности должно носить для предпринимателя случайный характер, т.е. он должен находиться в отношении этого изменения в добросовестном неведении. Не может быть, например, застрахован предпринимательский риск на тот случай, если предприниматель перенес свою деятельность в другой регион.

В отношении нарушения обязательства своим контрагентом предприниматель также должен находиться в добросовестном неведении. Например, не может быть застрахован предпринимательский риск продавца при продаже товара лицу, платежеспособность которого сомнительна, так как у продавца почти всегда имеется реальная возможность получить информацию о платежеспособности покупателя либо, в отсутствие такой информации, не заключать договор купли-продажи (см., например, дело ФАС Северо-Западного округа от 24.06.1999 N A56-25142/98).

3. В договоре страхования предпринимательского риска не может быть назначен ни выгодоприобретатель, ни застрахованное лицо. Однако последствия нарушения двух этих правил различны. При назначении в договоре выгодоприобретателя ничтожным является только это условие договора. При назначении в договоре застрахованного лица ничтожным становится весь договор.

4. В объект страхования предпринимательского риска входит и интерес, страхуемый по договору страхования имущества, и интерес, страхуемый по договору страхования ответственности. Поэтому лица, ведущие предпринимательскую деятельность, могут выбрать, в какой форме им страховать свое имущество и ответственность, и в зависимости от этого выбора нормативное регулирование будет различным. Хорошим примером является экологическое страхование на случай увеличения экологических нормативов. Если оно проводится как страхование ответственности за причинение вреда, то

выгодоприобретателем является потерпевший, а проведение его в форме страхования предпринимательского риска возможно только в пользу самого страхователя.

Статья 934. Договор личного страхования

Комментарий к статье 934

1. Интересы, связанные не со страховыми убытками, а с событиями, причиняющими вред личности, т.е. одному из личных нематериальных благ, перечисленных в ст. 150 ГК, страхуются по договору личного страхования. Поэтому по договору личного страхования могут быть застрахованы только интересы граждан.

В договоре личного страхования может быть указано лицо, не являющееся страхователем, с личностью которого связан страхуемый интерес, т.е. можно страховать не только собственный, но и чужой интерес. Хотя в комментируемой статье и нет такого указания, как в п. 1 ст. 929 ГК, некоторые тем не менее считают, что страховать можно только интерес самого страхователя.

Это, очевидно, не так. Однако, несмотря на то, что интерес страхователя не страхуется, а защита интереса предоставляется застрахованному лицу, у страхователя должен быть интерес в том, чтобы защитить интерес застрахованного лица. Иное противоречило бы основополагающему принципу гражданского права, закрепленному в п. 2 ст. 1 ГК, где, в частности, сказано, что участники гражданского оборота приобретают и осуществляют свои права в своем интересе. Поэтому работодатель может страховать жизнь и здоровье своих работников, родители - детей, но нельзя страховать жизнь и здоровье человека, если страхователь никак в нем не заинтересован.

При обязательном страховании на случай причинения вреда жизни или здоровью третьих лиц, страхователи заключают договор страхования не в силу заинтересованности, а в силу обязанности, установленной законом (ст. 935 ГК).

Лицо, интерес которого страхуется, должно быть названо в договоре. В отличие от страхования ответственности за причинение вреда, если страхуется интерес самого страхователя, это также должно найти отражение в договоре, иначе договор не будет считаться заключенным (подп. 1 п. 2 ст. 942 ГК).

В отношении понятия "названо" см. п. 2 коммент. к ст. 931 и п. 3 к ст. 942.

2. В комментируемой статье законодатель признал наличие страхового интереса у гражданина в связи с возможностью наступления любого события в его жизни и ничем не ограничил перечень событий, на случай наступления которых может производиться личное страхование. Тем самым объект личного страхования оказался недостаточно четко отделенным от объекта имущественного страхования.

Это хорошо видно на примере страхования от несчастных случаев и болезней. Несчастный случай или болезнь причиняют вред здоровью как личному нематериальному благу, и этот интерес должен страховаться по договору личного страхования. Но кроме вреда здоровью болезнь вызывает дополнительные расходы, т.е. причиняет вред имуществу застрахованного. Причинение этого вреда также является событием в его жизни, а п. 1 ст. 934 ГК позволяет осуществлять личное страхование на случай любого такого события, т.е. формально страхование на случай таких расходов может проводиться в форме личного страхования (п. 2 приложения 2 к Условиям лицензирования страхования). Но эти же расходы могут страховаться и по специальному договору медицинского страхования (ст. 3 Закона РФ от 28.06.1991 N 1499-1 "О медицинском страховании граждан в Российской Федерации" (в ред. от 02.04.1993) <1>) и по договору имущественного страхования (ст. 929 ГК).

<1> Ведомости РСФСР. 1991. N 27. Ст. 920; Ведомости РФ. 1993. N 17. Ст. 602.

Таким образом, и здесь правовые последствия оказываются поставленными в зависимость не от содержания отношений, а от формы, в которую отношения облечены (см. п. 4 коммент. к ст. 933).

К сожалению, в последней редакции ст. 4 Закона об организации страхового дела законодатель еще в большей степени усугубил это смешение объектов личного и имущественного страхования. В результате совершенно неясна цель, с которой вводятся разные правила регулирования имущественного и личного страхования. Все же первоначальное намерение законодателя разделить страхование интересов, связанных со страховыми убытками, и интересов, связанных с причинением вреда личности, представляется значительно более продуктивным.

3. Предметом договора личного страхования, так же как и договора имущественного страхования, является денежное (страховое) обязательство, и к нему применяются общие правила об обязательствах с учетом норм гл. 48 ГК.

О возможности перемены лиц в этом обязательстве см. коммент. к ст. 929.

Договор личного страхования может быть заключен только в пользу застрахованного лица или с его письменного согласия в пользу иного выгодоприобретателя. Нарушение этого правила влечет недействительность не только самого назначения, но и договора в целом. Такой договор оспорим, и только ограниченный круг лиц, названный в п. 2 комментируемой статьи, вправе предъявлять иск о его недействительности.

Как и вообще в договорах в пользу третьего лица, не всякое сочетание страхователя, застрахованного и выгодоприобретателя возможно. Например, работодатель может страховать жизнь и здоровье работника в пользу самого работника, а работник не может страховать свою жизнь и здоровье в пользу работодателя. Выплата должна быть произведена таким образом, чтобы одновременно удовлетворялись интересы и страхователя, и выгодоприобретателя. Выплата работнику при несчастном случае на производстве удовлетворяет интересы и работника, и работодателя. Выплата же работодателю, удовлетворяя его интерес, не удовлетворяет интереса работника.

4. Платность страховой услуги является обязательным условием и для имущественного, и для личного страхования. Но в отличие от имущественного страхования в комментируемой статье определенно установлено, что страховую премию по договору личного страхования платит страхователь. Отсутствие указания на плательщика премии при имущественном страховании корреспондирует со ст. 939 ГК, которая позволяет страховщику требовать уплаты премии от выгодоприобретателя, предъявившего требование о выплате. Однако из текста п. 2 ст. 939 ГК определенно следует, что такое требование страховщик вправе обратиться и к выгодоприобретателю по договору личного страхования, и это полностью расходится с указанием на страхователя как на единственное лицо, которое должно платить страховую премию по договору личного страхования.

До разрешения этой коллизии следует, исходя из смысла гражданского права, руководствоваться в этом вопросе ст. 939 ГК.

5. В связи с тем что вред, причиненный застрахованному лицу при личном страховании, не имеет денежной оценки, страховую выплату называют страховым обеспечением, так как она не носит характера возмещения вреда, а обеспечивает лицо, получившее выплату, средствами для компенсации причиненного вреда по своему усмотрению.

В отличие от страхового возмещения страховое обеспечение не обязательно должно выплачиваться единовременно при наступлении страхового случая, но может выплачиваться в форме регулярных платежей - аннуитетов. Слово "аннуитет" произошло от латинского "anno" (год), поскольку первоначально такие платежи производились ежегодно, но при развитии личного страхования аннуитетами стали называться любые регулярные страховые выплаты.

При личном страховании единовременная страховая выплата или очередной аннуитет в точности равны страховой сумме (ст. 947 ГК).

Кроме того, при страховании жизни в дополнение к страховой сумме может выплачиваться часть инвестиционного дохода, полученного страховщиком от размещения страховых резервов (абз. 2 п. 6 ст. 10 Закона об организации страхового дела).

6. В личном страховании особое место занимает накопительное страхование жизни. Для того чтобы подчеркнуть различие, все остальные виды как личного, так и имущественного страхования называют рисковыми.

Накопительное страхование жизни производится на случай наступления одного из событий - смерти застрахованного лица или его дожития до определенного возраста. Таким образом, выплата по накопительному страхованию жизни в отличие от рискового производится всегда.

В связи с этим говорят об отсутствии случайности в накопительном страховании по сравнению с рисковым. Это принципиально неверно. Случайность здесь отсутствует только в факте выплаты, но не в ее сроке и размере. При накопительном страховании жизни сумма выплаты (или аннуитета) в случае дожития равна страховой сумме, а в случае смерти определяется по специальной методике с учетом накопленного за время жизни дохода на внесенные страховые взносы. Таким образом, размер выплаты зависит от случайности, и это отличает накопительное страхование жизни от банковского вклада, в котором момент возврата накопленных денег и возвращаемая сумма не являются случайными для вкладчика (п. 1 ст. 837 ГК). Зависимость правовых последствий от случайности существенно отличает страховые отношения от всех остальных. Отношения, в которых такая зависимость отсутствует, нельзя считать страховыми.

Статья 935. Обязательное страхование

Комментарий к статье 935

1. Под обязанностью страховать здесь и везде в гл. 48 понимается обязанность заключать в качестве страхователя договор страхования (п. 1 ст. 936 ГК), т.е. эта обязанность возлагается на лицо, которое должно выступать в качестве одной из сторон договора страхования - страхователя.

Обязанность страховать, как и любая другая гражданско-правовая обязанность, может возникать по любым основаниям, перечисленным в ст. 8 ГК. Однако страхование признается обязательным только в том случае, когда такая обязанность установлена законом. При этом под законом понимается только федеральный закон, но не закон субъекта РФ (п. 2 ст. 3 ГК, п. "о" ст. 71 Конституции).

Страхование, обязательность которого установлена не законом, но изданными до 1 марта 1996 г. нормативными актами Президента и Правительства РФ и применяемыми на территории РФ постановлениями Правительства СССР, также является обязательным (ст. 4 Вводного закона).

В случаях, предусмотренных в п. 3 комментируемой статьи, обязательным признается также страхование, установленное не самим законом, но в определенном законом порядке.

Если обязанность страховать вытекает из иных оснований, предусмотренных ст. 8 ГК, страхование не признается обязательным, т.е. неисполнение или ненадлежащее исполнение этой обязанности не влечет последствий ст. 937 ГК.

2. Лица, на которых возлагается обязанность страховать, должны быть указаны в нормативном акте, установившем обязательное страхование.

Обязанность страховать может быть установлена только в отношении интересов, перечисленных в п. п. 1 и 3 комментируемой статьи, т.е. либо в отношении интересов лиц, не являющихся страхователем, либо в отношении ответственности страхователя перед

другими лицами, либо в отношении имущества государственных и муниципальных предприятий (ст. 113 ГК) и учреждений (ст. 120 ГК). Иными словами, обязательное страхование должно так или иначе быть связано с причинением вреда чужим интересам.

Обязательное страхование жизни и здоровья лиц, указанных в нормативном акте, установившем обязательное страхование, производится по правилам ст. 934 ГК. Обязательное страхование имущества таких лиц производится по правилам ст. 930 ГК. Обязательное страхование ответственности производится по правилам ст. ст. 931 и 932 ГК.

В нормативном акте, установившем обязательное страхование, должны быть определены (п. 4 ст. 3 Закона об организации страхового дела):

- субъекты страхования;
- объекты, подлежащие страхованию;
- перечень страховых случаев;
- минимальный размер страховой суммы или порядок ее определения;
- размер, структура или порядок определения страхового тарифа;
- срок и порядок уплаты страховой премии (страховых взносов);
- срок действия договора страхования;
- порядок определения размера страховой выплаты;
- контроль за осуществлением страхования;
- последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субъектами страхования.

Существует много законов, в которых установлена обязанность определенных лиц страховать чьи-либо интересы либо свою ответственность, однако большинство из перечисленных выше условий в этих законах не определены. Формально такое страхование не может признаваться обязательным, и невозможно принудить к заключению такого договора либо применить последствия, установленные в ст. 937 ГК. Однако, например, для налоговых целей суды признают обязательным любое страхование, если в законе установлена обязанность страховать (см., например, Постановление ФАС МО по делу от 31.08.1998 N КА-А40/2002-98).

3. Норма п. 2 комментируемой статьи содержит запрет на издание законов, устанавливающих обязательное страхование собственных жизни и здоровья граждан. Это, однако, не означает, что обязанность страховать свою жизнь и здоровье не может являться условием договора.

С одной стороны, из нормы п. 1 комментируемой статьи определенно следует, что обязательное страхование может устанавливаться только в отношении жизни, здоровья и имущества других лиц. С другой стороны, норма п. 2 этой статьи повторяет то же самое правило, но в форме прямого запрета и только в отношении жизни и здоровья других лиц. Не вполне ясно, что здесь имел в виду законодатель. Следует ли из двух этих норм, что нет прямого запрета устанавливать обязательное страхование в отношении собственного имущества страхователя и можно обязать страховать свое имущество? Президиум ВС РФ дал отрицательный ответ на этот вопрос в п. 9 Обзора судебной практики по гражданским делам от 21.12.2000 <1>.

<1> БВС РФ. 2001.

Однако в настоящее время во многих законах установлена обязанность страховать, но не все из перечисленных 10 элементов определены. Более того, во многих законах определены только первые три из них (например, ч. 2 ст. 19 Закона РФ от 11.03.1992 N 2487-1 "О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации" (в ред. от 06.06.2005) <1>, ст. 135 ВК и др.). К заключению такого договора нельзя принудить и поэтому нельзя рассматривать указание в законе на обязанность страховать как установление обязательного страхования. Орган страхового надзора не выдает на них

лицензии как на обязательные виды страхования. Тем не менее для налоговых целей судебная практика признает такие виды страхования обязательными, а соответствующие страховые премии квалифицирует как расходы страхователя на обязательное страхование, предусмотренные в ст. 263 НК.

<1> Ведомости РФ. 1992. N 17. Ст. 888; СЗ РФ. 2005. N 24. Ст. 2313.

Статья 936. Осуществление обязательного страхования

Комментарий к статье 936

1. Осуществление обязательного страхования состоит в заключении договора страхования. Это означает выполнение всех предусмотренных ст. 940 либо ст. 445 ГК действий для заключения договора страхования. Лицо, на которое возложена обязанность страховать, должно направить оферту или сделать заявление страховщику, а страховщик должен акцептовать оферту или выдать полис, который лицо, сделавшее заявление, обязано принять (п. 2 ст. 940 ГК). Условия договора, содержащиеся в оферте, заявлении и полисе, должны соответствовать условиям, определенным в нормативном акте, установившем обязательное страхование.

Страховщик, имеющий лицензию на проведение добровольного страхования того же вида, но не имеющий лицензии на соответствующее обязательное страхование, не вправе заключать договор обязательного страхования.

Страховщик не обязан заключать договор обязательного страхования, даже если он имеет соответствующую лицензию (п. 2 ст. 927 ГК). Однако для договора личного страхования в силу его публичности обязанность заключать договор возложена и на страховщика (см. п. 4 коммент. к ст. 927). Для понуждения страховщика заключить договор обязательного личного страхования применяется процедура п. 1 ст. 445 ГК. Для договора имущественного страхования такая обязанность у страховщика отсутствует, и страхователь для исполнения своей обязанности и во избежание последствий, предусмотренных ст. 937 ГК, должен применить процедуру п. 2 ст. 445 ГК.

Для обоснования своего отказа заключить договор обязательного страхования страховщик не может ссылаться на неприемлемость условий, содержащихся в оферте или заявлении, которые определены в нормативном акте, установившем обязательное страхование, а только на дополнительные условия, предложенные страхователем (п. 2 ст. 927 ГК).

2. Обязательное страхование осуществляется за счет страхователей, кроме случаев обязательного страхования пассажиров, которое осуществляется за счет самих пассажиров и обязательного государственного страхования, которое осуществляется за счет бюджетных средств (ст. 969 ГК).

Обязанность страхователя осуществлять обязательное страхование за свой счет означает, что:

а) в отношениях с контрагентами страхователь не вправе оформлять уплату страховой премии по обязательному страхованию как дополнительную агентскую услугу, которую он оказывает за счет контрагента, - премия должна входить в состав расходов по исполнению договора. Например, при обязательном страховании банковских вкладов банк не может включать в договор условие об уплате вкладчиком страховых взносов - банк должен уплачивать их из собственных средств;

б) страхователь-работодатель не вправе удерживать взносы по обязательному страхованию из зарплаты работника;

в) страхователь не вправе пользоваться возможностью, предоставляемой ст. 939 ГК, и, заключив договор страхования, возложить исполнение своей обязанности по уплате

премии на выгодоприобретателя, освободившись от этой обязанности (см. п. 1 коммент. к ст. 939). Выгодоприобретатель, который в соответствии с п. 2 ст. 939 ГК уплатил премию за страхователя, вправе потребовать от страхователя возмещения убытков с начислением процентов по ст. 395 ГК. Однако в этом случае он не вправе требовать применения последствий, предусмотренных в ст. 937 ГК. В отношении обязательного страхования пассажиров эти правила не применяются.

3. Обязательное личное страхование пассажиров осуществляется на основании Указа Президента РФ от 07.07.1992 N 750 (в ред. от 27.07.1998) <1>, т.е. в соответствии со ст. 4 Вводного закона оно относится к обязательному страхованию в смысле гл. 48 ГК. В ч. 2 п. 3 данного Указа предусмотрено, что взнос по обязательному страхованию пассажиров взимается с самого пассажира, т.е. в данном случае используется правило ст. 939 ГК, поскольку пассажир в этом договоре является застрахованным выгодоприобретателем.

<1> САПП РФ. 1992. N 2. Ст. 35; 1994. N 15. Ст. 1174; СЗ РФ. 1998. N 30. Ст. 3757.

4. Обязательное медицинское и пенсионное страхование осуществляется с участием государственных внебюджетных фондов, и правила гл. 48 ГК об обязательном страховании к этим правилам страхования не применяются (ст. 970 ГК).

Статья 937. Последствия нарушения правил об обязательном страховании

Комментарий к статье 937

1. Обязательное страхование признается осуществленным надлежащим образом, если заключен и действует договор страхования на условиях, которые определены в соответствующем нормативном акте или на более благоприятных для выгодоприобретателя условиях.

Если страхователь заключил договор страхования на требуемых условиях и договор вступил в силу, но страхователь не исполняет своих обязанностей по этому договору, такое поведение не может квалифицироваться как неосуществление или ненадлежащее осуществление обязательного страхования и не влечет последствий, предусмотренных в комментируемой статье.

Для применения данной статьи важно также, чтобы была возможность определения периода времени, в течение которого интерес конкретного лица, подлежащий обязательному страхованию, должен быть надлежащим образом защищен. Отсутствие такой возможности не позволяет установить, выполнена ли в данный момент обязанность застраховать данный интерес.

Указание на период, в течение которого интерес подлежит защите, должно содержаться в нормативном акте, установившем обязательное страхование, или этот период должен явствовать из обстановки. Если этого нет, комментируемая статья не может быть эффективно применена.

2. Норма п. 1 комментируемой статьи подлежит применению только в том случае, если в момент предъявления требования о ее применении страховая защита должна действовать, но договор обязательного страхования не заключен. Например, не подлежит применению п. 1 этой статьи, если договор заключен, но страховая защита не действует (см. коммент. к ст. 957).

3. Норма п. 2 комментируемой статьи подлежит применению, если страховой случай наступил в момент, когда страховая защита должна была действовать, но не действовала или действовала ненадлежащим образом. На лице, предъявившем требование, лежит бремя доказывания факта наступления страхового случая, а это может оказаться сложным, так как характер страхового случая не обязательно должен был полностью описан в нормативном акте, установившем обязательное страхование (п. 3 ст. 936 ГК).

Доказав факт наступления страхового случая, лицо, в пользу которого должен был быть заключен договор, может предъявить лицу, обязанному страховать, требование о выплате на тех же условиях, на которых оно предъявило бы его к страховщику, т.е. в той же сумме, с соответствующими процентами и в пределах соответствующей исковой давности (ст. 966 ГК).

При обязательном страховании ответственности за причинение вреда можно по выбору предъявлять либо требование о выплате, либо непосредственное требование о возмещении вреда (п. 4 ст. 931 ГК).

4. Норма п. 3 комментируемой статьи подлежит применению по завершении периода, в течение которого должна была быть предоставлена страховая защита.

Предъявляя требование о применении этой нормы, орган страхового надзора должен доказать:

тот факт, что договор не был заключен или был заключен ненадлежащим образом;
факт сбережения определенных денежных сумм;
причинную связь между первым и вторым.

Если договор обязательного страхования был заключен надлежащим образом, но страхователь не исполнил содержащегося в договоре обязательства по уплате премии, норма п. 3 комментируемой статьи не подлежит применению. В этом случае не орган страхового надзора, а страховщик, не получивший премии или ее части, вправе предъявить страхователю требование о ее уплате с начислением процентов по ст. 395 ГК.

Статья 938. Страховщик

Комментарий к статье 938

1. Страховщик - это сторона договора страхования. Определение страховщика как организации, отвечающей определенным требованиям, данное в ст. 6 Закона об организации страхового дела, ошибочно. Но в качестве страховщиков могут выступать лишь организации, отвечающие требованиям, установленным в ст. 6 указанного Закона (страховые организации). Различие между страховщиками и страховыми организациями имеет важное значение для установления формы недействительности договора страхования, в котором в качестве страховщика выступает лицо, не отвечающее требованиям упомянутого Закона. Если бы страховщиками признавались именно организации, удовлетворяющие определенным требованиям, то договор, заключенный организацией, не отвечающей этим требованиям, признавался бы ничтожным, как заключенный ненадлежащим лицом. Однако поскольку страховщиком является сторона договора, то участие на этой стороне ненадлежащей организации не означает, что договор заключен не страховщиком, но означает выход этой организации за пределы своей правоспособности, т.е. оспоримость соответствующего договора.

2. Требования к страховым организациям установлены в ст. 6 Закона об организации страхового дела - это российские юридические лица, созданные для осуществления страховой деятельности, т.е. уставные цели их деятельности позитивно ограничены. Страховые организации должны обладать уставным капиталом, определенным в ст. 25 Закона об организации страхового дела. Помимо этого, страховые организации, осуществляющие накопительное страхование жизни, не вправе осуществлять имущество страхование.

Деятельность страховых организаций подлежит лицензированию. Причем Закон о лицензировании на лицензирование страхования не распространяется (п. 2 ст. 1 Закона о лицензировании). Лицензирование, приостановление, отзыв лицензии у страховых организаций осуществляется в порядке, установленном Законом об организации страхового дела. В частности, отзыв лицензий у страховых организаций осуществляется в административном, а не в судебном порядке.

3. От имени страховщиков могут заключать договоры страхования страховые агенты (п. 1 ст. 8 Закона об организации страхового дела), которые действуют на основании доверенности, либо в качестве работников страховщика, либо в качестве поверенных по договору поручения. Страховые агенты могут также совершать и иные действия от имени страховщика, например собирать страховую премию, выплачивать возмещение или обеспечение.

Один из видов страхового посредничества - заключение от имени иностранных страховщиков на территории РФ договоров страхования - запрещен (п. 3 ст. 8 Закона об организации страхового дела). Однако в соответствии со ст. 36 Соглашения на о. Корфу от 24.06.1994, ратифицированного Россией и вступившего для нее в силу с 01.12.1997 <1>, это ограничение не подлежит применению в отношении рисков, перечисленных в приложении 5 к Соглашению, а именно:

<1> СЗ РФ. 1998. N 16. Ст. 1802.

страхование рисков, связанных с морскими перевозками, коммерческими воздушными перевозками, космическими запусками, фрахтом, включая спутники с таким страхованием, которое покрывает полностью или частично расходы перевозимых физических лиц, экспортируемые или импортируемые товары, транспортные средства, перевозящие товары, любую ответственность, исходящую из этого;

товары, перевозимые международным транзитом;

страхование здоровья и от несчастных случаев;

страхование ответственности при трансграничном перемещении личных транспортных средств.

Заключая договор страхования с агентом иностранной компании, следует помнить о приведенном выше перечне. Несколько иностранных страховщиков ведут на территории России через своих агентов деятельность по продаже полисов страхования жизни. Эта деятельность незаконна, так как в перечень приложения 5 к Соглашению на о. Корфу входит страхование здоровья и от несчастных случаев, но не страхование жизни.

4. Страховые брокеры, так же как и агенты, являются страховыми посредниками. Однако в отличие от агентов брокерами могут быть лишь индивидуальные предприниматели либо коммерческие организации. Брокеры могут действовать от имени страхователя по его поручению либо осуществлять от своего имени посредническую деятельность в области страхования, но не вправе действовать от имени страховщика по его поручению (п. 2 ст. 8 Закона об организации страхового дела). Например, широко распространена деятельность брокеров по продаже страховых полисов, подписанных страховщиком.

Очень часто брокеры действуют от своего имени, но по поручению и в интересах лица, желающего застраховать свой риск. В этом случае брокер выступает страхователем в договоре страхования, а лицо, в чьих интересах он действует, назначается выгодоприобретателем или застрахованным лицом.

Деятельность страховых брокеров лицензируется.

5. Государственный надзор за деятельностью страховщиков осуществляет в настоящее время Федеральная служба по надзору за страховой деятельностью.

Статья 939. Выполнение обязанностей по договору страхования страхователем и выгодоприобретателем

Комментарий к статье 939

1. Обязанностями страхователя по договору страхования являются не только обязанности, вытекающие из обязательств, принятых на себя страхователем по договору,

но также обязанности, установленные законом, но возникающие при вступлении договора страхования в силу. Таких обязанностей семь:

- а) при страховании по генеральному полису сообщать страховщику обусловленные полисом сведения относительно каждой страхуемой партии имущества (п. 2 ст. 941 ГК);
- б) при заключении договора сообщить страховщику все обстоятельства, имеющие существенное значение для оценки риска (п. 1 ст. 944 ГК);
- в) уплатить страховую премию (п. 1 ст. 954 ГК);
- г) в период действия договора сообщить страховщику о ставших ему известными значительных изменениях в обстоятельствах, сообщенных при заключении договора (п. 1 ст. 959 ГК);
- д) уведомить страховщика о наступлении страхового случая (п. 1 ст. 961 ГК);
- е) принять разумные и доступные меры для уменьшения убытков от страхового случая, строго следуя при этом указаниям страховщика, если они даны (п. 1 ст. 962 ГК);
- ж) передать страховщику все документы и доказательства и сообщить ему все сведения, необходимые для осуществления права требования, перешедшего по суброгации (п. 3 ст. 965 ГК).

Некоторые из этих обязанностей возлагаются законом только на страхователя (а, б, е), а другие (в, г, д, ж) - и на страхователя, и на выгодоприобретателя.

Правовые последствия неисполнения указанных обязанностей установлены в тех же статьях ГК, что и сами обязанности. Причем за неисполнение обязанностей (а и в) правовые последствия вообще не установлены.

2. По общему правилу п. 3 ст. 308 ГК обязательство не создает обязанностей для лиц, не являющихся его сторонами. Выгодоприобретатель не является стороной ни в одном из обязательств, вытекающих из договора страхования, и эти обязательства не создают обязанностей для него, а только для страховщика и страхователя, которые и должны их исполнять.

Однако п. 1 ст. 939 ГК позволяет страхователю по соглашению со страховщиком возложить исполнение своих обязанностей на выгодоприобретателя. Это возложение исполнения отличается от обычного возложения исполнения на третье лицо, предусмотренного ст. 313 ГК. При возложении исполнения в соответствии со ст. 313 ГК ответственность либо сохраняется за должником, либо возлагается на непосредственного исполнителя (ст. 403 ГК). При возложении исполнения в соответствии со ст. 939 ГК страхователь освобождается от исполнения обязанности, а следовательно, и от ответственности за ее неисполнение, так как ответственность без обязанности невозможна. Однако и на выгодоприобретателя соответствующая ответственность не возлагается: п. 2 ст. 939 ГК возлагает на него не ответственность, а лишь бремя возможных неблагоприятных последствий (риск) того, что соответствующие обязанности своевременно не были исполнены.

Выгодоприобретатель не может быть принужден к исполнению обязанностей страхователя. Это следует из того, что на него возлагаются не обязанности страхователя, а лишь их исполнение без ответственности за неисполнение, и, следовательно, праву требовать, установленному п. 2 ст. 939 ГК, не сопутствует право на предъявление иска.

Поскольку комментируемая статья допускает возможность освобождения страхователя от исполнения его обязанностей без возложения ответственности за неисполнение этих обязанностей на кого-либо другого, такое освобождение возможно только по соглашению страхователя со страховщиком либо в случае, когда обязанность исполнена выгодоприобретателем.

3. Наличие специального права возложения исполнения на выгодоприобретателя, предусмотренного в комментируемой статье, не лишает страхователя права возложить исполнение на третье лицо (в том числе и на выгодоприобретателя) в соответствии со ст. 313 ГК без согласия страховщика. При этом ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение остается на страхователе.

4. Следует иметь в виду, что обязанности страхователя возникают только в момент вступления в силу договора страхования. Поэтому если это происходит с момента уплаты премии или ее первого взноса, то уплата премии или ее первого взноса не является обязанностью страхователя (см. коммент. к ст. 957). Следовательно, к этому условию договора правила комментируемой статьи не могут применяться.

5. Законодатель не перечислил позитивно неблагоприятные последствия (риск), которые возможны при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязанностей страхователя, однако, по существу, такое последствие одно - выгодоприобретатель в установленный срок не получит ту сумму денег, которую он получил бы, если бы эти обязанности были своевременно исполнены.

Статья 940. Форма договора страхования

Комментарий к статье 940

1. В п. 1 комментируемой статьи реализована возможность, предусмотренная п. 2 ст. 162 ГК, - указание в законе на недействительность сделки вследствие несоблюдения простой письменной формы.

Государственное страхование вообще может производиться без заключения договора (см. п. 2 коммент. к ст. 927), однако если договор заключается, то должна быть соблюдена письменная форма. Несоблюдение простой письменной формы при заключении договора государственного страхования влечет последствия, предусмотренные п. 1 ст. 162 ГК, но не его недействительность.

2. Процедуру, описанную в комментируемой статье (подписание одного документа или совершение других предусмотренных в статье действий) и названную заключением договора страхования, можно считать заключением договора в большинстве случаев формально в связи с тем, что обычно договор вступает в силу в момент уплаты премии (п. 1 ст. 957 ГК). В таких случаях завершение процедуры, описанной в данной статье, не влечет вступления договора в силу, и страховых отношений не возникает.

Несмотря на то что для вступления договора страхования в силу в большинстве случаев требуется уплата денег, договор все же нельзя считать реальным (п. 2 ст. 433 ГК), так как в реальном договоре от передачи имущества зависит само заключение договора. Однако установленная комментируемой статьей процедура заключения договора не включает в себя передачу вещи, а требует лишь согласования условий сторонами. Следовательно, договор страхования является консенсуальным.

3. Норма п. 2 комментируемой статьи позволяет согласовывать условия договора путем совершения последовательности действий, направленных на заключение договора страхования (конклюдентных действий): письменное или устное заявление - выдача полиса - принятие полиса. Однако это не означает, что согласование условий договора страхования не может производиться другими способами, предусмотренными для письменной формы договора (подп. 2 и 3 ст. 434 ГК).

Вне зависимости от того, какие действия производятся, важно, чтобы в результате совершения этих действий была соблюдена письменная форма и оказались согласованными все существенные условия договора страхования (ст. 432 ГК).

Существенными условиями договора страхования являются не только условия, перечисленные в ст. 942 ГК, но и условия, которые считает существенными хотя бы одна из сторон договора (ст. 432 ГК). Однако встречающиеся случаи расхождения между тем, что записано страхователем в заявлении, и тем, что записано в страховом полисе, не могут квалифицироваться как отсутствие договора, поскольку в силу абз. 2 п. 2 комментируемой статьи полис имеет приоритет над заявлением. Тем не менее в определенных случаях может приниматься во внимание и содержание заявления (п. 11 Обзора практики рассмотрения споров, связанных с исполнением договоров страхования).

4. Полис (страховой сертификат, страховое свидетельство, квитанция), подписанный страховщиком, не является договором страхования, а является лишь одним из документов, подтверждающих факт его заключения. Это важнейшее правило многократно подтверждено судебной практикой.

Для признания факта существования договора страхования при наличии полиса необходимо, кроме того, доказать, что сторонами в надлежащей форме были согласованы все существенные условия договора.

В настоящее время появилось много страховщиков, которые в результате недобросовестного соглашения с такими организациями, как почта, железнодорожный транспорт, авиакомпании и др., используют возможность, предоставленную п. 2 комментируемой статьи, для "добровольно-принудительного" страхования пассажиров, почтовых отправлений и др. При этом с покупателя билета или отправителя посылки без каких-либо заявлений с его стороны взимаются деньги и выдается квитанция, подписанная от имени страховщика. Такое получение денег страховщиком является неосновательным обогащением (ст. 1102 ГК).

Статья 941. Страхование по генеральному полису

Комментарий к статье 941

1. Генеральный полис является разновидностью договора страхования имущества, и к нему применяются все правила, относящиеся к этому виду страхования.

Отличительная особенность генерального полиса состоит в том, что условия договора страхования (о страхуемом имуществе, о страховой сумме, о страховой премии) согласовываются в нем не в форме непосредственного описания конкретного имущества или указания конкретных денежных сумм, а в форме описания способов, с помощью которых соответствующие условия определяются для каждой партии имущества на базе сведений, сообщаемых страхователем страховщику в отношении этой партии имущества.

Признаки, по которым определяются партии имущества, подпадающие под страховую защиту, и условия страхования описываются в генеральном полисе.

Партии имущества, которые страхуются по генеральному полису, должны быть в такой степени однородными, а условия страхования для каждой из них до такой степени сходными, чтобы было возможным недвусмысленно описать в генеральном полисе способы определения существенных условий договора страхования относительно каждой партии из сведений о ней, получаемых страховщиком.

2. Обязанность сообщать необходимые сведения о каждой партии имущества является одной из главных обязанностей страхователя по генеральному полису, так как именно от надлежащего исполнения этой обязанности зависит возможность определения конкретного имущества, страховой суммы и премии (а возможно, и других условий) для конкретной партии.

Перечень таких сведений является существенным условием генерального полиса, и стороны обязаны согласовывать его при заключении договора. Желательно также согласовывать в полисе и сроки, в которые эти сведения должны быть сообщены. Например, сведения о каждой партии могут содержаться в товарно-транспортных накладных на груз, копии которых должны предоставляться страховщику не позднее чем на следующий день после отгрузки. В отношении этих сроков не действует правило п. 2 ст. 314 ГК: если сроки не установлены, сведения должны сообщаться немедленно по их получении.

Неисполнение обязанности сообщать сведения не приводит к прекращению страховой защиты, так как действующий генеральный полис предоставляет защиту в отношении всех партий имущества, соответствующих произведенному в нем описанию. Однако неисполнение этой обязанности может вызвать у страховщика убытки, связанные

с финансовым механизмом формирования резервов. Поэтому страхователь должен сообщать информацию страховщику вовремя и даже в том случае, если он не нуждается больше в страховой защите в отношении данной партии.

3. Генеральный полис, как и любой другой договор страхования, не может быть бессрочным (ст. 942 ГК). Однако кроме срока действия договора - существенного условия, общего для всех договоров страхования, - генеральный полис должен содержать еще одно существенное условие - о сроке, в течение которого партиям имущества будет предоставляться страховая защита. Например, договор может действовать год, а страховая защита предоставляться только в отношении партий груза, отправленных не позднее чем за 3 месяца до окончания срока действия договора.

Возможность предусмотреть такое условие в договоре страхования предусмотрена в п. 2 ст. 957 ГК, но для генерального полиса согласование этого условия является обязательным. Это не означает, что согласованный срок действия страховой защиты должен обязательно отличаться от срока действия договора, но он обязательно должен быть согласован, иначе генеральный полис не может считаться заключенным.

4. Генеральный полис является договором, а полисы, выдаваемые на конкретную партию имущества, не являются договорами, а лишь подтверждают существование договора. Однако если страхователь потребовал, страховщик выдал, а страхователь принял полис (п. 2 ст. 940 ГК) на конкретную партию с условиями, отличными от условий генерального полиса, то законодатель рассматривает полис на партию как своего рода дополнительное соглашение, меняющее условия генерального полиса в отношении данной партии.

Полис на партию может менять условия генерального полиса, только если требование о выдаче полиса и его принятие от страховщика осуществлены страхователем, но не кем-либо другим, поскольку менять условия заключенного договора могут только его стороны.

Статья 942. Существенные условия договора страхования

Комментарий к статье 942

1. В п. 1 ст. 432 ГК помимо предмета договора перечислены еще три типа существенных условий - условия, названные в законе существенными, условия, названные в законе необходимыми, и условия, заявленные в качестве существенных одной из сторон.

В комментируемой статье приведен перечень существенных условий договора страхования, которые относятся к одному из этих типов - условиям, названным существенными и в законе. Для договоров страхования имеются существенные условия и других типов, например, типовые формы договора страхования, упомянутые в п. 3 ст. 940 ГК, также включают в себя перечень существенных условий, относительно которых по заявлению одной из сторон (страховщика) должно быть достигнуто соглашение.

Существуют и условия, названные в законе необходимыми для договоров страхования. К условиям этого вида относятся порядок и срок внесения страховой премии - вряд ли можно иначе истолковать соответствующее императивное указание на порядок и срок внесения премии в норме п. 1 ст. 954 ГК.

В абз. 2 п. 2 ст. 11 Закона об организации страхового дела имеется норма, которая может быть истолкована как признание величины тарифа существенным условием договора страхования. Это толкование, однако, неверно, так как в соответствии с п. 2 ст. 954 ГК использование тарифов является правом, а не обязанностью страховщика, а в силу п. 2 ст. 3 ГК норма ст. 954 ГК имеет большую юридическую силу, чем соответствующая норма ст. 11 названного Закона.

2. Определенность имущества или иного имущественного интереса не означает, что объект страхования обязательно должен быть индивидуально определен в договоре: он

может быть определен родовыми признаками (например, при страховании товаров в обороте), а в некоторых случаях объект в договоре имущественного страхования может быть описан в форме способа, с помощью которого производится его индивидуальное определение в дальнейшем (ст. 941 ГК). Однако непременным условием является такое описание, чтобы при страховом случае не возникало сомнений: действительно ли вред причинен тому интересу, в отношении которого осуществлялось страхование.

3. Вопрос о необходимости индивидуально определять застрахованное лицо в договоре личного страхования следует решать так же, как и для договора имущественного страхования. Застрахованное лицо должно быть названо в договоре (п. 1 ст. 934 ГК), но вполне достаточна такая степень определенности в его названии, чтобы при страховом случае с конкретным лицом можно было однозначно определить, действительно ли о нем идет речь в договоре (см. п. 2 коммент. к ст. 931).

Следует также учитывать, что при назначении и замене выгодоприобретателя требуется волеизъявление застрахованного лица (п. 2 ст. 934, ст. 955 ГК), т.е. определенность должна обеспечиваться и в этих случаях.

Если застрахованное лицо в договоре названо, но индивидуально не определено, страховщику следует иметь в виду, что выплата ненадлежащему лицу может повлечь для него налоговые санкции.

4. Описание характера события, на случай наступления которого производится страхование, должно обеспечивать возможность доказывания факта его наступления.

Наступление страхового случая состоит в причинении вреда в результате возникшей опасности, от которой производится страхование (п. 6 информационного письма Президиума ВАС РФ от 28.11.2003 N 75). Поэтому подлежат доказыванию три составляющие страхового случая:

- факт возникновения опасности, от которой производится страхование;
- факт причинения вреда;
- причинно-следственная связь между этими событиями.

Это не означает, что, согласовывая в договоре характер страхового случая, в его описание следует обязательно включать все эти три составляющие. Иногда нет нужды доказывать каждую из трех составляющих страхового случая, так как закон, иные правовые акты или договор увязывают некоторые из составляющих между собой. Так, при перестраховании сама страховая выплата признается страховым случаем (п. 1 ст. 967 ГК), и дальнейших доказательств не требуется.

Характер причиненного вреда может являться составной частью описания страхового случая, например страхование на случай полной конструктивной гибели судна. Но описание может и не включать в себя указаний на характер вреда, и тогда страхование осуществляется на случай причинения любого вреда, например, при страховании имущества на случай пожара возмещается любой вред, причиненный пожаром.

Описание опасности или опасностей, от которых производится страхование, всегда в той или иной форме включается в описание страхового случая - не существует страхования от всех возможных опасностей, так как цена страховой услуги зависит от опасности.

Опасности, от которых производится страхование, обычно описываются следующим образом: перечисляются опасности, от которых производится страхование и исключения из числа этих опасностей. Например, страхование имущества на случай кражи или пожара - это перечень опасностей без исключений, а страхование на случай пожара, кроме пожара, вызванного умышленным поджогом, и на случай кражи, кроме кражи при пожаре, - это перечень опасностей с исключениями.

Описание причинно-следственной связи между возникновением опасности и причинением вреда, как правило, в договорах отсутствует. Подразумевается, что требование о выплате правомерно, только если опасность, от которой производилось страхование, явилась непосредственной причиной вреда.

Для определения непосредственной причины вреда разработана так называемая доктрина непосредственной причины, основное правило которой следующее: опасность считается непосредственной причиной вреда, если она является последней из причин, вызвавших вред, или если между нею и вредом имеется непрерывная цепочка событий, каждое последующее из которых является прямым следствием предыдущего. Например, смерть во время операции, необходимость в которой возникла в результате несчастного случая, является смертью от несчастного случая, однако, если во время этой операции вышло из строя оборудование жизнеобеспечения и пациент умер, данная смерть не является смертью от несчастного случая, так как непрерывная причинно-следственная цепочка между опасностью и вредом была нарушена.

Опасность, от которой производилось страхование, считается непосредственной причиной вреда и в том случае, если в непрерывной причинно-следственной цепочке она предшествует исключенной опасности. Например, при страховании на случай смерти от несчастного случая болезни исключены из числа опасностей, от которых производится страхование. Тем не менее, если несчастный случай привел к болезни, из-за которой человек умер, непосредственной причиной смерти считается несчастный случай, а не болезнь.

Наоборот, если в непрерывной причинно-следственной цепочке исключенная опасность предшествует опасности, от которой производилось страхование, непосредственной причиной вреда считается исключенная опасность. Например, при несчастном случае в результате дорожно-транспортного происшествия (ДТП) требование о выплате неправомерно, если ДТП является исключенной опасностью.

Если имеется несколько непосредственных причин вреда, не составляющих единую причинно-следственную цепочку, а конкурирующих между собой, и одной из них является исключенная опасность, она и считается непосредственной причиной вреда независимо от того, какова природа других конкурирующих причин. Если же исключенных опасностей среди конкурирующих причин нет, но среди них имеется опасность, от которой производилось страхование, непосредственной причиной вреда считается она.

Для того чтобы исключить применение доктрины непосредственной причины, стороны должны специально оговорить это в договоре, предусмотрев, что выплата производится и тогда, когда опасность является не непосредственной, а отдаленной причиной вреда. Например, указав в договоре "страхование на случай потери имущества, прямо или косвенно связанной с пожаром", можно требовать возмещения не только при уничтожении имущества в результате пожара, но и при краже имущества во время пожара, хотя пожар в этом случае и не является непосредственной причиной вреда, а лишь создает для этого предпосылку.

5. Страховая сумма является существенным условием договора страхования. Однако для некоторых специальных видов страхования, перечисленных в ст. 970 ГК, специальные законы могут устанавливать иные правила.

По договору медицинского страхования выплата возмещения ограничена не суммой, а программой медицинского страхования, т.е. обязанностью возместить расходы, связанные с определенным в договоре или нормативном акте перечнем и объемом медицинских услуг (ст. 4 Закона РФ от 28.06.1991 N 1499-1 "О медицинском страховании граждан в Российской Федерации" (в ред. от 02.04.1993) <1>).

<1> Ведомости РСФСР. 1991. N 27. Ст. 920; Ведомости РФ. 1993. N 17. Ст. 602.

Выплата возмещения по договору морского страхования также не во всех случаях ограничена определенной суммой (ст. 276 КТМ).

Выплаты по пенсионному страхованию производятся не в размере определенной суммы, а по пенсионным схемам (ст. 3 Федерального закона от 07.05.1998 N 75-ФЗ "О негосударственных пенсионных фондах" (в ред. от 09.05.2005) <1>).

<1> СЗ РФ. 1998. N 19. Ст. 2071; 2003. N 2. Ст. 166; 2005. N 19. Ст. 1755.

6. Договор страхования, в отличие от других видов договоров, не может заключаться на неопределенный срок.

Начало действия договора страхования всегда определено нормой п. 1 ст. 957 ГК.

Срок окончания действия договора страхования должен быть определенно согласован сторонами в договоре. При этом не обязательно, чтобы срок окончания действия договора определялся в виде конкретной даты.

Поскольку п. 3 ст. 425 ГК предусматривает, что договор действует до установленного в нем срока исполнения обязательств, если в нем не предусмотрено иное, то определенность срока окончания действия договора страхования может достигаться двумя способами. Первый - определить в договоре срок, по истечении которого прекращаются все обязательства по договору. Второй - определить в договоре срок исполнения каждого из обязательств по договору.

Срок исполнения страхового обязательства может быть определен только относительно момента наступления страхового случая (см. коммент. к ст. 957). Таким образом, при втором способе следует определить два срока - предельный срок наступления страховых случаев, после которого страховая защита не будет предоставлена (этот срок и называют обычно сроком действия договора, но это неверно), и срок выплаты возмещения или обеспечения после наступления страхового случая.

Статья 943. Определение условий договора страхования в правилах страхования

Комментарий к статье 943

1. Стандартные условия, на которых заключается договор страхования (правила страхования), должны быть у страховщика для каждого из видов страхования, перечисленных в его лицензии, так как при лицензировании он обязан представлять их в орган страхового надзора (подп. 10 п. 2 ст. 32 Закона об организации страхового дела). При этом по одному виду страхования может быть несколько правил страхования (п. 3 ст. 32.9 того же Закона). Это не означает, что договор страхования должен заключаться именно на условиях одного из вариантов правил. Заключение договора на условиях правил страхования - это право, а не обязанность страховщика. Однако существует и иная точка зрения, основанная на первом предложении п. 3 ст. 3 Закона об организации страхового дела, но ее нельзя признать верной, так как в силу п. 2 ст. 3 ГК нормы ГК имеют большую юридическую силу, чем нормы гражданского права, содержащиеся в других законах.

2. Поскольку правила утверждаются страховщиком или объединением страховщиков, возможная ссылка страховщика на то, что ему не известно содержание правил, является очевидной недобросовестностью, и законодатель ограничивает возможность такой аргументации. Для того чтобы условия правил страхования, которые защищают интересы страхователя (выгодоприобретателя), стали обязательными для страховщика, достаточно ссылки на правила страхования в договоре.

Наоборот, страхователь до заключения договора, очевидно, не знаком с содержанием правил, и страховщик, требуя от страхователя соблюдения правил, должен доказать, что содержание правил ему сообщено. Для того чтобы условия, содержащиеся в правилах, стали обязательными для страхователя (выгодоприобретателя), недостаточно сослаться в договоре на правила. Для этого должен быть доказан факт ознакомления страхователя с

содержанием соответствующих правил. При этом законодатель не только вводит обязанность доказывать, но и значительно ограничивает перечень допустимых доказательств.

Статья 944. Сведения, предоставляемые страхователем при заключении договора страхования

Комментарий к статье 944

1. Сопоставление толкования термина "страховой риск" в комментируемой статье с тем, которое дается в ст. 929 или в п. 3 ст. 936 ГК, отчетливо показывает неоднозначность в использовании законодателем термина "страховой риск" и двусмысленность, которая может возникнуть при употреблении этого термина в юридических документах (см. п. 11 коммент. к ст. 929).

2. При заключении договора страхования его стороны, как правило, неодинаково информированы о существенных обстоятельствах, влияющих на вероятность наступления страхового случая и размер возможных убытков. Страхователю известно об этом значительно больше, чем страховщику. Поэтому в английском праве был выработан принцип, носящий название "*uberrimae fide*". Содержание этого принципа в узком смысле состоит в том, что страхователь должен сообщить страховщику обо всех существенных обстоятельствах, влияющих на степень риска, о которых ему было известно или должно было быть известно при заключении договора, но не было известно и не должно было быть известно страховщику.

В комментируемой статье из принципа *uberrimae fide* сделано существенное изъятие, и речь идет только о тех обстоятельствах, о которых страхователю было известно при заключении договора, но не было известно и не должно было быть известно страховщику. Разницу можно продемонстрировать на примере страхования поставщиком своего предпринимательского риска на случай неоплаты поставленного товара покупателем. В обычных условиях оборота поставщик интересуется платежеспособностью покупателя, прежде чем поставить товар. Изъятие из принципа *uberrimae fide*, сделанное в комментируемой статье, дает возможность поставщику не заботиться об этом - он всегда может сослаться на то, что ему ничего не было известно о платежеспособности покупателя. Если бы принцип *uberrimae fide* действовал полностью, то страховщик мог бы требовать признания договора недействительным, так как ему не были сообщены сведения, о которых продавец хотя и не знал, но в обычных условиях оборота должен был знать.

Таким образом, комментируемая статья ведет в определенной степени к безответственности страхователя. Закон не обязывает его принять все необходимые меры для получения информации о степени риска, которые он принял бы, если бы не был застрахован. Это существенно усложняет работу страховщика, который должен побудить страхователя собрать необходимую информацию, задав соответствующие вопросы.

В отличие от остальных договоров страхования для договоров морского страхования принцип *uberrimae fide* действует в полном объеме (ст. 250 КТМ).

3. Существенные в смысле комментируемой статьи обстоятельства по их материальному содержанию делятся на следующие категории:

а) обстоятельства, позволяющие предположить, что опасность, от которой производится страхование, создает для объекта страхования большую угрозу, чем обычно. Например, при страховании автотранспорта такими обстоятельствами являются наличие гаража и его месторасположение;

б) обстоятельства, позволяющие предположить, что у застрахованного лица имеются специфические мотивы, в связи с чем это лицо не будет соблюдать обычные меры предосторожности. Например, при страховании имущества таким обстоятельством может

являться завышенная оценка действительной стоимости имущества, и у его владельца, кроме интереса в сохранении имущества, в действительности имеется и спекулятивный интерес;

в) обстоятельства, свидетельствующие о том, что при страховом случае будет причинен больший вред, чем, как это можно предположить, обычно причиняется в таких случаях. Например, при страховании ответственности перевозчика на случай причинения вреда грузу таким обстоятельством может являться условие договора перевозки, устанавливающее большую, чем обычно, ответственность за утрату или повреждение груза;

г) обстоятельства, свидетельствующие о так называемом моральном риске. Например, при страховании на случай кражи к таким обстоятельствам относится криминальное прошлое выгодоприобретателя, при страховании имущества - тот факт, что ранее это имущество уже было застраховано, но предыдущий страховщик отказался продлить действие договора и т.д.;

д) все обстоятельства, которые считает существенными страховщик.

В комментируемой статье речь идет только о тех обстоятельствах, которые известны страхователю до заключения договора. Если страхователю стало известно о подобных обстоятельствах после заключения договора, применяются правила ст. 959 ГК.

4. Существенные в смысле комментируемой статьи обстоятельства по последствиям, которые возникают вследствие умолчания о них или сообщения от них ложных сведений, делятся на следующие категории:

а) обстоятельства, о которых страхователь сообщил страховщику информацию, соответствующую действительности;

б) обстоятельства, о которых страхователь сообщил страховщику информацию, не соответствующую действительности;

в) обстоятельства, о которых страхователь не сообщил никакой информации, хотя страховщик о ней запрашивал;

г) обстоятельства, о которых страхователь не сообщил никакой информации и страховщик о ней не запрашивал.

Комментируемая статья предусматривает последствия, которые применяются при обнаружении после заключения договора обстоятельств, относящихся к категориям "б" и "в".

Сообщение позитивной информации, не соответствующей действительности, является заведомой ложью, поскольку речь идет лишь о тех обстоятельствах, относительно которых установлено, что они известны страхователю. Следовательно, обнаружив после заключения договора такие обстоятельства, страховщик вправе требовать признания договора страхования недействительным с применением последствий п. 2 ст. 179 ГК. Кроме того, страховщик вправе требовать расторжения или изменения такого договора по основаниям ст. 451 ГК.

Если после заключения договора будут обнаружены обстоятельства категории "в", страховщик не вправе требовать изменения или расторжения договора по основаниям ст. 451 ГК или признания договора страхования недействительным по основаниям ст. 168 ГК. Это, однако, не означает, что другое лицо не может требовать в этом случае признания договора недействительным по основаниям ст. 168 ГК с применением общих последствий недействительности сделок.

На практике возник вопрос о последствиях в случае, если после заключения договора страхования будут обнаружены обстоятельства категории "г". Комментируемая статья таких последствий не предусматривает. Тем не менее наличие информации о степени риска влияет на величину страховой премии. Соответственно, при отсутствии такой информации воля страховщика, направленная на заключение договора страхования, порочна, а следовательно, договор должен признаваться недействительным. Судебная практика, однако, исключает такую возможность (п. 14 информационного письма

Президиума ВАС РФ от 28.11.2003 N 75 "Обзор практики рассмотрения споров, связанных с исполнением договоров страхования"). Таким образом, практика, по существу, освобождает страхователя от неблагоприятных последствий умолчания об истинной степени риска.

Статья 945. Право страховщика на оценку страхового риска

Комментарий к статье 945

1. Никто не обязан предоставлять для осмотра или экспертизы свое имущество и тем более подвергаться обследованию с целью определения состояния здоровья. Однако именно от стоимости имущества и состояния здоровья застрахованного лица зависит плата за страхование (страховая премия). Учитывая, что в определенных случаях страхователь может принудить страховщика заключить договор страхования (личное, обязательное страхование) с использованием процедур ст. 445 ГК, законодатель предоставил страховщику возможность произвести соответствующие осмотр, экспертизу или обследование при заключении договора.

Право страховщика произвести указанные действия не означает, что страховщик может требовать их принудительного проведения, но он может отказаться от заключения договора страхования, если возможность их проведения ему не предоставлена.

Комментируемая статья ограничивает права страховщика на проведение определенных действий. Он может проводить только осмотр и экспертизу имущества и обследование с целью определения состояния здоровья. Это означает, что при применении страхователем процедур принуждения к заключению договора (ст. 445 ГК) страховщик не может отказаться от заключения договора на том основании, что в отношении страхователей или застрахованных лиц ему не была предоставлена возможность проведения иных действий или действий с иной целью.

2. Право страхователя доказывать, что выводы страховщика относительно стоимости имущества или здоровья застрахованного неверны, также предусмотрено на случай применения процедур ст. 445 ГК для принуждения страховщика к заключению договора. Кроме того, это право имеет существенное значение в спорах со страховщиком относительно страховой стоимости имущества, когда страховая стоимость не указана в договоре (ст. 951 ГК).

Статья 946. Тайна страхования

Комментарий к статье 946

В комментируемой статье дано определение тайны страхования. К ней относятся ставшие известными страховщику сведения, составляющие служебную и (или) коммерческую тайну страхователей, выгодоприобретателей и застрахованных лиц, а также личную и (или) семейную тайну этих лиц. Ответственность страховщика за нарушение тайны страхования носит общий характер ответственности, установленной за разглашение этих видов тайны. Специальной ответственности не устанавливается.

Статья 947. Страховая сумма

Комментарий к статье 947

1. В ст. 10 Закона об организации страхового дела дано несколько иное определение страховой суммы: "Страховая сумма - денежная сумма... исходя из которой устанавливаются размер страховой премии и страховой выплаты...". В этом определении

содержатся две нормы: ограничение суммы выплаты и требование применять для расчета страховой премии тарифы (п. 2 ст. 954 ГК). В комментируемой статье законодатель сохранил только ту часть определения страховой суммы, которая связана с ограничением размера выплаты, так как в п. 2 ст. 954 ГК недвусмысленно установлено, что применение тарифов не обязанность, а право страховщика.

2. Страховая сумма ограничивает размер выплаты страхователю по-разному для договора имущественного и для договора личного страхования. Для имущественного страхования - это сумма, в пределах которой страховщик выплачивает возмещение (ст. 929 ГК), для личного страхования - это сумма, которая выплачивается в качестве страхового обеспечения (ст. 934 ГК).

Стороны не ограничены в своем праве определять страховую сумму в договоре страхования, кроме договоров страхования имущества и предпринимательского риска. При этих видах страхования страховая сумма не может превышать установленную величину, которая носит название страховой стоимости.

Договоры страхования предпринимательского риска и имущества, в которых страховая сумма превышает установленный предел, могли бы признаваться недействительными в целом по основаниям ст. 168 ГК как не соответствующие п. 2 комментируемой статьи, если бы эта норма не содержала диспозитивную оговорку "если договором не предусмотрено иное". Из-за наличия этой оговорки договор страхования предпринимательского риска или имущества со страховой суммой, превышающей страховую стоимость, не противоречит закону в целом. В части страховой суммы, превышающей страховую стоимость, он ничтожен по основанию п. 1 ст. 951 ГК, а в остальной части договор остается действительным.

3. При валютном страховании, когда в соответствии с валютным законодательством и соглашением сторон эффективный платеж производится в иностранной валюте, страховая сумма также выражается в этой валюте. Однако страховая сумма может быть выражена в иностранной валюте и вообще в любых условных единицах, и в том случае, когда эффективный платеж производится в рублях или в рублях по курсу соответствующей условной единицы.

Для договоров имущественного страхования запись страховой суммы в условных единицах не означает, что и страховая выплата должна производиться в рублях по курсу этой условной единицы.

Для этого в договоре должно содержаться условие о выплате возмещения в рублях по курсу условной единицы на день платежа. Однако это условие просто нет необходимости включать в договор, так как если цены, по которым определяются подлежащие возмещению убытки, выражены в рублях по курсу данной условной единицы на день платежа, то размер убытков автоматически будет определяться в условных единицах. Иными словами, независимо от того, в каких единицах выражена страховая сумма, в договоре целесообразно согласовывать не платеж в рублях по курсу условной единицы, а цены, по которым будут определяться подлежащие возмещению убытки.

4. Страховая стоимость имущества - это его действительная стоимость в месте нахождения имущества на день заключения договора, иными словами, та среднерыночная цена, по которой это имущество в данном месте и в данное время можно продать. Однако такая оценка не всегда совпадает с денежной оценкой самого имущества. Имущество организаций оценивается по правилам абз. 2 п. 1 ст. 11 Закона о бухучете:

для покупного имущества - по цене, за которую оно фактически было приобретено, плюс расходы, связанные с его приобретением;

для вновь созданного имущества - по расходам на его создание;

для безвозмездно полученного имущества - по среднерыночной цене.

Балансовая стоимость имущества и его страховая стоимость - разные величины, и они совпадают только для безвозмездно полученного имущества.

Существует мнение, что Закон о бухучете не подлежит применению при оценке страховой стоимости имущества, так как область правового регулирования этого закона - хозяйственные операции и их бухгалтерский учет, определение же страховой стоимости имущества не относится к хозяйственным операциям <1>. Эта грубая и принципиальная ошибка допускается теми, кто не видит или не хочет видеть взаимосвязь между сделками и их финансовыми последствиями. Между тем в ст. 1 данного Закона записано: "Бухгалтерский учет представляет собой упорядоченную систему сбора, регистрации и обобщения информации в денежном выражении об имуществе, обязательствах организации и их движении...". Таким образом, ко всем тем отношениям, где необходимо денежное выражение информации об имуществе, очевидно, применяется Закон о бухучете.

<1> Новиков И. Быть или не быть валютной оговорке // Экономика и жизнь. 2000. N 35.

В соответствии со ст. ст. 8 и 11 Закона о бухучете действительная стоимость имущества определяется в рублях. Поскольку страховая стоимость имущества - это его действительная стоимость в момент заключения договора, то при существенном росте цен действительная стоимость имущества и размер убытков, подлежащих возмещению, могут оказаться выше страховой стоимости. Если страховая сумма выражена в условных единицах, отражающих реальную инфляцию, размер убытков, превысив страховую стоимость, может не превысить страховую сумму. В этом случае договор страхования имущества окажется заключенным на сумму выше страховой стоимости и в этой части недействительным (п. 1 ст. 951 ГК), а выплата в соответствующей части - неосновательной.

Однако при рассмотренной ситуации договор страхования не следует рассматривать только как договор страхования имущества. Он является договором страхования риска, утраты и повреждения имущества (страхования имущества) только в части страховой стоимости. В части превышения страховой суммы над страховой стоимостью - это договор страхования риска превышения реальных убытков от утраты и повреждения имущества страховой стоимости в результате инфляции. Таким образом, такой договор страхования является комплексным со страховой суммой, установленной в целом по двум рискам. Такие договоры часто встречаются, например, при автостраховании, когда комплексно страхуется и само имущество на случай его утраты и повреждения, и риск утраты товарного вида. Страховая же сумма устанавливается в целом по обоим рискам.

В соответствии с п. 2 ст. 1 Закона о бухучете он применяется только к имуществу организаций, однако по аналогии следует, по-видимому, подходить и к оценке имущества граждан.

5. Страховая стоимость для предпринимательского риска легко определяется тогда, когда страхование производится на случай неисполнения обязательств контрагентом предпринимателя. Поскольку известен характер обязательства, можно произвести примерную оценку убытков от его неисполнения или ненадлежащего исполнения.

Гораздо сложнее оценить возможные убытки из-за изменения условий деятельности предпринимателя, так как заранее редко бывает известно, как именно эти условия изменятся.

В любом случае при заключении договора оценку возможных убытков целесообразно документально оформить и приложить к договору страхования, чтобы в дальнейшем не возникало споров со страхователем о выплате и с налоговыми органами о ее правомерности, поскольку у страховщика налогооблагаемая база для налога на прибыль уменьшается на величину выплаты.

6. Страховая сумма - это сумма, которую или в пределах которой страховщик обязан произвести выплату по одному страховому случаю. Для личного страхования это следует

из текста ст. 934 ГК. Текст ст. 929 ГК сформулирован не так однозначно, поэтому на начальном этапе развития страхования страховщики считали, что страховая сумма ограничивает не выплату по одному страховому случаю, а все выплаты по договору суммарно. Однако судебная практика внесла коррективы, и в настоящее время исходят из того, что страховая сумма ограничивает выплату по одному страховому случаю и не ограничивает суммарный размер выплат по нескольким последовательно наступившим страховым случаям. Поэтому в договорах имущественного страхования иногда наряду со страховой суммой стали указывать и так называемый лимит ответственности по договору. При этом имеется в виду, что эта величина ограничивает размер выплат по договору в целом за весь период его действия.

В КТМ, напротив, этот вопрос разрешен однозначно. В соответствии со ст. 276 КТМ страховая сумма ограничивает размер выплаты по одному страховому случаю, а общий размер выплат по договору при последовательных страховых случаях ничем не ограничен.

Статья 948. Оспаривание страховой стоимости имущества

Комментарий к статье 948

1. Здесь имеется в виду, что страховая стоимость имущества, указанная в договоре, не может оспариваться сторонами договора или иными участниками страховых отношений после того, как договор заключен. Это не означает, что она не может оспариваться в рамках иных отношений, в частности налоговым органом или перестраховщиком, которые могут поставить вопрос о завышении страховой стоимости и неправомерности соответствующей части выплаты.

Страховая стоимость для предпринимательского риска может оспариваться в любом случае, даже если она является одним из условий заключенного договора.

2. Страховщик может быть введен в заблуждение относительно страховой стоимости имущества любым лицом, не обязательно страхователем или иным участником страховых отношений. Если он не воспользовался своим правом (п. 1 ст. 945 ГК), он может оспаривать страховую стоимость независимо от того, кем он был введен в заблуждение.

Использование категории умысла по отношению к гражданам не вызывает сомнений. Однако участниками страховых отношений часто являются организации, но вопрос о том, что считать умышленным поведением организации, является весьма спорным и не имеет устойчивого толкования. Организация осуществляет свою дееспособность через свои органы (ст. 53 ГК), которые часто бывают коллегиальными. Ни судебная практика, ни доктрина пока не выработали категории умышленного поведения коллектива людей. В каждом конкретном случае, когда от решения вопроса о наличии умысла зависит разрешение дела, судебная практика пытается найти конкретных людей, которые действовали в данном случае от имени организации, и определить их психическое отношение к содеянному. Однако общие подходы здесь отсутствуют.

Статья 949. Неполное имущественное страхование

Комментарий к статье 949

Способ расчета величины возмещения, предусмотренный в комментируемой статье, называют пропорциональным возмещением. Оно производится независимо от того, указана страховая стоимость в договоре или не указана. Если страховая стоимость в договоре не указана и не предусмотрена выплата возмещения в сумме, большей, чем при пропорциональном возмещении, страховщик тем не менее должен иметь оценку страховой стоимости, поскольку повышенный размер выплаты, если он не предусмотрен договором, может привести к налоговым санкциям.

Статья 950. Дополнительное имущественное страхование

Комментарий к статье 950

1. В комментируемой статье вводится правило, выполнение которого страховщику очень трудно обеспечить чисто технически: он не может контролировать взаимоотношения страхователя с другими страховщиками. Однако при несоблюдении этого правила у страховщика может наступать налоговая ответственность за повышенный размер выплаты, даже если правило нарушено в результате действий страхователя. Поэтому страховщику следует внимательно следить за тем, чтобы страховая сумма соответствовала страховой стоимости. Обнаружив, что по заключенному договору производится неполное страхование, следует включить в него условие, обеспечивающее выполнение ограничения, предусмотренного комментируемой статьей, и обязанность страхователя возместить убытки при нарушении этого условия.

Лучше всего формально запросить соответствующие сведения у страхователя. Эти сведения, без сомнения, относятся к факторам, существенно влияющим на степень риска, как это понимается в ст. 944 ГК (в данном случае на размер возможных убытков, подлежащих возмещению). Следовательно, если будут сообщены ложные сведения, то могут быть применены последствия, предусмотренные п. 3 ст. 944 ГК.

2. Это правило имеет исключение, описанное в ст. 952 ГК. Как показано в комментарии к ст. 952, правило, установленное в комментируемой статье, применяется, только если дополнительное страхование того же объекта страхования производится на случай причинения того же вреда, что и первоначальное страхование. В ином случае применяются правила ст. 952 ГК.

Статья 951. Последствия страхования сверх страховой стоимости

Комментарий к статье 951

1. Ничтожность договора в части страховой суммы, превышающей страховую стоимость, означает, прежде всего, что страховщик по договору страхования имущества или предпринимательского риска, в котором страховая сумма превышает страховую стоимость, обязан выплатить возмещение только в пределах страховой стоимости.

Выплата возмещения, большего страховой стоимости, влечет последствия недействительности сделок, предусмотренные ст. 167 ГК, т.е. обязанность страхователя возвратить излишне полученную сумму с начислением процентов по ст. 395 ГК.

Кроме того, такая выплата может повлечь для страховщика налоговые санкции, поскольку он не только не обязан выплачивать сумму, превышающую страховую стоимость, но и не вправе ее выплачивать (см. п. 9 коммент. к ст. 929).

Правило данной статьи очень важно, так как позволяет признать недействительной часть сделки по иным основаниям, чем те, что предусмотрены в ст. 180 ГК. Действительно, для признания недействительной только части сделки с сохранением других ее частей в соответствии со ст. 180 ГК необходимо доказать, что сделка была бы заключена и без включения в нее недействительной части. В случае превышения страховой суммы над страховой стоимостью возможны различные мнения о том, была бы заключена сделка на меньшую сумму или не была бы, - во всяком случае здесь есть предмет для спора. В комментируемой статье законодатель устранил этот предмет.

2. В случае, когда страховая премия рассчитывается по тарифам (п. 2 ст. 954 ГК), размер страховой премии также зависит от страховой суммы. При превышении страховой суммы над страховой стоимостью в комментируемой статье предусмотрены специальные последствия уплаты страховой премии в размере большем, чем следовало бы уплатить,

если бы за основу при расчете премии бралась не страховая сумма, а страховая стоимость. Эти последствия состоят в следующем (п. 2 комментируемой статьи):

а) неуплаченная часть страховой премии корректируется по специальной формуле:

$$\frac{\text{Скорректированный взнос}}{\text{Взнос по договору}} = \frac{\text{Страховая стоимость}}{\text{Страховая сумма по договору}};$$

б) уже уплаченная страховая премия не возвращается, так как коррекции подлежит только оставшаяся неуплаченной часть премии.

3. При обмане со стороны страхователя относительно соотношения страховой суммы и страховой стоимости договор страхования оспорим в целом. Это соответствует нормам ст. 179 ГК. Однако в части превышения страховой суммы над страховой стоимостью он остается ничтожным. Если обман совершен не страхователем, а иным лицом, договор страхования в соответствующей части ничтожен, а в остальном остается действительным.

Относительно категории обмана см. коммент. к ст. 179.

4. Использование законодателем в п. 4 комментируемой статьи термина "объект" создает принципиальную неопределенность. С одной стороны, подп. 1 п. 1 ст. 942 ГК требует, чтобы термин "объект" понимался как страховой интерес. С другой стороны, если истолковывать термин "объект" в значении "страховой интерес", то норма п. 4 данной статьи противоречит норме ст. 952 ГК, так как ст. 952 как раз и позволяет страховать один и тот же интерес от разных страховых рисков с превышением страховой суммы над страховой стоимостью.

По этому вопросу см. также коммент. к ст. 952.

5. Из формулировки правила абз. 2 п. 4 комментируемой статьи следует, что сокращению подлежат не только суммы страхового возмещения, выплачиваемые по каждому договору страхования, но и страховые суммы по каждому договору. Перед расчетом страхового возмещения должны быть определены новые страховые суммы по каждому договору страхования следующим образом:

$$\frac{\text{Откорректированная сумма}}{\text{Первоначальная сумма}} = \frac{\text{Страховая сумма}}{\text{Сумма первоначальных сумм}}.$$

После этого расчет возмещения по каждому договору легко производится на основе правила ст. 949 ГК с использованием скорректированных страховых сумм.

Следует отметить, что в п. 3 ст. 10 Закона об организации страхового дела было установлено иное правило корректировки, но с 1 марта 1996 г. оно утратило силу.

Статья 952. Имущественное страхование от разных страховых рисков

Комментарий к статье 952

1. Термин "страхование от разных страховых рисков" в комментируемой статье следует понимать как страхование одного и того же интереса на случай наступления разных событий. Поскольку события, на случай наступления которых производится страхование, состоят в причинении вреда определенной опасностью, то они могут различаться между собой как по характеру опасности, так и по характеру причиненного вреда. Они также могут различаться по обоим признакам.

Страхование по разным договорам одного и того же страхового интереса на случай наступления разных событий может производиться на сумму, в целом большую страховой

стоимости, кроме малопонятного исключения, предусмотренного в п. 2 комментируемой статьи.

2. В п. 2 комментируемой статьи последствия наступления страхового случая и сам страховой случай рассматриваются как разные события. Эта же позиция занята законодателем и в ст. 929 ГК, т.е. законодатель последовательно проводит мысль о том, что страховой случай и факт причинения вреда - это различные события. Иными словами, с этой точки зрения страховой случай - это опасность, от которой производится страхование, а причиненный вред - результат воздействия этой опасности.

Если исходить из этой точки зрения, то текст п. 2 следует прочитать так: "Страхование от разных рисков, из которого вытекает обязанность страховщика выплатить возмещения за одни и те же последствия, возникшие в результате воздействия одной и той же опасности". Не очень понятно, чем различаются страховые риски, если и опасности, и их последствия одни и те же.

Иная позиция, из которой исходит данный комментарий, предполагает, что и опасность, от которой производится страхование, и причинение вреда являются составной частью страхового случая. Но даже если исходить из этого, норма п. 2 тем не менее остается весьма туманной и неопределенной, поскольку в ней также допускаются одни и те же последствия одного и того же страхового случая (иного при данной концепции и не может быть) при разных страховых рисках. Также не очень понятно, как это вообще может быть.

Таким образом, предусмотренное в п. 2 исключение из правила, по которому страхование одного и того же объекта от разных страховых рисков может осуществляться на сумму, большую страховой стоимости, непонятно, с какой точки зрения его не рассматривать. Во всяком случае, для этой нормы не удалось найти подходящего толкования.

Статья 953. Сострахование

Комментарий к статье 953

1. Сострахование предоставляет страховщикам возможность разделить ответственность по одному страховому обязательству или по нескольким страховым обязательствам, вытекающим из одного договора страхования, с другими страховщиками, в отличие от перестрахования, которое такой возможности не предоставляет (см. коммент. к ст. 967).

Ответственность станет долевой, как это установлено в ст. 321 ГК, только если соответствующие доли распределены между страховщиками в самом договоре страхования. Страховщики практикуют распределение долей не в договорах страхования, а в договорах типа совместной деятельности, которые они заключают между собой без участия страхователя. Такой способ оформления отношений не влияет на право страхователя предъявить требование к состраховщикам солидарно (ст. 323 ГК) и, следовательно, на деле не разделяет ответственность.

В договорах сострахования часто выделяется страховщик-лидер, который ведет дела со страхователем от имени всех состраховщиков. Для этого он должен иметь от других состраховщиков надлежаще оформленную доверенность.

2. Часто встречаются случаи, когда по одному договору сострахования страхуются несколько видов интересов. Например, при страховании строительно-монтажных рисков в одном договоре страхуется и имущество, и ответственность, и предпринимательский риск участников строительства.

Возможность разделения ответственности при состраховании по таким договорам зависит от наличия соответствующих лицензий у состраховщиков. Если все состраховщики имеют лицензии на страхование всех видов страхуемых интересов,

ответственность состраховщиков может быть разделена как по объектам страхования, так и в отношении одного объекта страхования. Если же один из состраховщиков не имеет лицензии на страхование какого-то из видов, он не может принимать на себя долю ответственности по соответствующему объекту. Если это тем не менее произошло, договор сострахования в этой части оспорим по основаниям ст. 173 ГК, но признание его недействительным по иску страхователя невозможно, поскольку ст. 173 предусматривает ограниченный круг субъектов, имеющих в этом случае право на иск.

Если же страхователь воспользовался своим правом солидарного требования, которое предусмотрено комментируемой статьей, но предъявил требование к состраховщику, не имеющему лицензии на соответствующий вид страхования, состраховщик может предъявить встречный иск о недействительности договора в этой части по основаниям ст. 173 ГК и тем самым избежать выплаты соответствующей части возмещения.

Статья 954. Страховая премия и страховые взносы

Комментарий к статье 954

1. Весьма существенным в комментируемой статье является точное определение правовой природы страховой премии как платы за оказание страховой услуги. Вокруг этого до сих пор не прекращаются дискуссии из-за экономической природы страховой премии.

Действительно, премия, как правило, определяется по тарифам (определенный процент от страховой суммы), которые рассчитываются на основании статистики страховых случаев. Тарифы рассчитываются таким образом, чтобы статистически соблюдался следующий принцип (принцип эквивалентности): по данной группе страховых рисков собранная всеми страховщиками премия должна быть в среднем примерно равна общей сумме выплат плюс небольшой доход страховщиков. Таким образом, возникает представление о премии как о средствах страхователей, отложенных ими на случай неприятностей и переданных временно страховщикам в управление. Это представление еще более усиливается из-за того, что страховщик ограничен в своем праве распоряжаться средствами страховых резервов, на формирование которых идет большая часть премии. Отсюда напрашивается вывод о правовой природе средств резервов как о средствах страхователей. Особенно часто с такой точкой зрения приходится сталкиваться при накопительном страховании жизни.

Комментируемая статья недвусмысленно определяет премию как плату за услугу. Следовательно, как и любая плата за услугу, премия является собственностью страховщика.

Что же касается использования тарифов при определении размера страховой премии, комментируемая статья и здесь дает однозначное разъяснение. Это разъяснение полностью совпадает с тем, что сказано о правилах страхования в ст. 943 ГК. Правоспособность страховщика не ограничивается использованием тарифов, депонированных в органе страхового надзора. Страховщик может вообще не использовать тарифы, однако использование недепонированных тарифов может повлечь отзыв лицензии.

Только в установленных законом случаях использование определенных тарифов обязательно, и определение размера премии другим способом влечет недействительность договора страхования на основании ст. 168 ГК. Тарифы определяются законом в основном при обязательном страховании.

2. Порядок и сроки уплаты страховой премии являются существенным условием договора страхования. Это непосредственно следует из п. 1 комментируемой статьи, где указано, что страхователь (выгодоприобретатель) обязан уплатить премию в порядке и в

сроки, установленные договором. Следовательно, законом установлена необходимость этих условий в договоре страхования, т.е. в соответствии с п. 1 ст. 432 ГК они являются его существенными условиями.

Премия может уплачиваться единовременно или в рассрочку. В последнем случае платежи называются взносами. Может предусматриваться отсрочка уплаты премии или первого взноса.

Эти механизмы очень удобно использовать для регулирования взаимоотношений по договору страхования. Во-первых, при неуплате в срок очередного взноса можно в договоре предусмотреть различные неблагоприятные последствия, вплоть до досрочного прекращения действия договора (см. п. 4 коммент. к настоящей статье). Во-вторых, механизм рассрочки можно использовать, чтобы избежать риска переплаты премии при неизвестной заранее страховой стоимости, как это показано в коммент. к ст. 951. В-третьих, при отсрочке или рассрочке обязательство по уплате премии можно оформить векселем в соответствии с п. 1 ст. 823, ст. ст. 818 и 815 ГК, но при этом следует помнить, что соответствующее соглашение должно быть совершено в письменной форме (п. 2 ст. 818 ГК). Возможны также и другие удобные формы использования этих механизмов.

Страховщик вправе требовать от страхователя уплаты страховой премии только после того, как договор вступит в силу, т.е. когда у страхователя возникнет обязательство по уплате премии.

Текст п. 1 комментируемой статьи еще раз подтверждает правило ст. 939 ГК о возможности возложения уплаты премии на выгодоприобретателя. Императивное указание в п. 1 ст. 934 ГК на страхователя как на единственного плательщика премии по договору личного страхования не следует воспринимать как обязательное (см. коммент. к ст. 934).

3. Платеж части премии является страховым взносом только в том случае, если договором предусмотрена рассрочка по уплате страховой премии. Если в договоре рассрочка не предусмотрена, платеж части премии не является страховым взносом. Поэтому платеж части премии в отсутствие согласованной сторонами рассрочки не влечет вступления в силу договора страхования до тех пор, пока не уплачена вся премия (ст. 957 ГК). Напротив, платеж части премии, когда рассрочка согласована сторонами, является первым взносом и в соответствии со ст. 957 влечет вступление договора страхования в силу, несмотря на то что вся премия не уплачена.

Очень часто в том случае, когда страхователем является иностранное лицо и эффективный платеж премии осуществляется в иностранной валюте, стороны не согласовывают судьбу комиссии, которую взимают банки за перевод денег. В результате страхователь переводит премию в полном объеме, но к страховщику она попадает не полностью, а за вычетом банковской комиссии. Поскольку при безналичных расчетах денежное обязательство считается исполненным в момент поступления денег на счет кредитора, в рассматриваемом случае премия не может считаться уплаченной, а договор не вступит в силу.

Однако на практике дело обстоит не так однозначно. Страхователи часто платят в рассрочку и при отсутствии соответствующего соглашения сторон, а страховщики принимают соответствующую оплату по частям и формируют из нее резервы при том, что в силу ст. 311 ГК страховщик вправе не принимать исполнения по частям. Суды рассматривают такое поведение сторон как достижение соглашения об оплате премии в рассрочку (например, дело ФАС МО от 20.02.2002 N КГ-А41/635-02).

4. В судебной практике встречается подход, который исходит из наличия системной связи между нормами п. п. 3 и 4 ст. 954 ГК. При таком подходе право страховщика зачесть просроченный взнос рассматривается не в качестве одного из возможных, а как единственно возможное последствие неуплаты в срок очередного взноса и, соответственно, признается недействительным условие договора о прекращении действия договора страхования в случае просрочки внесения очередного взноса. Этот подход,

очевидно, реализующий идею защиты слабой стороны, обосновывается тем, что просрочка уплаты взноса и прекращение страховой защиты несоизмеримы по своим неблагоприятным последствиям для сторон. В результате возникла дискуссия, и однозначного ответа на вопрос о возможности прекращения действия договора как последствия неуплаты в срок очередного взноса в настоящее время нет.

Статья 955. Замена застрахованного лица

Комментарий к статье 955

1. Застрахованные лица, не являющиеся страхователями, встречаются в различных видах страхования. Из названных в гл. 48 - в договорах страхования ответственности за причинение вреда, личного страхования. Условие договора страхования о застрахованном лице согласуется сторонами при заключении договора. Для большинства видов договоров замена застрахованного лица возможна при соглашении сторон, однако для договоров страхования ответственности за причинение вреда и личного страхования комментируемая статья вводит специальное регулирование такой замены.

2. При страховании ответственности за причинение вреда разрешена односторонняя замена страхователем застрахованного, но только при письменном уведомлении страховщика. Иными словами, допустимым является только письменное доказательство того, что страховщик знает о замене. Устное доказательство недопустимо, и показания свидетелей не будут приняты судом при возникновении спора.

В договоре личного страхования не только не допускается односторонняя замена застрахованного, но для замены недостаточно и двустороннего волеизъявления сторон договора - требуется согласие самого застрахованного.

Статья 956. Замена выгодоприобретателя

Комментарий к статье 956

1. Если в ст. 955 ГК регулируется возможность замены застрахованного только в двух видах договоров - ответственности за причинение вреда и личного страхования, то в комментируемой статье регулируется возможность замены выгодоприобретателя в любых договорах страхования, а именно: в любом договоре допускается односторонняя замена выгодоприобретателя, названного в договоре (относительно понятия "назван" см. коммент. к ст. ст. 931 и 942).

Ограничение свободной замены страхователем выгодоприобретателя предусмотрено лишь для личного страхования (п. 2 ст. 934 ГК). Ошибочно толкуя это правило комментируемой статьи, страховщики иногда производят выплаты по договорам личного страхования выгодоприобретателям, назначенным или замененным не страхователем с согласия застрахованного, а самим застрахованным. Такие выплаты незаконны, так как застрахованные не являются сторонами договора и их волеизъявление не может служить основанием для изменения его условий.

Однако и для имущественного страхования установленный комментируемой статьей режим свободной замены выгодоприобретателя является иллюзией. В договоре страхования имущества выгодоприобретатель должен быть заинтересован в сохранении имущества, т.е. замена выгодоприобретателя возможна только при переходе интереса. В договорах страхования ответственности (за причинение вреда и договорной) выгодоприобретатель назначен законом и не может быть изменен волеизъявлением сторон. В договоре страхования предпринимательского риска выгодоприобретатель вообще отсутствует.

2. Возможность односторонней замены исчерпывается при предъявлении выгодоприобретателем требования о выплате и после выполнения им какой-либо обязанности страхователя (ст. 939 ГК). Первое из этих правил корреспондирует с п. 2 ст. 430 ГК. Однако в ст. 430 ГК это правило носит диспозитивный характер, а в комментируемой статье - императивный. Второе из этих правил совершенно новое.

3. Наличие установленных в комментируемой статье правил односторонней замены не означает, что им подчиняется и замена по соглашению сторон. Возможность замены выгодоприобретателя по соглашению сторон регулируется только п. 2 ст. 430 ГК. Естественно, при личном страховании требуется письменное согласие застрахованного лица (п. 2 ст. 934 ГК).

Статья 957. Начало действия договора страхования

Комментарий к статье 957

1. Из ст. 940 ГК следует, что договор страхования является консенсуальным, т.е. для его заключения сторонам достаточно достигнуть соглашения. По общему правилу ст. 425 ГК действие договора начинается с момента заключения и может быть распространено на предыдущие отношения. Но ст. 425 ГК не предусматривает возможности отсрочить вступление заключенного договора в силу. Правило комментируемой статьи предоставляет сторонам такое право.

Следует определить момент возникновения обязательств из такого договора. Возникают ли они в момент его заключения или в момент вступления в силу и в связи с этим может ли страховщик принудительно требовать от страхователя внесения премии на основании заключенного, но не вступившего в силу договора?

Отрицательный ответ на этот вопрос уже дан судебной практикой: страховщик не вправе требовать от страхователя уплаты страховой премии до вступления договора страхования в силу. Иными словами, обязательства из договора страхования возникают не тогда, когда он заключен, а когда начинается его действие. Следовательно, условие договора об уплате страховой премии может стать обязательством, только если стороны установят иной момент вступления договора в силу.

2. По общему правилу п. 2 ст. 425 ГК стороны могут распространить действие договора на предыдущие взаимоотношения. Например, они могут договориться, что ранее уплаченная сумма денег является страховой премией или что действие страховой защиты начинается ранее момента заключения договора (см. п. 3 коммент. к этой статье).

В практическом смысле возможность распространить в прошлое действие страховой защиты очень важна. Ведь и до заключения договора страхования могли произойти страховые случаи, о которых обе стороны находились в добросовестном неведении в момент заключения договора, и защита на случай подобных событий не противоречит смыслу страхования.

КТМ специально предусматривает такую возможность и последствия, которые наступают, когда правило о добросовестном неведении нарушено (ст. 261 КТМ). Таким образом, если договор страхования, действие которого распространено в прошлое, вступает в силу раньше момента его заключения, то норма п. 2 комментируемой статьи действует аналогично ст. 261 КТМ.

3. Стороны договора страхования могут предусмотреть, что страховое обязательство распространяется не на все страховые случаи, произошедшие в период действия договора, а лишь на те, которые произошли позже некоторого момента времени. Начало действия страховой защиты (страхования) отличается от вступления договора в силу тем, что момент вступления в силу относится ко всем обязательствам, а момент начала действия страхования - только к страховому обязательству.

Срок прекращения страховой защиты является существенным условием договора. Выплаты по страховым случаям, наступившим после этого срока, не производятся.

Важным элементом страховых отношений является, таким образом, период действия страховой защиты (страхования), и для решения вопроса о выплате при наступлении страхового случая необходимо правильно определять, действует ли для данного случая страховая защита. Это не всегда просто сделать, так как и опасности, от которых производится страхование, и само причинение вреда могут быть длящимися, не говоря уже о том, что причиненный вред иногда проявляется позже того момента, когда он был причинен.

Отечественные практика и доктрина еще не выработали соответствующих правил, и поэтому здесь приведены правила, используемые в английской и немецкой практике.

1. Независимо от того, когда возникла опасность и когда проявился причиненный ею вред, если воздействие опасности на объект страхования, причинившее вред, полностью происходило в период действия страхования, выплата должна быть произведена в полном объеме.

2. Если опасность возникла до начала действия страхования и ее воздействие на объект страхования началось и закончилось до этого момента, выплата не производится, несмотря на то что вред может проявиться уже после начала действия страхования.

3. Если воздействие опасности на объект страхования началось до начала действия страхования, но продолжилось и завершилось после этого момента, выплата должна быть произведена. Если можно выделить часть вреда, причиненного в период действия страхования, выплата производится в соответствующей части, если такое выделение невозможно, выплата производится в полном объеме.

4. Если воздействие опасности на объект страхования происходило после окончания действия страхования, выплата не производится, несмотря на то что опасность могла возникнуть и до окончания действия страхования.

5. Если воздействие опасности на объект страхования началось до окончания действия страхования, но продолжилось и завершилось после этого момента, выплата должна быть произведена. Если можно выделить часть вреда, причиненного в период действия страхования, выплата производится в соответствующей части, если такое выделение невозможно, выплата производится в полном объеме.

Статья 958. Досрочное прекращение договора страхования

Комментарий к статье 958

1. Из текста комментируемой статьи нельзя однозначно установить, исчерпывается ли перечень оснований досрочного прекращения договора страхования двумя, приведенными в п. п. 1 и 2 данной статьи, и могут ли другие основания предусматриваться в иных законодательных актах и договорах.

Если перечень комментируемой статьи принять как исчерпывающий, положения об основаниях досрочного прекращения договора, установленные в договоре, не должны применяться. При ином подходе действует и комментируемая статья, и имеется возможность предусмотреть в договоре другие основания для досрочного прекращения договора.

В настоящее время практика по этому вопросу неоднозначна. Как уже отмечалось в комментарии к ст. 954 ГК, суды рассматривают досрочное прекращение действия договора как крайне неблагоприятное последствие для страхователя и часто, исходя из необходимости защиты слабой стороны, не признают договоры страхования досрочно прекращенными. При этом в некоторых случаях указывается на перечень оснований прекращения договора комментируемой статьи как на исчерпывающий.

Такой подход, конечно, нельзя признать верным. Нигде в законе нет запрета досрочного прекращения договора по соглашению сторон.

2. Императивно прекращая договор при исчезновении страхового интереса, законодатель еще раз подчеркивает неразрывную связь между наличием интереса и действием договора страхования.

Однако договор прекращается не при любом исчезновении интереса. Если страхователь (выгодоприобретатель) утрачивает права на застрахованное имущество, то его интерес исчезает, но договор страхования не прекращается (ст. 960 ГК), поскольку интерес, связанный с этим имуществом, появляется у другого лица.

Подобная ситуация возможна только в отношении страхования имущества. При других видах страхования исчезновение интереса у застрахованного лица не влечет передачу страховой защиты другому лицу и договор прекращается.

3. Норма п. 2 комментируемой статьи вводит правило, позволяющее по требованию страхователя прекратить договор в одностороннем порядке без предварительного согласия страховщика. Это не означает, что стороны не вправе согласовать в договоре условие о возможности одностороннего прекращения договора по требованию страховщика без согласия страхователя (п. 3 ст. 450 ГК).

Досрочное прекращение договора страхования, как и любого другого договора, возможно и по соглашению сторон (п. 1 ст. 450 ГК).

Ни при одностороннем отказе (страхователя или страховщика) от исполнения договора, ни при его расторжении по соглашению сторон уплаченная премия не подлежит возврату, если стороны не договорились о другом либо если иное правило не установлено законом (п. 4 ст. 453 ГК, п. 3 комментируемой статьи).

Совершенно новым является возможность в одностороннем порядке отказаться от договора страхования по требованию третьего лица (выгодоприобретателя), т.е. по требованию лица, которое его не заключало. Это еще раз, наряду со ст. 939 ГК, подчеркивает особое положение выгодоприобретателя в договорах страхования - в договорах этого вида третье лицо, в пользу которого заключен договор, несет некоторые обязанности и обладает некоторыми правами, принадлежащими в иных договорах исключительно стороне по договору.

Однако выгодоприобретатель должен пользоваться этим своим правом добросовестно. Односторонний отказ от исполнения договора лицом, которое его не заключало, может быть расценен как злоупотребление правом (ст. 10 ГК).

Статья 959. Последствия увеличения страхового риска в период действия договора страхования

Комментарий к статье 959

1. В комментируемой статье речь идет об обстоятельствах такого же характера, как и в ст. 944 ГК. Однако если правила ст. 944 применяются только в отношении обстоятельств, известных до заключения договора, то правила комментируемой статьи - в отношении обстоятельств, возникших в период действия договора.

Последствия, предусмотренные в комментируемой статье, касаются только одной из четырех групп обстоятельств, описанных в коммент. к ст. 944, а именно группы "а". Отношения, связанные с появлением новых обстоятельств, относящихся к остальным трем категориям, не регулируются комментируемой статьей.

2. Условия договора страхования, о которых идет речь в п. 2 комментируемой статьи, - это страховая сумма, характер страхового случая, срок действия договора, перечень застрахованного имущества и другие условия, от которых зависит вероятность и возможность выплаты. Страховщик вправе потребовать изменения либо одного из этих условий, либо любого их сочетания.

Однако, потребовав изменения одного или нескольких из перечисленных выше условий, страховщик не вправе требовать доплаты премии. Наоборот, потребовав доплаты премии, он не вправе требовать изменения других условий. Союз "или" употреблен в п. 2 комментируемой статьи в разделительном смысле.

3. Право требовать изменения условий договора или доплаты премии не означает право требовать изменения договора принудительно в порядке, установленном гл. 29 ГК.

По смыслу ст. 452 ГК страховщик должен направить соответствующее требование страхователю и (или) выгодоприобретателю в зависимости от того, на кого стороны возложили исполнение обязанностей страхователя (ст. 939 ГК). При отказе лица, которому направлено требование изменить условия или доплатить премию, страховщик не получает права обратиться в суд с требованием о принудительном изменении условий договора в порядке, установленном в п. 2 ст. 452 ГК, но получает право обратиться в суд с требованием о принудительном расторжении договора в том же порядке.

Отсюда ясно, почему норма п. 4 комментируемой статьи регулирует только право страховщика требовать расторжения договора, но в ней не упоминается о праве требовать изменения договора.

4. Права, установленные в комментируемой статье, предоставляются страховщику только для договоров имущественного страхования. Для возникновения соответствующих прав у страховщика при личном страховании требуется согласие страхователя, зафиксированное в договоре страхования. В этом случае недостаточно согласия выгодоприобретателя, так как только страхователь является стороной договора и только он, а не выгодоприобретатель вправе согласовывать его условия.

Все сказанное не означает, что стороны не могут предусмотреть в договоре другие последствия увеличения вероятности страхового случая или возможного размера страховых убытков.

Статья 960. Переход прав на застрахованное имущество к другому лицу

Комментарий к статье 960

1. Договор страхования имущества, о котором идет речь в комментируемой статье, всегда заключается в пользу заинтересованного лица (п. 1 ст. 930 ГК), причем наличие интереса не обязательно связано с правами на имущество (см. п. 3 коммент. к ст. 930). Тем не менее во многих случаях интерес основан именно на правах.

Комментируемая статья регулирует отношения, связанные с переходом прав, которые страхователь или выгодоприобретатель по договору страхования имущества имел на застрахованное имущество при заключении договора страхования и на которых был основан застрахованный интерес. Например, если застрахованное лицо страховало имущество, принадлежащее ему на праве собственности, но в период действия договора продало это имущество, права, на которых был основан застрахованный интерес, перешли к другому лицу, а вместе с ними - и страховая защита.

Для договора морского страхования правило комментируемой статьи действует, если застрахован груз (ст. 257 КТМ), но не действует, если застраховано судно (ст. 258 КТМ), поскольку в силу ст. 970 ГК и к договору морского страхования должны применяться правила, установленные КТМ.

2. При переходе прав на имущество исчезает страховой интерес у лица, имевшего интерес, основанный на этих правах, и возникает интерес у другого лица. По правилу комментируемой статьи страховая защита передается этому другому лицу, и поэтому договор страхования не прекращается, как это должно было бы произойти при исчезновении интереса по правилу п. 1 ст. 958 ГК. Однако правило комментируемой статьи не применяется в случаях принудительного изъятия и отказа от права собственности, и, несмотря на то что страховой интерес у нового собственника возникает,

страховая защита не передается. В таких случаях договор прекращается по основанию п. 1 ст. 958 ГК.

3. Обязанность письменно уведомить страховщика относится в том числе и к лицу, получившему полис страхования "за счет кого следует" (п. 3 ст. 930 ГК).

В комментируемой статье не предусмотрены последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанности письменно уведомить страховщика. В некоторых случаях переход прав создает обстоятельства, о которых идет речь в ст. 959 ГК, и тогда наступают последствия, предусмотренные этой статьей.

В остальных случаях следует, по-видимому, рассуждать следующим образом. Обязанность письменного уведомления подразумевает право страховщика знать, к кому перешла страховая защита по договору страхования, и право получить письменное подтверждение этому. Неисполнение или ненадлежащее исполнение указанной обязанности нарушает соответствующее право страховщика, и наступают общие последствия нарушения гражданского права - обязанность лица, к которому перешла защита, возместить убытки страховщика, если они возникнут (ст. 15 ГК).

4. Комментируемая статья создала не очень заметный пробел в праве, который обнаруживается, когда застрахованное имущество продается после наступления страхового случая, но до выплаты возмещения. Старый владелец не вправе требовать выплату от страховщика, так как все права по договору перешли к новому владельцу, а новый владелец не вправе требовать выплаты, так как он не понес убытков. Этот пробел судебной практикой до сих пор не заполнен.

Статья 961. Уведомление страховщика о наступлении страхового случая

Комментарий к статье 961

1. Часто наступление страхового случая бывает не одномоментным, а представляет собой длящийся процесс. Сначала возникает опасность, затем в результате ее воздействия начинается причинение вреда, которое может продолжаться определенное время. Причиненный вред может быть выявлен не сразу, а по истечении некоторого времени после его причинения.

Страховой случай считается наступившим в момент, когда опасность начала воздействовать на объект страхования, причиняя ему вред, и именно в этот момент страхователь (выгодоприобретатель), если ему известно о причиненном вреде, должен направить уведомление страховщику. Если причиненный вред выявлен не сразу или если причинение вреда является длящимся, то обязанность уведомления страховщика о выявленном вреде не прекращается до полного выявления всего причиненного вреда.

Как правило, страховщику направляется уведомление уже тогда, когда возникла опасность, независимо от того, начала она причинять вред объекту страхования или нет.

В п. 2 ст. 11 Федерального закона от 25.04.2002 N 40-ФЗ "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств" <1> аналогичная обязанность сконструирована именно так.

<1> СЗ РФ. 2002. N 18. Ст. 1720.

Однако в общем случае обязанность уведомления, неисполнение которой влечет санкции, предусмотренные комментируемой статьей, наступает только в момент, когда начинается причинение вреда. Уведомление страховщика до того момента, когда воздействие опасности на объект страхования причинило ему вред, не является исполнением обязанности, установленной данной статьей.

2. Уведомление должно направляться страховщику либо его представителю и считается направленным в срок, если оно отправлено по почте в порядке, установленном п. 2 ст. 194 ГК, независимо от того, когда его фактически получил страховщик.

Уведомление можно направлять и по аппарату факсимильной связи, но стороны должны специально предусмотреть такую возможность в договоре и согласовывать номера аппаратов, по которым следует направлять сообщения.

3. Обязанность уведомления возлагается только на страхователя, но не на выгодоприобретателя.

Неисполнение обязанности уведомления еще не является основанием для возникновения у страховщика права на отказ в выплате, а порождает у лица, предъявляющего требование о выплате, обязанность доказывать, что отсутствие у страховщика сведений не могло сказаться на его обязанности выплатить возмещение или что он своевременно получил необходимую информацию из других источников. И лишь неисполнение последней влечет право на отказ в выплате.

Однако гражданское право страховщика на отказ в выплате не порождает финансово-правовой обязанности отказать в выплате (см. коммент. к ст. 929), поскольку страховой случай наступил, а страховое обязательство не прекращено, так как появление права на отказ в выплате не является основанием для прекращения страхового обязательства (см. коммент. к ст. 964). Таким образом, если страховщик не был своевременно уведомлен о наступлении страхового случая, он может отказать в выплате, но может и пойти навстречу страхователю (выгодоприобретателю) и произвести выплату из средств страховых резервов.

4. Из всех различных неблагоприятных последствий неисполнения страхователем своих обязанностей лишь в комментируемой статье предусмотрено возникновение у страховщика права на отказ в выплате. Однако в правилах страхования обычно предусматривают многочисленные основания отказа в выплате.

Следует помнить, что отказ в выплате является односторонним отказом от исполнения обязательства. В соответствии со ст. 310 ГК основания одностороннего отказа от исполнения обязательства могут предусматриваться договором только тогда, когда обязательство связано с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности. В иных случаях основания одностороннего отказа от исполнения обязательства могут предусматриваться только законом.

Страховщик - это всегда предприниматель. Страхователь же вовсе не всегда страхует интересы, связанные со своей предпринимательской деятельностью. Таким образом, согласованные в правилах страхования основания отказа в выплате могут использоваться не в любых случаях, а только тогда, когда лицо страхует свои интересы, связанные с предпринимательской деятельностью.

Основание отказа в выплате, предусмотренное в комментируемой статье, не зависит от каких-либо условий, так как установлено не договором, а законом.

Статья 962. Уменьшение убытков от страхового случая

Комментарий к статье 962

1. Обязанность принимать меры для уменьшения страховых убытков установлена только для страхователя - в отношении выгодоприобретателя правила комментируемой статьи не действуют.

Возможности страхователя для уменьшения убытков разнообразны. Например, при страховании ответственности страхователь обязан принять не только меры по уменьшению вреда, в результате причинения которого у него возникла ответственность, но и принять все возможные меры для снижения самой ответственности или для освобождения от нее. Во всяком случае, страхователь не вправе признавать свою

ответственность или самостоятельно возмещать вред, поскольку это будет расцениваться как умышленное непринятие мер по уменьшению страховых убытков.

2. Обязанность страхователя принимать меры для уменьшения страховых убытков возникает в момент наступления страхового случая, т.е. в тот момент, когда опасность, от которой производится страхование, начинает причинять вред объекту страхования. Но в п. 2 комментируемой статьи обязанность страховщика возмещать расходы в связи с принятием подобных мер не ограничена определенным моментом времени.

Однако подобные расходы могут быть произведены страхователем и сразу же после возникновения опасности еще до того, как началось причинение вреда, и принятые меры могут, в частности, предотвратить причинение вреда так, что вред вообще не будет причинен и страховой случай не наступит, а расходы будут произведены. Предупредительные меры могут быть приняты и до возникновения опасности, уменьшая вероятность ее возникновения.

Вопрос о том, все ли подобные расходы подлежат возмещению страховщиком, не нашел в настоящее время отражения ни в доктрине, ни в судебной практике. Однако обычай делового оборота, который перешел из практики стран с давней историей страхования, ограничивает обязанность страховщика возмещением только расходов, произведенных начиная с момента, когда опасность, от которой производится страхование, начинает причинять вред. Этот обычай не противоречит нормам гл. 48 и в соответствии со ст. 5 ГК подлежит применению.

3. Поскольку в комментируемой статье речь идет о принятии разумных и доступных мер, неисполнение обязанности принять подобные меры всегда является результатом виновного поведения обязанного лица (абз. 2 п. 1 ст. 401 ГК). Следовательно, в данном случае невозможно объективное мнение.

Санкция за умышленное неисполнение обязанности уменьшать страховые убытки состоит в освобождении от выплаты. Следует иметь в виду, что освобождение страховщика от выплаты возмещения не тождественно его праву на отказ в выплате (см. п. 1 коммент. к ст. 964), и поэтому санкция п. 3 комментируемой статьи отличается от санкции п. 2 ст. 961 ГК.

При отсутствии умысла не установлено специальных санкций за неисполнение обязанности уменьшать страховые убытки. В этом случае неисполнение или ненадлежащее исполнение нарушает соответствующее право страховщика и наступают общие последствия нарушения гражданского права - обязанность лица, нарушившего право возместить убытки (ст. 15 ГК).

Если требование о выплате предъявляет сам страхователь, то возмещение убытков страховщика практически будет здесь выражаться в том же отказе в выплате соответствующей суммы. Однако если в первом случае страховщик, отказывая в выплате, обязан доказать лишь наличие умысла, то во втором - наличие убытков. Если же требование о выплате предъявляет выгодоприобретатель, то страховщик обязан произвести выплату полностью и затем требовать возмещения убытков от страхователя.

Относительно использования категории умысла в отношении организаций см. коммент. к ст. 948.

Статья 963. Последствия наступления страхового случая по вине страхователя, выгодоприобретателя или застрахованного лица

Комментарий к статье 963

1. В связи с тем что наступление страхового случая состоит из возникновения опасности и причинения вреда, для решения вопроса о применении правила п. 1 комментируемой статьи следует установить, на что был направлен умысел - на

наступление опасности, от которой производилось страхование, или на причинение вреда в результате воздействия этой опасности.

При умысле, направленном только на наступление опасности, но не на причинение вреда, страховой случай нельзя считать наступившим вследствие умысла.

2. Законом предусмотрено освобождение страховщика от выплаты в случае грубой неосторожности только по договорам морского страхования (ст. 265 КТМ).

Условия договора, предусматривающие отказ или освобождение страховщика от выплаты при грубой или простой неосторожности, ничтожны.

В практике делались попытки включить грубую неосторожность в состав описания страхового случая в такой, например, форме: "Событие, наступившее вследствие грубой неосторожности страхователя, не является страховым случаем, хотя бы в остальном оно соответствовало всем признакам страхового случая, указанным в правилах". Такие условия не подлежат применению в силу их несоответствия комментируемой статье, так как страховой случай является объективно наступающим событием и его наступление или ненаступление не может зависеть от субъективного отношения страхователя (выгодоприобретателя) к этому факту (п. 9 информационного письма Президиума ВАС РФ от 28.11.2003 N 75).

Статья 964. Основания освобождения страховщика от выплаты страхового возмещения и страховой суммы

Комментарий к статье 964

1. Излагая нормы, устанавливающие права страховщика в определенных случаях не выплачивать страховое возмещение или страховую сумму, законодатель в гл. 48 ГК использует два понятия - "освобождение от выплаты" (ст. ст. 962 - 965) и "право отказать в выплате" (ст. 961). Возникает вопрос о тождественности содержания двух этих разных понятий.

В ст. 415 ГК термин "освобождение" использован для описания одного из оснований прекращения обязательства. По аналогии закона (п. 1 ст. 6 ГК) следует и термин "освобождение", использованный в гл. 48 ГК, истолковывать как прекращение страхового обязательства.

Из такого толкования понятия "освобождение от выплаты" следует, во-первых, что оно возможно полностью или частично (п. 1 ст. 407 ГК) и, во-вторых, что основания освобождения страховщика от выплаты можно предусмотреть в договоре (п. 2 ст. 407 ГК). Последнее не касается возможности предусмотреть в договоре освобождение страховщика от выплаты при наступлении страхового случая вследствие грубой неосторожности страхователя, выгодоприобретателя или застрахованного лица, так как п. 1 ст. 963 ГК предусматривает, что такое освобождение может быть установлено только законом.

Следовательно, освобождение от выплаты - это прекращение страхового обязательства в отношении конкретного страхового случая (частичное прекращение).

Таким образом, перечень оснований освобождения страховщика от выплаты, приведенный в комментируемой статье, не является исчерпывающим. Это подтверждается также и тем, что основания освобождения от выплаты содержатся не только в комментируемой статье, но и в ст. ст. 962, 963, 965 ГК.

Поскольку освобождение от выплаты означает прекращение страхового обязательства, то страховщик в этом случае не только имеет право отказать в выплате, но и обязан это сделать. Поскольку страховое обязательство прекращено, для выплаты не могут быть использованы средства страховых резервов, предназначенные исключительно для исполнения страховых обязательств (см. также коммент. к ст. 929).

Таким образом, право страховщика на отказ в выплате является лишь одним из последствий освобождения от выплаты. В том случае, когда предусмотрено только право отказать в выплате, страховое обязательство не прекращается, и выплата может быть произведена из средств страховых резервов. Дополнительные основания для возникновения права на отказ в выплате также могут быть предусмотрены в договоре.

2. Если причинение вреда застрахованному лицу произошло вследствие воздействия причин, перечисленных в п. п. 1 и 2 комментируемой статьи, страховщик освобождается от выплаты, только когда данные события являются непосредственной причиной вреда. Косвенное воздействие указанных причин на объект страхования освобождает страховщика от выплаты, только если это предусмотрено в договоре.

Например, часто случается, что при возникновении опасности, от которой производилось страхование, для предупреждения значительного вреда жизни, здоровью и имуществу граждан по распоряжению государственных органов приходится уничтожать часть застрахованного имущества. При таком уничтожении страховщик не освобождается от выплаты возмещения, так как непосредственной причиной вреда здесь является не уничтожение имущества, а опасность, от которой производилось страхование (см. коммент. к ст. 942).

3. Хотя в п. 2 комментируемой статьи говорится о любых договорах имущественного страхования, он может применяться только в договорах страхования имущества, поскольку именно при этом виде страхования имеется застрахованное имущество, которое может быть конфисковано, арестовано, изъято или уничтожено.

Статья 965. Переход к страховщику прав страхователя на возмещение ущерба (суброгация)

Комментарий к статье 965

1. В некоторых случаях ответственность за причиненный вред несет определенное лицо. Эта ответственность может наступать как по основаниям гл. 59 ГК, так и по договору. В результате возникает обязательство (деликтное или договорное), кредитором в котором является страхователь (выгодоприобретатель).

Суброгация - это перемена кредитора (переход прав кредитора к другому лицу) в уже существующем обязательстве.

Перемена кредитора в обязательстве в порядке суброгации происходит в момент выплаты страхового возмещения.

2. Суброгация отличается от простой цессии тем, что переход осуществляется не по сделке, а на основании закона (ст. 387 ГК), и от регресса тем, что при регрессе происходит не перемена лица в уже существующем обязательстве, а возникает новое обязательство, и регрессное требование осуществляется по иным правилам, чем требование по первоначальному обязательству (абз. 2 п. 1 ст. 382 ГК).

При регрессе одно обязательство заменяет другое, а при суброгации заменяется только кредитор в обязательстве, а само обязательство сохраняется. Поэтому право требования, перешедшее в порядке суброгации, осуществляется с соблюдением тех же самых правил, что и право требования первоначального кредитора в этом обязательстве (п. 2 комментируемой статьи).

3. Осуществление права требования неразрывно связано с предъявлением иска. Однако отечественная доктрина отличает субъективное материальное право требования (правомочие) от процессуального права на предъявление иска (полномочия), и переход права требования от одного лица к другому регулируется существенно иначе, чем переход права на предъявление иска. Особенно отчетливо это видно при перевозке грузов, когда право на иск имеют только грузоотправитель или грузополучатель (п. 2 ст. 797 ГК) и переход права на предъявление иска очень жестко ограничен транспортными уставами и

кодексами. Субъективное же право требования к перевозчику имеет собственник груза, которому причинен вред и который является кредитором в обязательстве, возникшем из причинения вреда. Собственник при этом может не являться ни грузоотправителем, ни грузополучателем.

Таким образом, если при страховании груза ни страхователь, ни выгодоприобретатель не являются ни грузоотправителем, ни грузополучателем, субъективное право требования (правомочия) окажется перешедшим к страховщику, но осуществляться оно будет по правилам транспортных уставов и кодексов, т.е. страховщик не сможет предъявить иск, поскольку этой возможности не имели ни страхователь, ни выгодоприобретатель. Иными словами, отечественная доктрина теоретически допускает переход субъективного права требования без перехода процессуального полномочия предъявить иск, а следовательно, допускается формальная суброгация без возможности ее фактического осуществления.

Однако суды не признают перехода права требования без перехода права на иск. Таким образом, договор страхования, в котором ни страхователь, ни выгодоприобретатель не имеют возможности предъявить иск к лицу, ответственному за вред, не соответствует ст. 387 ГК и поэтому недействителен на основании ст. 168 ГК. В договоре может быть специально предусмотрено исключение суброгации (п. 1 комментируемой статьи), и тогда договор остается действительным.

4. Следует различать невозможность осуществления права требования к лицу, ответственному за вред, и невозможность осуществления суброгации, т.е. самого перехода к страховщику права требования.

Последствия, описанные в п. 4 комментируемой статьи, возникают только в случаях, предусмотренных этой нормой. Однако существуют иные ситуации, в которых страховщик не сможет осуществить соответствующее право требования. Они возникают, во-первых, если осуществление стало невозможным без вины страхователя (выгодоприобретателя), а во-вторых, если осуществление возможно, но его не может осуществить страховщик, так как право требования к нему не перешло, т.е. не осуществилась суброгация.

В случаях, когда осуществление права требования стало невозможным не по вине страхователя (выгодоприобретателя) либо суброгация не произошла в связи с действиями (бездействием) страхователя или выгодоприобретателя, страховое обязательство сохраняет силу, и страховщик обязан выплатить возмещение.

В случаях, когда возможность осуществления права требования сохранилась, но его не может осуществить страховщик, так как суброгация не произошла в результате действия (бездействия) страхователя (выгодоприобретателя):

действия, создавшие препятствия для суброгации, недействительны (ничтожны) на основании ст. 168 ГК как не соответствующие ст. 387 ГК;

страхователь (выгодоприобретатель) может быть принужден к совершению необходимых действий, если они не совершены.

5. До 1 марта 1996 г. правило о суброгации действовало только в отношении договоров страхования имущества (ст. 22 в первоначальной редакции Закона об организации страхового дела). Со вступлением в силу второй части ГК правило о суброгации стало действовать и в отношении других договоров имущественного страхования (п. 1 комментируемой статьи). Отсюда у некоторых авторов возникла мысль о том, что и при страховании ответственности страховщик, выплативший возмещение потерпевшему, должен получить в порядке суброгации требование к лицу, ответственному за убытки, т.е. к лицу, чью ответственность он застраховал.

Однако это верно только для случаев страхования ответственности по договору (см. коммент. к ст. 932). Для страхования ответственности за причинение вреда это неверно. Суброгация - это перемена кредитора в обязательстве, следовательно, для того, чтобы суброгация могла произойти, должно существовать обязательство, в котором кредитором

являлся бы страхователь (выгодоприобретатель), а должником - лицо, ответственное за вред, возмещенный страховщиком.

При суброгации страховщик становится кредитором вместо страхователя (выгодоприобретателя) в этом же обязательстве и, являясь в нем кредитором, вправе требовать от лица, ответственного за причинение вреда, возмещения. Из этого, в частности, следует, что обязательство, первоначально возникшее у лица, ответственного за причинение вреда перед страхователем (выгодоприобретателем), должно существовать как до страховой выплаты, так и после нее.

Возможность перехода права в порядке суброгации от выгодоприобретателя. В соответствии со ст. 931 ГК выгодоприобретателем по договору страхования ответственности является потерпевший.

Потерпевший является кредитором в обязательстве, вытекающем из причинения вреда, а должником является лицо, причинившее вред. В соответствии с комментируемой статьей суброгация происходит при выплате страхового возмещения. Однако при выплате страхового возмещения обязательство, возникшее между потерпевшим и лицом, причинившим вред, прекращается исполнением (ст. 408 ГК), так как вред возмещен. Следовательно, и замена кредитора в обязательстве становится невозможной, поскольку нет самого обязательства. Таким образом, переход к страховщику прав кредитора от выгодоприобретателя невозможен.

Возможность перехода права в порядке суброгации от страхователя. Страхователем в договоре страхования ответственности может выступать любое лицо, ответственность же может быть возложена и на другое лицо. Здесь возможны два варианта:

1) страхователь и лицо, на которое возложена ответственность за причиненный вред, являются одним и тем же лицом. В этом случае суброгация не может произойти, поскольку никаких обязательств между страхователем и лицом, ответственным за вред, не может возникнуть, - при совпадении кредитора и должника в обязательстве оно прекращается в соответствии со ст. 413 ГК;

2) страхователь и лицо, ответственное за вред, - это разные лица. В этом случае суброгация не может произойти, поскольку у страхователя нет прав требования к лицу, ответственному за вред.

Таким образом, переход к страховщику прав кредитора от страхователя также невозможен.

Статья 966. Исковая давность по требованиям, связанным с имущественным страхованием

Комментарий к статье 966

1. Основные требования, вытекающие из договора страхования, к которым применяется сокращенная исковая давность комментируемой статьи, следующие:

- о выплате страхового возмещения или обеспечения;
- о возмещении затрат в соответствии с п. 2 ст. 962 ГК;
- об уплате премии или ее части, когда такая уплата является обязательством (см. коммент. к ст. 957);
- о возврате премии или ее части при прекращении договора.

Из договора страхования могут вытекать и другие требования, к которым сокращенная давность также применяется.

Однако в страховании часто возникают споры, связанные с требованиями, вытекающими из закона, а не из договора страхования, к которым неприменима сокращенная исковая давность. Наиболее частые из этих требований:

- о признании договора страхования незаключенным или недействительным и о применении последствий недействительности;

- о расторжении или изменении договора страхования;
- о признании факта наступления (ненаступления) страхового случая;
- полученное в порядке суброгации к лицу, ответственному за вред;
- о понуждении к заключению договора страхования.

Срок исковой давности определяется в этих случаях по правилам гл. 12 ГК.

2. Иногда встречаются смешанные договоры, носящие название договоров страхования, но содержащие в себе кроме элементов договора имущественного страхования также элементы иного договора (п. 3 ст. 421 ГК). Сокращенный срок исковой давности применяется только к требованиям, вытекающим из страховой части такого договора.

Статья 967. Перестрахование

Комментарий к статье 967

1. Страховая выплата не создает убытков у страховщика в том смысле, как понимает их ст. 15 ГК, так как не нарушает прав страховщика. Страховая выплата является исполнением добровольно принятого на себя страховщиком обязательства. Поэтому иногда считают, что выплата не причиняет страховщику вред и с ней не связан страховой интерес.

Однако в гл. 48 понятие "убытки" используется в более широком смысле, чем в ст. 15 ГК (см. коммент. к ст. 929). Поэтому в комментируемой статье и в ст. 13 Закона о страховании законодатель позитивно признал наличие у страховщика страхового интереса, связанного с возможностью выплаты. Следовательно, перестрахование - это особый вид имущественного страхования, и на отношения по перестрахованию распространяются как общие правила гл. 48, так и специальные правила, относящиеся к страхованию предпринимательского риска (п. 2 комментируемой статьи).

2. В связи с использованием термина "риск" в п. 1 комментируемой статьи и в п. 1 ст. 13 Закона об организации страхового дела, возникла неопределенность в том, что следует считать наступлением страхового случая по договору перестрахования - факт страховой выплаты по основному договору или возникновение обязанности произвести страховую выплату. Разрешение этого вопроса имеет важное значение, так как страховая выплата в связи со страховым случаем по основному договору, наступившему в период действия договора перестрахования, может произойти уже после окончания его действия.

В судебной практике этот вопрос нашел свое однозначное разрешение - страховым случаем по договору перестрахования признается факт страховой выплаты, если договором перестрахования не установлено иное (п. 22 информационного письма Президиума ВАС РФ от 28.11.2003 N 75).

3. Принятие на себя риска страховой выплаты страховщиком происходит в момент вступления в силу основного договора страхования. В этот момент и возникает страховой интерес, связанный с возможной выплатой. Следовательно, договор перестрахования, заключенный до вступления в силу основного договора, не соответствует норме п. 1 комментируемой статьи и является недействительным на основании ст. 168 ГК.

Однако в практике перестрахования существуют так называемые облигаторные договоры, которые заключаются до заключения основных договоров. Эти договоры не порождают отношений по перестрахованию и являются предварительными договорами, если они заключены в соответствии с правилами ст. 429 ГК.

В практике перестрахования существуют также договоры, по которым перестраховочная защита представляется на случай, если по определенной группе основных договоров суммарная величина выплат превысит согласованный в договоре уровень (договоры "эксцедента убыточности"). При этом не обязательно, чтобы все основные договоры из группы были заключены до заключения договора перестрахования.

Такие договоры, строго говоря, не являются договорами перестрахования. Однако практика и орган страхового надзора считают возможным заключение таких договоров и признают наличие в таких отношениях страхового интереса. Таким образом, правила, относящиеся к страхованию, применимы и к подобным договорам, однако спорным является применимость к ним правил комментируемой статьи. Однако раз стороны употребили в названии договора термин "перестрахование", следовательно, применимость правил комментируемой статьи вытекает не из закона, а из соглашения сторон.

4. Перестрахование не является страхованием предпринимательского риска страховщика - к этим отношениям лишь применяются соответствующие правила, если договором не предусмотрено иное.

В отношениях по перестрахованию применяется также целый ряд обычаев делового оборота, большинство из которых перенято у стран с развитым страховым рынком. Часть из этих обычаев не соответствует правилам гл. 48 ГК, применяемым к страхованию предпринимательского риска, и в соответствии с п. 2 ст. 5 ГК они не должны применяться. Однако, используя диспозитивную норму п. 2 комментируемой статьи, можно предусмотреть соответствующие условия в договоре и применять эти правила не в качестве обычаев оборота, а по соглашению сторон.

5. В практике перестрахования весьма устойчиво употребляются термины "передача риска", "передача ответственности". Стороны договора называют себя "цедент" и "цессионарий", последовательные договоры перестрахования называют "ретроцессией", тем самым подчеркивая, что при перестраховании от перестрахователя к перестраховщику что-то передается. Это совершенно неверно. При перестраховании не происходит оборота никаких оборотоспособных объектов гражданских прав (ст. 128 ГК) и никто никому ничего не передает.

В особенности это касается ответственности страховщика перед страхователем за выплату по основному договору. В п. 3 комментируемой статьи специально подчеркнуто, что эта ответственность полностью сохраняется за страховщиком и не происходит ее разделения, как об этом часто говорят участники перестраховочных отношений. Разделение ответственности, долевая ответственность возможны только при множественности должников в одном обязательстве (ст. 321 ГК). Для страховых отношений это возможно только при состраховании и только если долевая ответственность специально предусмотрена в договоре сострахования (ст. 953 ГК).

В документах, связанных со страховыми случаями, при наличии договора перестрахования часто приходится встречать термины "доля перестраховщика", "долевое участие перестраховщика в риске" и т.п. Следует иметь в виду, что такие документы являются письменными доказательствами ничтожности сделки перестрахования. Они письменно подтверждают то, что обычно бывает очень трудно доказать - намерения сторон при заключении договора, в данном случае - намерение сторон договора перестрахования нести долевую ответственность перед страхователем по основному договору. Однако одним из важнейших правовых последствий сделки перестрахования является сохранение ответственности страховщика перед страхователем в полном объеме (п. 3 комментируемой статьи). Сделка перестрахования, заключенная без намерения создать соответствующие ей правовые последствия, ничтожна по основаниям п. 1 ст. 170 ГК.

6. Важным элементом почти всех договоров перестрахования является так называемая оговорка о следовании судьбе. Смысл ее в том, что перестраховщик не вмешивается во взаимоотношения между страховщиком и страхователем по основному договору и при предъявлении страховщику требования о выплате перестраховщик обязуется следовать тем решениям, которые примет страховщик. В частности, если страховщик принял решение о выплате страхователю, то и перестраховщик обязан произвести выплату страховщику, не ревизуя его решение. Таким образом, перестрахование превращается в своеобразную гарантию.

В странах с развитым страховым рынком, откуда и была перенята "оговорка о следовании судьбе", именно такой гарантией и представляется перестрахование, но с важным добавлением: страховщик должен принимать решение о выплате, исходя из полного объема своей ответственности перед страхователем. Однако, когда 95% страховой суммы перестрахованы с оговоркой о следовании судьбе и у страховщика имеются определенные гарантии, принятие решения, исходя из полного объема ответственности, требует от страховщика значительно более высокой степени добросовестности, чем обычно в гражданском обороте. В странах с развитым рынком страхования суды весьма чувствительно реагируют на проявление в таких отношениях недостаточной добросовестности.

К сожалению, в отечественном хозяйственном обороте пока рано говорить не только о повышенной добросовестности, но и о добросовестности вообще. В практике имеются дела, когда решения о выплате значительных сумм принимаются при весьма сомнительных обстоятельствах страховых случаев, так как почти вся страховая сумма перестрахована. Делается это с очевидной целью сохранить выгодного клиента и выглядеть состоятельным плательщиком за чужой счет. Суды, к сожалению, в большинстве таких случаев не встают на сторону перестраховщика, так как оговорка о следовании судьбе им подписана. Поэтому представление о перестраховании как о своего рода гарантии страховщику является преждевременным и приводит к безответственности при принятии решений.

Учитывая все это, судебная практика пошла по пути предоставления перестраховщику права оспаривать правомерность выплаты по основному договору, несмотря на наличие в договоре перестрахования оговорки "о следовании судьбе" (п. 23 информационного письма Президиума ВАС РФ от 28.11.2003 N 75).

7. При урегулировании убытков по основному договору страховщики часто прибегают к услугам аварийных комиссаров (сюрвейеров), оплачивают их услуги и затем предъявляют перестраховщику требование о возмещении этих расходов в соответствующей части.

Если такое условие предусмотрено в договоре перестрахования, то вопросов не возникает: возмещение этих расходов является обязательством перестраховщика, принятым по договору. Иными словами, перестраховщик не только перестраховывает риск по основному договору, но и страхует совершенно иной риск страховщика, связанный с возможностью расходов на урегулирование убытков. Для этого перестраховщик должен иметь лицензию на страхование таких финансовых рисков, и за это дополнительное страхование перестраховщику положена премия.

Если же такого условия в договоре нет, то страховщик ссылается на оговорку о следовании судьбе: поскольку решение об услугах сюрвейера было страховщиком принято, а перестраховщик обязан следовать всем решениям страховщика, то он обязан следовать и этому решению. Если предъявлять это требование в такой форме, то оно не основано на законе. По договору перестрахования без включения указанного выше условия перестраховщик страхует только один интерес основного страховщика, а именно интерес, связанный с возможностью страховой выплаты.

Однако расходы на урегулирование убытков можно рассматривать как расходы, произведенные страховщиком на то, чтобы уменьшить размер страховой выплаты, т.е. как расходы на уменьшение убытков от страхового случая. Такие расходы подлежат возмещению в соответствии со ст. 962 ГК независимо от условий договора. Предъявляя требование в такой форме, страховщик может рассчитывать на успех, если докажет необходимость этих расходов для уменьшения убытков и представит обоснование суммы, предъявляемой перестраховщику.

Статья 968. Взаимное страхование

Комментарий к статье 968

1. Общества взаимного страхования своих членов на некоммерческой (бесприбыльной) основе исторически возникли гораздо раньше коммерческих страховых организаций, и эта форма страхования была широко развита в России в начале XX в. и в настоящее время используется во многих странах.

Однако в отечественной системе хозяйствования в отношении обществ взаимного страхования практически не создано нормативной базы и отсутствует судебная практика. Практика создания и деятельности подобных обществ незначительна, так как сама возможность их эффективной работы основана на взаимном доверии, которое испытывают по отношению друг к другу члены такого общества и которое в отечественном гражданском обороте по большей части отсутствует.

Развитие обществ взаимного страхования - будущее отечественного страхового рынка, и комментируемая статья закладывает для этого правовые основы.

2. Между обществом взаимного страхования и его членом, как в других видах страховых отношений, возникает страховое обязательство, но, как правило, не из договора, а из иных оснований - учредительных документов или правил страхования.

Правила, регулирующие взаимоотношения по этому обязательству, могут отличаться от правил гл. 48 ГК и устанавливаться специализированным законом. Пока такого закона не принято, соответствующее регулирование может производиться учредительными документами общества или правилами страхования.

ГК применяется subsidiarily по отношению к специализированному закону, учредительным документам и правилам страхования только при регулировании страховых отношений между обществом и его членами. В остальном специализированный закон должен соответствовать ГК.

3. В комментируемой статье содержится неопределенность в регулировании организационно-правовой формы обществ взаимного страхования, осуществляющих страхование как своих членов, так и иных лиц, существенно затрудняющих ее применение.

С одной стороны, в п. 2 комментируемой статьи для всех без исключения обществ взаимного страхования императивно предусмотрена форма некоммерческой организации. С другой стороны, в п. 5 данной статьи для обществ, страхующих интересы не только своих членов, столь же императивно предусмотрена форма коммерческой организации. Воля законодателя здесь совершенно неясна.

В отношении коммерческих обществ взаимного страхования имеется еще одна не настолько очевидная неопределенность. Общество взаимного страхования должно быть основано на членстве. Единственная форма коммерческой организации, основанная на членстве, - производственный кооператив (ст. ст. 107 - 112 ГК). Но члены кооператива несут subsidiarily ответственность по его обязательствам (п. 2 ст. 107 ГК), что недопустимо для страховой организации, ответственность которой может быть разделена только с другим страховщиком в порядке сострахования и не может быть передана никому другому (см. коммент. к ст. 929).

Статья 969. Обязательное государственное страхование

Комментарий к статье 969

1. Согласно комментируемой статье, обязательное государственное страхование осуществляется за счет бюджетных средств. Бюджетные средства по своему правовому положению не являются объектами гражданского оборота, так как их оборот регулируется нормами финансового, а не гражданского права.

Страхователями в обязательном государственном страховании являются государственные органы, и весь оборот денежных средств регулируется не гражданским, а специальным финансовым законодательством. Следовательно, и отношения по обязательному государственному страхованию являются в основе своей не гражданско-правовыми, а финансово-правовыми, и нормы гражданского права применимы к ним лишь в тех случаях, когда обязательное государственное страхование осуществляется на основе договоров.

2. Но и в тех случаях, когда обязательное государственное страхование осуществляется на основе договора, этот договор вряд ли можно в полном объеме считать гражданско-правовой сделкой, порождающей эквивалентно-возмездные отношения, основанные на равенстве и автономии воли его сторон. Так, Конституционный Суд РФ в своем Постановлении от 26.12.2002 N 17-П "По делу о проверке конституционности положения абзаца второго пункта 4 статьи 11 Федерального закона "Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации, Государственной противопожарной службы, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы и сотрудников федеральных органов налоговой полиции" в связи с жалобой гражданина М.А. Будинина" указал следующее: "Страховщик, осуществляя выплату страховых сумм, действует во взаимоотношениях с ними (застрахованными. - Авт.) от имени государства, т.е. выполняет одновременно и публичную функцию, реализуя вытекающую из Конституции Российской Федерации обязанность государства компенсировать вред, причиненный жизни или здоровью этих лиц... Использование инструментов гражданско-правового регулирования, в частности договора, при осуществлении обязательного государственного страхования жизни и здоровья военнослужащих и приравненных к ним лиц не может изменить в конечном счете природу прав и обязанностей, которые связывают государство и лиц, жизни или здоровью которых при прохождении военной и иной аналогичной службы причинен вред" <1>.

<1> СЗ РФ. 2003. N 1. Ст. 152.

Из этого следует важный вывод - обязанность по возмещению военнослужащему вреда, которую исполняет страховщик, возникла не из договора страхования, а из публичных отношений и ее природа не является частноправовой. Договор страхования используется здесь не как гражданско-правовое средство защиты частных интересов, а как механизм реализации публичной обязанности. Именно так следовало бы понимать указание в п. 4 комментируемой статьи на "существо соответствующих отношений".

Вряд ли, например, кто-то признает правомерным удержание из выплаты застрахованному военнослужащему сумм страховых взносов, которые бюджет не доплатил за его страхование, как это предусмотрено в п. 3 ст. 954 ГК. Именно существо отношений препятствует здесь применению данной нормы. Между тем в гражданско-правовых отношениях такое удержание является вполне естественной мерой, обеспечивающей возмездность отношений по страховой защите частных интересов.

Статья 970. Применение общих правил о страховании к специальным видам страхования

Комментарий к статье 970

В настоящее время действуют следующие законодательные акты по специальным видам страхования, перечисленным в комментируемой статье: КТМ (гл. XV); Закон РФ "О медицинском страховании граждан в Российской Федерации"; несколько федеральных

законов о пенсионном обеспечении; Федеральный закон "О негосударственных пенсионных фондах"; Закон о банках (ст. ст. 38, 39).

Из этих актов только первые четыре содержат нормы, регулирующие страховые отношения. Закон о банках, по существу, содержит только декларацию, а сами отношения пока не отрегулированы.

В отношении страхования иностранных инвестиций от некоммерческих рисков действует Указ Президента РФ от 26.02.1993 N 282 "О создании международного агентства по страхованию иностранных инвестиций в Российскую Федерацию от некоммерческих рисков" <1>, однако в нем лишь одобрена инициатива по созданию такого агентства, но никаких конкретных норм, регулирующих соответствующие отношения, Указ не содержит.

<1> САПП РФ. 1993. N 10. Ст. 853.

Глава 49. ПОРУЧЕНИЕ

Статья 971. Договор поручения

Комментарий к статье 971

1. Комментируемая статья не внесла каких-либо изменений в определение договора поручения по сравнению с ГК РСФСР и Основами гражданского законодательства.

Предметом договора поручения являются юридические действия поверенного, т.е. такие действия, которые направлены на установление, изменение или прекращение субъективных прав и обязанностей доверителем в отношении третьих лиц посредством совершения сделок. Фактические действия хотя и могут иметь место при исполнении договора поручения (например, осмотр вещей, поездки и т.д.), но они не составляют предмет договора поручения, а играют только вспомогательную роль.

В то же время в комментируемой статье имеется существенное добавление (по сравнению с ГК РСФСР и Основами гражданского законодательства), в котором указывается, что права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя.

Особенностью договора поручения является то, что по нему одно лицо совершает юридические действия в пользу другого лица. Таким образом, договор поручения относится к числу договоров, оформляющих оказание определенных услуг.

Поверенный по договору поручения совершает юридические действия от имени доверителя, являясь представителем последнего. Поэтому нормы гл. 49 ГК, регулирующие договор поручения, должны использоваться в соответствии с нормами гл. 10 ГК, регулирующими представительство.

Следует, однако, иметь в виду, что представительство не всегда основано на договоре поручения. Например, за несовершеннолетних, не достигших 14 лет (малолетних), сделки могут совершать от их имени родители, усыновители или опекуны не на основании договора поручения, а на основании закона (см. ст. 28 ГК).

Юридические действия, являющиеся предметом договора поручения, должны осуществляться поверенным только в интересах доверителя. Поэтому договор, по которому исполнитель поручения действует в своем интересе, не может считаться договором поручения.

Юридические действия, которые совершает поверенный, должны быть правомерными, т.е. такими, которые соответствуют закону и другим правовым актам.

2. Договор поручения регулирует отношения между доверителем и поверенным. Поскольку же поверенный вступает в правоотношения с третьими лицами, последние должны знать характер и пределы полномочий поверенного. Для этого поверенному

выдается доверенность (об обязанности доверителя выдать поверенному доверенность см. коммент. к ст. 975).

В соответствии со ст. 185 ГК доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. О доверенности см. гл. 10 ГК.

3. Сторонами в договоре поручения являются доверитель, тот, кто дает поручение, и поверенный, т.е. принявший на себя поручение, или исполнитель поручения. Сторонами в договоре поручения могут быть как граждане (физические лица), так и юридические лица. Поскольку являющиеся стороной в договоре поручения физические лица должны быть способными совершать юридические акты, и доверитель, и поверенный должны быть дееспособными.

Юридические лица обладают правоспособностью в силу признания за ними прав юридического лица (см. ст. 49 ГК). Об обязанностях сторон по договору поручения см. ст. ст. 974, 975 ГК.

В качестве коммерческих представителей могут выступать только коммерческие организации или отдельные предприниматели.

4. Глава 49 ГК не содержит специальных норм, предусматривающих форму договора поручения. Следовательно, форма договора поручения определяется общими правилами, установленными ГК для заключения сделок. Договор поручения должен быть заключен в письменной форме, если стороной (сторонами) в договоре являются юридические лица, либо в случае, когда сторонами в договоре являются граждане и сумма договора превышает не менее чем в 10 раз установленный законом МРОТ, а также в случаях, предусмотренных законом, - независимо от суммы сделки (см. ст. 161, а также ст. 163 ГК).

Форма договора поручения для коммерческого представительства закреплена в специальной норме ст. 184 ГК. В соответствии с п. 3 названной статьи коммерческое представительство осуществляется на основании договора, заключенного в письменной форме и содержащего указания на полномочия представителя, а при отсутствии таких указаний - также и доверенности.

5. Из определения договора поручения, сформулированного в п. 1 комментируемой статьи, следует, что по данному договору поверенный совершает юридические действия за счет доверителя. Это означает, что доверитель обязан возмещать поверенному понесенные издержки и обеспечивать поверенного средствами, необходимыми для исполнения поручения (см. коммент. к ст. 975).

6. В ГК РСФСР и в Основях гражданского законодательства вопрос о сроках действия договора поручения специально не регулировался. Уточнения в отношении срока действия договора поручения в ГК состоят в том, что договор поручения может быть заключен как с указанием срока, в течение которого поверенный имеет право действовать от имени доверителя, так и без указания такого срока (п. 2 комментируемой статьи).

Установление срока зависит от характера прав и обязанностей, осуществляемых поверенным. Для осуществления юридических действий может устанавливаться период определенной продолжительности. Когда же существо действий поверенного связано с каким-либо точным сроком, в договоре может быть указан и точно установленный срок.

Поскольку п. 2 комментируемой статьи допускает также заключение договора поручения без указания срока, следует иметь в виду положения п. 1 ст. 186 ГК, предусматривающие сроки действия доверенности, и случаи действия доверенности без указания срока, предусмотренные в п. 2 ст. 186 ГК.

Вопрос о сроке действия договора поручения непосредственно связан с последствиями прекращения договора поручения до его исполнения поверенным (см. коммент. к ст. 978).

7. Сфера применения договора поручения многообразна. Договор поручения применяется тогда, когда по тем или иным причинам возникает потребность в

посреднике, представляющем одного из участников гражданского оборота. Эта сфера расширяется в связи с развитием рыночных отношений и коммерческой деятельности с использованием коммерческого представительства. В соответствии со ст. 184 ГК коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности. Особенности коммерческого представительства, в том числе с использованием договора поручения в отдельных сферах предпринимательской деятельности, устанавливаются законом и иными правовыми актами.

Договор поручения широко применяется в биржевой торговле. Биржевая торговля осуществляется путем совершения биржевыми посредниками биржевых сделок. В качестве биржевых посредников выступают брокерские фирмы или независимые брокеры, осуществляющие биржевую торговлю, в том числе от имени клиента и за его счет. Отношения между биржевыми посредниками и их клиентами определяются на основе договора. Биржа в пределах своих полномочий и в соответствии с правилами биржевой торговли может регламентировать взаимоотношения биржевых посредников и их клиентов, применять в установленном порядке санкции к биржевым посредникам, нарушающим установленные ею правила взаимоотношений биржевых посредников с их клиентами (см. ст. ст. 10, 18, 20, 25 и др. Закона о биржах).

Брокерская деятельность на рынке ценных бумаг регулируется Законом о рынке ценных бумаг.

Законодательство об АО также предусматривает действия акционеров через своих представителей (см. ст. 57 Закона об АО).

Во всех этих случаях необходимо иметь в виду, что юридические действия, производимые поверенным, считаются действиями доверителя, в связи с чем третьи лица вступают в соответствующие отношения с самим доверителем.

Необходимо отметить, что в комментируемой и последующих статьях гл. 49 ГК речь идет о поручении как самостоятельном договоре. В то же время с учетом некоторых его признаков формируется и ряд других посреднических договоров, например договор комиссии, агентский договор, договор о доверительном управлении имуществом.

Статья 972. Вознаграждение поверенного

Комментарий к статье 972

1. В ГК введена отдельная статья, специально регулирующая отношения, связанные с вознаграждением поверенного. Ранее ГК РСФСР (ст. 396) и Основы гражданского законодательства (ст. 115) ограничивались одной нормой о вознаграждении поверенного, помещенной в общей статье, определяющей договор поручения.

Норма, записанная в ст. 396 ГК РСФСР, гласила, что доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если уплата вознаграждения предусмотрена законом или договором. В Основы гражданского законодательства положение о вознаграждении поверенного было написано иначе. Статья 115 Основ гражданского законодательства устанавливала, что доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, когда иное не предусмотрено законодательством или договором.

Таким образом, если в Основы гражданского законодательства возмездность договора поручения предполагалась, то ГК РСФСР, наоборот, не предполагал обязанности вознаграждения поверенного.

ГК, по существу, воспринял норму ГК РСФСР, расширив и уточнив ее.

Пункт 1 комментируемой статьи исключил заранее предполагаемую обязанность вознаграждения поверенного по договору поручения и установил, что она должна быть предусмотрена законом, иными правовыми актами или договором поручения.

Следовательно, если такого указания в названных актах или самом договоре поручения нет, то и обязанности вознаграждения поверенного у доверителя не возникает. Такой договор поручения будет безвозмездным (см. п. 2 ст. 423 ГК).

Абзац 2 п. 1 комментируемой статьи устанавливает правила вознаграждения поверенного специально для договора поручения, который связан с осуществлением обеими сторонами или одной из них предпринимательской деятельности (о понятии предпринимательской деятельности см. ст. 2 ГК). В этом случае обязанность уплаты вознаграждения поверенного предполагается. Доверитель может быть освобожден от уплаты вознаграждения, если договором это предусмотрено.

Таким образом, если договор поручения связан с осуществлением предпринимательской деятельности одной или обеими сторонами, его безвозмездность должна быть оговорена в договоре. Данное положение базируется на общей норме п. 3 ст. 423 ГК.

2. Пункт 2 комментируемой статьи посвящен возмездному договору поручения. Условие о размере вознаграждения должно вноситься в договор поручения. При определении размера вознаграждения следует основываться на ст. 424 ГК. Согласно нормам этой статьи вознаграждение устанавливается соглашением сторон, кроме предусмотренных законом случаев, когда цена договора устанавливается и регулируется уполномоченными на то государственными органами. Когда в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора, исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги (см. п. 3 ст. 424 ГК). В соответствии с п. 54 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ N 6/8 "наличие сравнимых обстоятельств, позволяющих однозначно определить, какой ценой необходимо руководствоваться, должно быть доказано заинтересованной стороной. При наличии разногласий по условию о цене и недостижении сторонами соответствующего соглашения договор считается незаключенным".

Существенное уточнение содержится в п. 2 комментируемой статьи относительно порядка уплаты вознаграждения при отсутствии условия об этом в договоре. Установлена четкая норма, согласно которой в этом случае вознаграждение уплачивается поверенному после исполнения поручения.

В то же время необходимо иметь в виду, что согласно п. 4 ст. 421 ГК условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. Исходя из данной нормы в договоре поручения может быть предусмотрено условие, определяющее и любой иной (кроме указанного в п. 2 комментируемой статьи) порядок уплаты вознаграждения.

При одновременном коммерческом представительстве разных сторон по договору поручения коммерческий представитель вправе требовать уплаты обусловленного вознаграждения от сторон договора в равных долях, если иное не предусмотрено соглашением между ними (см. п. 2 ст. 184 ГК).

3. Пункт 3 комментируемой статьи посвящен применению удержания имущества (одного из видов обеспечения исполнения обязательств - см. ст. 329 ГК) при осуществлении действий поверенного по договору поручения в качестве коммерческого представителя.

Коммерческому представителю, действующему в качестве поверенного, предоставляется право на удержание имущества, полученного для доверителя, в обеспечение своих требований. Эти требования могут состоять в выплате вознаграждения за осуществление юридических действий, предусмотренных договором поручения, а также в возмещение понесенных издержек и выплате средств, необходимых для исполнения поручения.

Статья 973. Исполнение поручения в соответствии с указаниями доверителя

Комментарий к статье 973

1. Исполнение поручения в соответствии с указаниями доверителя Основы гражданского законодательства не выделяли в самостоятельную статью, а рассматривали среди других обязанностей поверенного (см. ст. 116 Основ гражданского законодательства).

Учитывая особую значимость данной обязанности поверенного, ГК выделяет ее в самостоятельную статью (так же как это делал ГК РСФСР).

Одновременно ГК, по сравнению с ГК РСФСР, уточнил и конкретизировал эту обязанность, в том числе применительно к действиям поверенного в качестве коммерческого представителя.

Исполнение поручения в соответствии с указаниями доверителя означает, что поверенный должен выполнить те действия, которые ему поручены доверителем. Указания доверителя в форме инструктирования могут иметь место и после заключения договора поручения. Однако последующие инструкции доверителя не должны существенно менять объем действий, предусмотренных в договоре, а также смысл поручения согласно договору. В противном случае поверенный может отказаться от выполнения договора или требовать пересмотра условий договора.

Исполнение поверенным указаний доверителя включает также возможность доверителя определять содержание заключаемых поверенным сделок. Поверенный должен согласовывать с доверителем основные условия этих сделок.

Пункт 1 комментируемой статьи содержит новую (по сравнению с ГК РСФСР и Основами гражданского законодательства) норму, определяющую требования, предъявляемые к указаниям доверителя. Эти указания должны быть: а) правомерными, т.е. соответствовать нормам закона или иным правовым актам; б) осуществимыми, т.е. такими, которые возможно исполнить, воплотить в действительность; в) конкретными, т.е. четко выраженными, а не неопределимыми.

2. Пункт 2 комментируемой статьи посвящен праву поверенного на отступление, при определенных условиях, от указаний доверителя. Данная норма фактически воспроизводит норму, записанную в ГК РСФСР и в Основы гражданского законодательства.

Из п. 2 комментируемой статьи вытекает, что по общему правилу в случае необходимости отступления от указаний доверителя поверенный должен предварительно запросить об этом доверителя. Для отступления от указаний доверителя без предварительного запроса норма комментируемой статьи четко устанавливает три объективных условия. Такое отступление возможно: а) если возникла необходимость отступления в связи с обстоятельствами дела; б) если необходимость отступления определяется интересами доверителя; в) если поверенный не мог предварительно запросить доверителя либо не получил в разумный срок ответ на свой запрос.

Для правомерного отступления от указаний доверителя без предварительного запроса должны существовать все три условия. Если же какое-либо из этих условий будет нарушено поверенным, он будет нести ответственность за возникшие последствия, в том числе за убытки, причиненные доверителю.

Для установления неправомерности отступления поверенного от указаний доверителя важное значение имеет норма комментируемой статьи об обязанности уведомления доверителя о допущенных отступлениях, как только уведомление стало возможным. Данная норма способствует предотвращению нежелательных последствий для поверенного.

Коммерческому представителю предоставлены более широкие возможности отступать от указаний доверителя в его интересах. Согласно п. 3 комментируемой статьи

доверитель может предоставить поверенному, действующему в качестве коммерческого представителя, право отступать от указаний поверенного и без предварительного запроса.

Кроме того, п. 3 комментируемой статьи, устанавливая как общее правило обязанность коммерческого представителя в разумный срок уведомить доверителя о допущенных отступлениях, дает возможность избежать необходимость такого уведомления, предусмотрев это в договоре поручения.

Статья 974. Обязанности поверенного

Комментарий к статье 974

1. Комментируемая статья регулирует обязанности поверенного при исполнении поручения, данного ему доверителем на основании договора поручения. Эти обязанности компактно изложены в единой норме указанной статьи, а не в разных статьях, как было сделано в ГК РСФСР и в Основах гражданского законодательства.

2. Первой из таких обязанностей названа обязанность поверенного лично исполнять данное ему доверителем поручение. Эта обязанность поверенного означает, что он не вправе по своему усмотрению передать другому лицу те функции, которые ему поручены по договору поручения. Данное положение основано на том, что доверитель, выбирая поверенного и заключая с ним договор, по которому поверенный должен совершать определенные юридические действия, учитывает личные и деловые качества (знания, инициативу, добросовестность) именно того лица, с которым заключается договор поручения, или деловую репутацию соответствующего юридического лица. Доверитель и называется таковым потому, что он доверяет конкретному лицу совершать от его имени определенные юридические действия и не заинтересован в том, чтобы эти действия совершало какое-либо иное лицо.

В то же время нет оснований отрицать то, что поверенный вправе для исполнения договора привлекать в необходимых случаях технических помощников, хотя данное положение не нашло отражения в нормах ГК. Но в этих случаях поверенный несет ответственность за действия таких технических помощников. Запрещение поверенному привлекать технических помощников должно быть оговорено в договоре поручения.

Устанавливая в комментируемой статье общее правило о личном исполнении поверенным данного ему поручения, ГК делает, однако, из данного правила исключение, поскольку в специальной статье предусматривает порядок передоверия исполнения поручения (см. коммент. к ст. 976).

3. Второй обязанностью поверенного по договору поручения комментируемая статья называет обязанность сообщать доверителю по его требованию все сведения о ходе исполнения поручения.

Данная обязанность поверенного предусмотрена в ГК в целях узаконения права доверителя проверять действия поверенного по исполнению поручения.

Из приведенной нормы комментируемой статьи вытекает, что поверенный не обязан сам регулярно сообщать доверителю сведения о ходе исполнения поручения. Такая обязанность возникает только тогда, когда этого потребует доверитель. В то же время следует иметь в виду определенную связь данной нормы ГК с нормой, установленной в п. 2 ст. 973 ГК, которая обязывает поверенного уведомлять доверителя о своих действиях в случае допущенных отступлений от договора поручения (см. коммент. к ст. 973).

4. Часть 4 комментируемой статьи устанавливает следующую обязанность поверенного - передавать доверителю без промедления все полученное по сделкам, совершенным во исполнение поручения.

Передача "всего полученного по сделкам" означает, что поверенный обязан передать доверителю вещи, денежные суммы, ценные бумаги, полученные в результате проведения юридических действий, во исполнение договора поручения. Одновременно поверенный

передает доверителю документы, удостоверяющие произведенные поверенным действия и возникшие в результате этого у доверителя права и обязанности в отношении третьих лиц.

5. Часть 5 комментируемой статьи устанавливает еще ряд обязанностей поверенного перед доверителем по исполнению поручения или при прекращении договора поручения до его исполнения (см. коммент. к ст. 977).

К таким обязанностям относятся:

а) возврат доверенности, срок действия которой еще не истек. В соответствии со ст. 186 ГК срок действия доверенности не может превышать 3 лет. Если же в доверенности срок ее действия не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения. Доверенность, удостоверенная нотариусом, предназначенная для совершения действий за границей и не содержащая указание о сроке ее действия, сохраняет силу до ее отмены лицом, выдавшим доверенность;

б) представление доверителю отчета о произведенных действиях во исполнение договора поручения с приложением оправдательных документов. Исполнение данной обязанности, однако, обусловлено двумя обстоятельствами. Она возникает только тогда, когда: 1) этого требуют условия договора или 2) это соответствует характеру поручения, т.е. по сложным поручениям, требующим длительного времени и сложного документального оформления, подтверждающего произведенные поверенным затраты и различного рода действия во исполнение поручения.

Отчет должен быть представлен в письменной форме. Он должен содержать сведения о произведенных поверенным действиях, потребовавшихся для исполнения поручения, а также отражать результаты этих действий, подтверждающие возникновение у доверителя прав и обязанностей в отношении третьих лиц.

6. Права и обязанности брокеров на рынке ценных бумаг регулируются Законом о рынке ценных бумаг.

Статья 975. Обязанности доверителя

Комментарий к статье 975

1. Комментируемая статья более подробно по сравнению с ГК РСФСР и Основами гражданского законодательства излагает обязанности доверителя.

Так, в п. 1 комментируемой статьи называется обязанность доверителя выдать поверенному доверенность (доверенности) на совершение юридических действий. И хотя выдача доверенности имела место и ранее, это не указывалось среди обязанностей доверителя ни в Основах гражданского законодательства, ни в ГК РСФСР.

Из ст. 185 ГК видно, что доверенность должна быть совершена в простой письменной форме. В то же время п. 2 ст. 185 ГК устанавливает, что доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, должна быть нотариально удостоверена за исключением случаев, предусмотренных законом. О сделках, требующих обязательного нотариального удостоверения, см. ст. 163 ГК. В п. 3 ст. 185 ГК перечислены случаи, когда доверенность, совершенная в простой письменной форме, приравнивается к нотариально удостоверенным доверенностям.

Доверенность от имени доверителя - юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, с приложением печати данной организации. Только доверенность от имени юридического лица, основанная на государственной и муниципальной собственности и оформленная для получения или выдачи денег и других имущественных ценностей, должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером этой организации (см. п. 5 ст. 185 ГК).

Устанавливая как общее правило обязанность доверителя выдать поверенному доверенность, п. 1 комментируемой статьи предусматривает исключение из этого общего

правила. Имеются в виду случаи, установленные абз. 2 п. 1 ст. 182 ГК. Согласно указанной норме полномочие может явствовать из обстановки, в которой действует представитель. Это означает, что оформление доверенности не требуется, если сама обстановка, в которой поверенный совершает сделки, свидетельствует о том, что он действует от имени доверителя, например, когда в качестве поверенного выступают организации и их работники, постоянно оказывающие населению определенные услуги.

2. Пункт 2 комментируемой статьи устанавливает две обязанности доверителя, касающиеся материального обеспечения поверенного: а) обязанность возмещать поверенному понесенные издержки и б) обязанность обеспечивать поверенного средствами, необходимыми для исполнения поручения.

Формулировка п. 2 комментируемой статьи практически воспроизводит соответствующие нормы ГК РСФСР (ст. 400) и Основ гражданского законодательства (ст. 117).

Названные обязанности вытекают из определения договора поручения, данного в п. 1 ст. 971 ГК, где указано, что поверенный совершает действия за счет доверителя. Поэтому доверитель обязан возместить поверенному все необходимые издержки, понесенные им в связи с исполнением договора. Под издержками понимаются расходы, произведенные поверенным, например расходы по переезду к месту совершения сделки, по погрузке имущества, его транспортировке и т.д. В то же время, если расходы поверенного во исполнение поручения хотя и были необходимы, но являются завышенными, они должны производиться с согласия доверителя и в зависимости от такого согласия возмещаться доверителем.

Доверитель обязан не только возместить названные издержки, но и заранее обеспечить поверенного средствами, необходимыми для исполнения поручения, т.е. выдать аванс. Аванс выдается поверенному из расчета примерно определенных будущих расходов. Окончательные же расчеты производятся при передаче доверителю исполнения поручения.

Выдача заранее поверенному денежных средств на исполнение поручения и возмещение поверенному понесенных издержек не являются безусловной обязанностью доверителя. В соответствии с п. 2 комментируемой статьи стороны вправе по взаимному соглашению отказаться от выдачи аванса и установить оплату издержек по окончании исполнения договора.

3. В п. 3 комментируемой статьи предусмотрена обязанность доверителя принять от поверенного все исполненное им. Эта обязанность доверителя соответствует обязанности поверенного передавать доверителю без промедления все полученное по сделкам, совершенным во исполнение поручения (см. ст. 974 ГК). Комментируемая статья полностью воспроизводит соответствующие статьи ГК РСФСР и Основ гражданского законодательства.

В норме комментируемой статьи указаны два обстоятельства, сопутствующие исполнению данной обязанности доверителя. Первым обстоятельством является принятие от поверенного всего исполненного им по договору поручения без промедления. Вторым обстоятельством является принятие от поверенного всего исполненного им в соответствии с договором поручения.

Таким образом, если поверенный надлежащим образом исполнил свои обязательства по договору поручения и представил исполненное доверителю, последний обязан без каких-либо затяжек принять исполненное по договору.

Уклонение доверителя от принятия исполнения должно освобождать поверенного от просрочки исполнения. При этом поверенный вправе требовать возмещения убытков, вызванных просрочкой принятия исполнения доверителем.

Принятие доверителем всего исполненного поверенным в соответствии с договором поручения означает, что доверитель не обязан принимать исполнение, если в нем имеют

место отступления от указаний доверителя, произведенные поверенным самовольно и с нарушением п. 2 ст. 973 ГК.

4. Обязанность доверителя уплатить поверенному вознаграждение возникает только в случае возмездности договора поручения согласно ст. 972 ГК.

О размере и порядке уплаты вознаграждения см. п. 2 ст. 972 и коммент. к этой статье.

Статья 976. Передоверие исполнения поручения

Комментарий к статье 976

1. Ни ГК РСФСР, ни Основы гражданского законодательства не имели самостоятельной статьи о передоверии исполнения поручения.

В комментируемой статье изложен целый комплекс норм, регулирующих передоверие исполнения поручения.

В порядке исключения из общего правила, предусматривающего обязанность поверенного лично исполнить данное ему поручение (ст. 974 ГК), п. 1 комментируемой статьи устанавливает право поверенного в определенных случаях передать исполнение поручения другому лицу (заместителю).

2. Передоверить исполнение поручения другому лицу (своему заместителю) поверенный может только в двух случаях: а) если он уполномочен на это доверенностью (договором поручения), выданной доверителем, или б) если он вынужден это сделать в силу обстоятельств для охраны интересов своего доверителя (см. п. 1 ст. 187 ГК). Таким обстоятельством можно, например, считать болезнь поверенного.

Поверенный, передавший исполнение договора поручения своему заместителю, обязан известить об этом доверителя и сообщить ему необходимые сведения о лице, которому переданы полномочия. Этими сведениями являются фамилия, место жительства заместителя и другие данные, позволяющие доверителю проверить пригодность избранного поверенным лица для исполнения договора поручения. При неисполнении данной обязанности на передавшего полномочия поверенного возлагается ответственность за действия лица, которому он передал полномочия, как за собственные (см. п. 2 ст. 187 ГК).

3. Пункт 2 комментируемой статьи предоставляет доверителю право отвести заместителя, избранного поверенным. При этом право отвода заместителя доверителем не ограничено никакими условиями, в том числе и сроком на отвод. Отвод заместителя может быть произведен доверителем, если последний сочтет, что выбранное в качестве заместителя поверенного лицо не может по деловым или иным качествам исполнить договор поручения.

4. Пункт 3 комментируемой статьи посвящен ответственности поверенного за выбор своего заместителя. Установлены два случая возможности и невозможности возложения на поверенного ответственности за выбор заместителя: а) если возможный заместитель поверенного указан и прямо поименован в договоре поручения (или в доверенности) и б) если право поверенного передать исполнение поручения другому лицу в договоре (или в доверенности) не предусмотрено либо предусмотрено, но заместитель в нем не поименован.

В первом случае поверенный не отвечает ни за выбор заместителя, ни за ведение им дел, поскольку доверитель, заключая договор с указанием заместителя поверенного, тем самым одобрил выбор лица, который предположительно может заменить поверенного.

Во втором случае поверенный несет ответственность за выбор своего заместителя. Следует обратить внимание, что п. 3 комментируемой статьи в этом втором случае предусматривает ответственность поверенного только за выбор своего заместителя, а не за

его действия. Если выбор заместителя оказался некачественным, поверенный должен отвечать за возникшие убытки в связи с неудачным выбором заместителя.

За действия своего заместителя, как за свои собственные, поверенный несет ответственность лишь в случае, если он не выполнил обязанность известить доверителя о передаче своих полномочий заместителю и не сообщил ему необходимые сведения о лице, которому переданы полномочия (см. п. 2 ст. 187 ГК).

Таким образом, правомерная замена поверенного своим заместителем в соответствии с п. 1 комментируемой статьи освобождает поверенного от ответственности за убытки, которые могут возникнуть в результате неправильных действий заместителя.

Статья 977. Прекращение договора поручения

Комментарий к статье 977

1. Комментируемая статья устанавливает правила прекращения договора поручения с учетом действия названного договора в новых экономических условиях, в частности, когда поверенный выступает в качестве коммерческого представителя.

В соответствии со ст. 407 ГК прекращение обязательств по требованию одной из сторон допускается только в случаях, предусмотренных законом или договором. Таким образом, прекращение договора в одностороннем порядке ГК как общее правило не допускает. Поэтому предоставление комментируемой статьей права сторонам прекратить договор поручения в одностороннем порядке является особенностью данного договора, носящего строго лично-доверительный характер.

2. В п. 1 комментируемой статьи устанавливаются три основания для прекращения договора поручения. Первым является отмена поручения доверителем, вторым - отказ поверенного от исполнения договора. Эти основания не ограничены какими-либо условиями. И доверитель, и поверенный вправе отказаться от своих обязательств и тем самым отменить договор поручения в любое время и без всякого объяснения причин отказа.

Установленное комментируемой статьей правило о возможности прекращения договора поручения путем отмены поручения доверителем и отказа поверенного от исполнения поручения является императивным, всякое соглашение об отказе от этого права считается ничтожным.

Третьим основанием прекращения договора поручения комментируемая статья называет смерть доверителя или поверенного, а также признание кого-либо из них недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Данное положение вытекает из ст. ст. 21, 29, 30, 42 ГК, а также из лично-доверительного характера договора поручения. Нельзя считать имеющим силу договор поручения, если умрет или будет признан безвестно отсутствующим тот, кто доверяет исполнить поручение, или тот, на кого было возложено исполнение поручения. Недееспособные или ограниченно дееспособные не вправе быть доверителем или поверенным.

Признание доверителя или поверенного недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим производится в соответствии с правилами ст. ст. 29, 30, 42 ГК.

В ГК РСФСР было названо еще четвертое основание прекращения договора поручения, а именно ликвидация юридического лица, выступающего в качестве доверителя или поверенного. В ГК это основание не приводится, поскольку в данном случае действуют нормы ГК о ликвидации юридического лица.

3. Новой, по сравнению с ГК РСФСР и с Основами гражданского законодательства, является норма, изложенная в п. 3 комментируемой статьи. Эта норма регулирует порядок прекращения договора поручения, если поверенный действует в качестве коммерческого

представителя. Особенностью отказа сторон от договора поручения в данном случае является обязанность уведомить другую сторону о прекращении договора не позднее чем за 30 дней. Этот срок действует, если договором не предусмотрен более длительный срок.

Указание срока на извещение о прекращении договора делает более стабильными отношения по договору поручения с использованием коммерческого представительства (см. ст. 184 ГК) и тем самым способствует развитию предпринимательской деятельности. В то же время абз. 2 п. 3 комментируемой статьи делает одно изъятие из установленного правила, согласно которому доверителю предоставлено право отменить поручение без предварительного уведомления, если произведена реорганизация юридического лица, являющегося коммерческим представителем.

В случае одностороннего отказа от договора поверенного, действующего в качестве коммерческого представителя, а также в случае одностороннего отказа доверителя от договора с коммерческим представителем возникает обязанность возмещения убытков в соответствии с п. п. 2, 3 ст. 978 ГК.

Статья 978. Последствия прекращения договора поручения

Комментарий к статье 978

1. Комментируемая статья взаимосвязана со ст. 977 ГК, поскольку регулирует последствия, возникающие в результате прекращения договора поручения.

Согласно норме, изложенной в п. 1 комментируемой статьи, в случае прекращения договора поручения, исполненного частично, на доверителя возлагаются две обязанности: а) возместить поверенному понесенные при исполнении поручения издержки и б) выплатить поверенному часть обусловленного вознаграждения соразмерно выполненной им работе. При этом уточняется, что названные обязанности доверителя действуют в отношении поверенного до того, как последний узнал или должен был узнать о прекращении поручения.

Таким образом, можно считать, что момент прекращения договора для поверенного возникает лишь тогда, когда он узнал или должен был узнать о прекращении договора, в то время как для других лиц договор поручения считается прекратившим свое действие в момент появления факта, прекращающего договор (например, отсылка поверенным письма с отказом от договора).

Подлежат возмещению только те издержки, которые было необходимо произвести для исполнения поручения (см. коммент. к ст. 975). О порядке уплаты поверенному вознаграждения см. коммент. к ст. 972.

2. Пункты 2 и 3 комментируемой статьи устанавливают правила, определяющие случаи возможного возмещения убытков при отмене поручения доверителем и отказе поверенного от исполнения поручения.

Как общее правило ни отмена поручения доверителем, ни отказ поверенного от исполнения поручения не являются основанием для возмещения убытков, причиненных поверенному или доверителю прекращением договора поручения. Это объясняется преобладанием лично-доверительных отношений в договоре поручения.

Существуют, однако, исключения из этого общего правила, а именно:

а) если отказ поверенного от исполнения поручения произошел в условиях, когда доверитель был лишен возможности иначе обеспечить свои интересы, поверенный обязан возместить доверителю убытки. Имеются в виду такие условия, при которых доверитель не может ни сам совершить порученные действия, ни поручить другому лицу. В результате доверитель понесет убытки, которые должны быть возмещены поверенным в соответствии со ст. ст. 15, 393 ГК;

б) если в прекращенном договоре поручения предусматривались действия поверенного в качестве коммерческого представителя (о коммерческом представительстве

см. ст. 184 ГК). Таким образом, коммерческий представитель, отказавшийся от исполнения договора поручения, обязан возместить доверителю все причиненные в связи с этим убытки. В то же время доверитель, отказавшийся от договора поручения с коммерческим представителем, также обязан возместить коммерческому представителю все причиненные таким отказом убытки.

Возмещение убытков при одностороннем прекращении договора поручения, в котором поверенный выступает в качестве коммерческого представителя, является новой нормой, введенной в ГК. Установление данной нормы вызвано необходимостью гарантировать наибольшую степень надлежащего исполнения договора поручения в сфере предпринимательской деятельности.

Статья 979. Обязанности наследников поверенного и ликвидатора юридического лица, являющегося поверенным

Комментарий к статье 979

1. Комментируемая статья воспроизводит и несколько уточняет норму, записанную в ГК РСФСР (ст. 403). Основы гражданского законодательства не содержали нормы, регулирующей обязанности наследников поверенного.

2. В соответствии с комментируемой статьей на наследников умершего поверенного возлагаются определенные обязанности, а именно:

а) они должны известить доверителя о смерти поверенного и в связи с этим о прекращении договора поручения;

б) они обязаны принять меры, необходимые для охраны имущества доверителя.

Обязанность наследников поверенного известить доверителя о смерти поверенного установлена потому, что это связано с прекращением договора поручения (см. коммент. к ст. 977). Извещая доверителя, наследники, принявшие наследство от поверенного, обеспечивают тем самым интересы доверителя, который в этом случае может принять соответствующие меры, чтобы не понести слишком большие издержки в связи с прекращением договора поручения. Закон не устанавливает сроков на такое извещение, но наследники должны быть заинтересованы в скорейшем извещении доверителя и надлежащей ликвидации его дел, особенно если речь идет о возмездном договоре, по которому они могут претендовать на соответствующее вознаграждение, причитающееся умершему поверенному от доверителя.

Под принятием мер, необходимых для охраны имущества доверителя, не имеется в виду осуществление действий по дальнейшему исполнению поручения за умершего поверенного. Такими мерами могут служить только действия охранного характера, о чем прямо указано в комментируемой статье.

В комментируемой статье имеется также специальная норма, устанавливающая, что указанные обязанности возлагаются и на ликвидатора юридического лица, являющегося поверенным. О ликвидации юридических лиц см. ст. ст. 61 - 65 ГК.

Глава 50. ДЕЙСТВИЯ В ЧУЖОМ ИНТЕРЕСЕ БЕЗ ПОРУЧЕНИЯ

Статья 980. Условия действий в чужом интересе

Комментарий к статье 980

1. Статьи 980 - 989 ГК, регулирующие действия в чужом интересе без поручения, закрепляют новый гражданско-правовой институт, который не выделялся в качестве самостоятельного ни в ГК РСФСР, ни в Основы гражданского законодательства.

В ГК РСФСР (гл. 4 "Представительство и доверенность") частично действиям в чужом интересе без поручения была посвящена ст. 63, предусматривавшая представительство без полномочий.

В Основы гражданского законодательства в главе "Поручение" имелась ст. 118, которая называлась "Ведение чужих дел без поручения". Однако она не раскрывала всех отношений, возникающих в связи с действиями в чужом интересе без поручения. Ведение чужих дел без поручения фактически рассматривалось в Основы гражданского законодательства в рамках гражданско-правового института "Поручение".

2. Действия в чужом интересе без поручения относятся к числу внедоговорных обязательств, но они в силу ст. 8 ГК порождают права и обязанности.

Комментируемая статья посредством определения условий действий в чужом интересе без поручения раскрывает понятие данного института гражданского права, устанавливает его характерные черты, а именно:

а) действия в чужом интересе без поручения в соответствии с данной статьей включают не только действия без поручения со стороны заинтересованного лица (не оформленные договором или доверенностью), но и действия без иного указания, а также без заранее обещанного согласия заинтересованного лица. Например, если какое-либо лицо хотя и не давало поручения другому лицу заключить соответствующую сделку, но заранее обещало дать впоследствии согласие на ее заключение, то действия по заключению сделки нельзя рассматривать как действия в чужом интересе без поручения. Следовательно, можно считать, что заинтересованное лицо не только не должно делать указанных в комментируемой статье волеизъявлений, но и, как правило, не должно знать о произведенных в его интересах действиях;

б) действия в чужом интересе без поручения должны быть направлены на определенные цели. Такими целями являются: предотвращение вреда личности (например, принятие мер, проявившихся в действиях по охране чужого ребенка) или имуществу заинтересованного лица (например, действия по спасению имущества от стихийного бедствия), желание способствовать исполнению какого-либо обязательства заинтересованным лицом или стремление реализовать иные непротивоправные интересы заинтересованного лица.

Следовательно, согласно комментируемой статье действия в чужом интересе без поручения охватывают не только имущественные отношения, но и действия по спасению жизни и здоровья человека;

в) указанные действия должны производиться не в своем интересе, а в интересах другого лица и выражать заботу об интересе этого лица. Однако эти интересы не должны быть противоправными, т.е. не соответствующими нормам закона и других правовых актов.

Лицо, осуществляющее действия в чужом интересе, не обязано знать, кто является заинтересованным лицом. Так, если, например, действующее лицо заблуждается относительно личности собственника имущества, в отношении которого произведены охранные действия, данные обстоятельства не являются препятствием для признания их действиями в чужом интересе без поручения.

Действия в чужом интересе без поручения согласно п. 1 комментируемой статьи должны обязательно совершаться в целях достижения выгоды и пользы для заинтересованного лица. При этом выгода должна быть очевидной, явной, а не проблематичной;

г) действия в чужом интересе без поручения должны быть такими, которые бы отвечали действительным или вероятным намерениям заинтересованного лица, т.е. намерениям, желаемым в данный момент или в будущем. Следовательно, действия в чужом интересе без поручения не должны противоречить намерениям заинтересованного лица;

д) действия в чужом интересе без поручения должны совершаться с необходимой по обстоятельствам дела заботливостью и осмотрительностью. Поэтому действующее лицо не должно производить настолько больших затрат, что они приведут к результату абсолютно невыгодному для заинтересованного лица.

Лицо, действующее в чужом интересе без поручения, должно учитывать, какова предположительно была бы воля, желание, возможности и интересы заинтересованного лица, если бы он сам производил эти действия.

Как правило, действующее в интересах другого лица само заинтересовано в выполнении данного предусмотренного п. 1 комментируемой статьи условия, поскольку только в этом случае его действия могут привести к желаемому положительному результату и у него может возникнуть право на вознаграждение (см. ст. 985 ГК).

3. Действия в чужом интересе без поручения следует отграничивать от некоторых сходных институтов или действий, например от отношений, складывающихся в результате неосновательного обогащения. О различиях этих институтов см. коммент. к ст. 987.

Действия в чужом интересе без поручения следует также отличать от действий, производимых в рамках договоров (хранения, поручения и других услуг). Так, если по договору поручения поверенный совершил действия, отступив от указаний доверителя в интересах последнего, такие действия нельзя рассматривать в качестве действий в чужом интересе без поручения, поскольку они регулируются нормами ст. 973 ГК и другими нормами, относящимися к договору поручения.

4. Пункт 2 комментируемой статьи специально указывает, что правила гл. 50 ГК не распространяются на действия в интересах других лиц, совершаемых государственными и муниципальными органами, цель деятельности которых состоит в осуществлении действий, защищающих интересы других лиц. Например, действия органов опеки и попечительства по защите прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан нельзя рассматривать как действия в чужом интересе без поручения, регулируемые гл. 50 ГК.

Статья 981. Уведомление заинтересованного лица о действиях в его интересе

Комментарий к статье 981

1. Лицо, действующее в чужом интересе без поручения, хотя и осуществляет свои действия в целях предотвращения ущерба имуществу либо нанесения вреда личности другого лица, явно вторгается в сферу деятельности заинтересованного лица без его ведома. Не всегда ясно, какую реакцию вызовут такие действия у заинтересованного лица. Поэтому нормы комментируемой статьи возлагают на лицо, действующее в чужом интересе, некоторые обязанности в отношении заинтересованного лица.

2. Обязанностью лица, действующего в чужом интересе без поручения, является сообщение заинтересованному лицу о произведенных в его интересах действиях.

Комментируемая статья не устанавливает предельных сроков, в которые такое уведомление должно последовать. Она предусматривает норму, согласно которой лицо, действующее в чужом интересе без поручения, обязано сообщать о произведенных им действиях при первой возможности.

Приведенную норму, по всей вероятности, следует понимать так, что действующее лицо должно уведомить заинтересованное лицо о своих действиях при первой возможности, не ожидая окончания производимых им действий. Если же в данный момент действующее лицо не имеет возможности сообщить заинтересованному лицу о своих действиях, оно должно продолжить производимые им действия до появления такой возможности. Однако в случае, когда лицо, действующее в чужом интересе без поручения, могло уведомить о своих действиях заинтересованное лицо, но не сделало

этого, на действующее лицо должна возлагаться ответственность за результат действий, в том числе и за случайно причиненный ущерб.

3. Пункт 1 комментируемой статьи предусматривает обязанность действующего в чужом интересе лица после сообщения заинтересованному лицу о своих действиях выждать одобрения этих действий заинтересованным лицом или их неодобрения. Норма данной статьи не устанавливает конкретного срока, в течение которого должно последовать одобрение или неодобрение действий, а определяет его как разумный срок для решения этого вопроса заинтересованным лицом. Следовательно, в каждом случае этот разумный срок должен определяться исходя из конкретных обстоятельств. Предусмотрено лишь одно ограничение: длительность ожидания должна быть таковой, чтобы она не повлекла серьезного ущерба для заинтересованного лица. Если же длительность ожидания грозит нанесением серьезного ущерба заинтересованному лицу, действующее лицо обязано сделать все необходимое для предотвращения такого ущерба.

В комментируемой статье не решен вопрос о том, должна ли приостанавливаться деятельность лица, действующего в чужом интересе, после уведомления заинтересованного лица или его деятельность должна быть продолжена до получения одобрения или неодобрения указанных действий. Можно полагать, что, если неотложная необходимость в таких действиях к моменту уведомления отпала, дальнейшие действия должны быть приостановлены. Если же приостановление действий повлечет ущерб для заинтересованного лица, действующее в чужом интересе лицо должно продолжить осуществление своих действий до получения одобрения или неодобрения со стороны заинтересованного лица.

О последствиях одобрения и неодобрения заинтересованным лицом действий в его интересах см. коммент. к ст. ст. 982, 983.

4. Пункт 2 комментируемой статьи специально устанавливает норму, регулирующую отношения между лицом, действующим в чужом интересе без поручения, и заинтересованным лицом, если действия производятся в присутствии заинтересованного лица.

В случае присутствия заинтересованного лица, естественно, не требуется специального сообщения этому лицу о производимых действиях в его интересах, поскольку такие действия очевидны.

Статья 982. Последствия одобрения заинтересованным лицом действий в его интересе

Комментарий к статье 982

1. Последствия одобрения заинтересованным лицом действий в его интересе состоят в следующем.

Одобрение нужно рассматривать как волеизъявление заинтересованного лица в ответ на действия другого лица в его интересе. Заинтересованное лицо, выражая одобрение деятельности лица, действующего в его интересе, признает тем самым совершенные им действия правильными.

После одобрения заинтересованным лицом действий другого лица в его интересе между этими лицами возникают двусторонние отношения, основанные на выраженной и согласованной воле двух сторон, - заинтересованного лица и лица, действующего без поручения в интересах заинтересованного лица, т.е. договорные отношения (см. ст. ст. 154 и 420 ГК). Эти отношения регулируются нормами ГК, предусмотренными для отдельных видов договоров в зависимости от одобрения действий, произведенных лицом, действующим в чужом интересе. Например, если заинтересованным лицом одобрены действия в его интересе, предусмотренные ст. 971 ГК, то с момента одобрения считается, что между сторонами заключен договор поручения. Таким же образом могут возникнуть

договорные отношения, предусмотренные нормами ГК, регулируемыми отдельные виды договоров, в частности договор подряда (см. ст. 702 ГК), договор хранения (см. ст. 886 ГК) и др.

2. Следует обратить внимание на следующее: комментируемая статья устанавливает, что указанные выше последствия возникают не только в результате письменного одобрения заинтересованным лицом действий в его интересе, но и в результате устного одобрения.

Статья 983. Последствия неодобрения заинтересованным лицом действий в его интересе

Комментарий к статье 983

1. В соответствии с п. 1 комментируемой статьи в случае неодобрения заинтересованным лицом действий, произведенных в его интересе, у него не возникают обязанности ни в отношении лица, совершившего эти действия, ни в отношении третьих лиц.

Устанавливается, какие действия в чужом интересе влекут последствия, предусмотренные в п. 1 данной статьи. К ним относятся только такие действия, которые совершены после того, как тому, кто их совершает, стало известно, что они не одобряются заинтересованным лицом. Следовательно, для доказательства применения последствий, указанных в п. 1 комментируемой статьи, определяющее значение имеет факт и момент оповещения заинтересованным лицом о неодобрении действий, произведенных в его интересах. Прекращение действий в интересах заинтересованного лица должно последовать сразу же после получения сведений о неодобрении этих действий заинтересованным лицом.

2. В комментируемой статье не указано, какие последствия влекут действия в чужом интересе, произведенные до их неодобрения заинтересованным лицом. Исходя из норм, изложенных в данной главе ГК, действия в чужом интересе, произведенные до момента, когда действующее лицо узнало об их неодобрении, влекут последствия в соответствии с правилами ст. ст. 981, 984 ГК.

3. Поскольку не получившие одобрения заинтересованным лицом действия в его интересе не влекут для заинтересованного лица обязанностей ни в отношении совершившего эти действия лица, ни в отношении третьих лиц, обязанности по сделкам, заключенным после неодобрения, не переходят к заинтересованному лицу, а остаются у лица, совершившего сделку. Все расходы, произведенные лицом, действующим в чужом интересе, после неодобрения заинтересованным лицом его действий, а также реальный ущерб не будут возмещены лицу, действующему в чужом интересе (см. ст. 984 ГК).

4. Пункт 2 комментируемой статьи предусматривает два исключения из правила, изложенного в п. 1 этой статьи.

Первое исключение состоит в том, что если действия произведены с целью предотвратить опасность для жизни лица, то они допускаются, не ожидая одобрения попавшего в опасность, и даже против воли этого лица.

Второе исключение состоит в том, что если лицо исполняет обязанности по содержанию кого-либо (ребенка, больного или престарелого) вместо того, на ком лежит эта обязанность, то данные действия также вправе производиться, не ожидая одобрения лица, которое обязано доставлять содержание названным лицам и против его воли.

В этих случаях лицо, осуществляющее действие в чужом интересе, имеет право и на возмещение понесенных необходимых расходов, и иного реального ущерба в соответствии с п. 1 ст. 984 ГК.

Статья 984. Возмещение убытков лицу, действовавшему в чужом интересе

1. Комментируемая статья предписывает возмещение заинтересованным лицом необходимых расходов и иного реального ущерба, понесенных лицом, действовавшим в его интересе, если они возникли в соответствии с правилами данной главы. Это означает, что такое возмещение может последовать, если лицом, действовавшим в чужом интересе (т.е. в интересе заинтересованного лица), были соблюдены условия, указанные в ст. 980 ГК, а именно: 1) действия произведены без поручения, иного указания или заранее обещанного согласия заинтересованного лица; 2) действия произведены в целях предотвращения вреда личности или имуществу заинтересованного лица либо исполнения его обязательства, а также в его иных непротивоправных интересах; 3) действия эти совершались, исходя из очевидной выгоды или пользы заинтересованного лица; 4) действия имели в виду действительные или вероятные намерения заинтересованного лица; 5) действия выполнялись с необходимой по обстоятельствам дела заботливостью и осмотрительностью (см. коммент. к ст. 980). Это означает также, что лицо, действовавшее в чужом интересе (в интересе заинтересованного лица), в соответствии со ст. 981 ГК сообщило при первой возможности заинтересованному лицу о своих действиях и выждало в течение разумного срока его решения об одобрении или неодобрении предпринятых действий (см. коммент. к ст. 981). О последствиях одобрения и неодобрения заинтересованным лицом действий в его интересе см. коммент. к ст. ст. 982 и 983.

Только действия, произведенные в соответствии с соблюдением названных выше правил, дают основание лицу, действовавшему в чужом интересе, требовать возмещения необходимых расходов и иного реального ущерба со стороны заинтересованного лица.

Необходимые расходы и иной реальный ущерб, понесенные лицом, действующим в чужом интересе, не возмещаются, только если они вызваны действиями, указанными в п. 1 ст. 983 ГК, т.е. если эти действия совершены после того, как тому, кто их совершает, стало известно, что они не одобряются заинтересованным лицом.

2. Обращает внимание норма п. 1 комментируемой статьи, которая предписывает возмещение не всех произведенных лицом, действовавшим в чужом интересе, расходов, а лишь необходимых расходов. Лицо, действующее в чужом интересе, не может навязывать заинтересованному лицу такие затраты, которые не соответствуют имеющимся в данный момент обстоятельствам. Под необходимыми нужно понимать такие расходы, без которых имуществу угрожает гибель, или такие расходы, которые необходимо было произвести для того, чтобы не допустить серьезного ущерба для личных и имущественных интересов заинтересованного лица. Иными словами, необходимыми следует считать неизбежные расходы при совершении лицом действий в чужом интересе.

В то же время норма, предусмотренная в п. 1 комментируемой статьи, не ставит возмещение расходов в зависимость от достигнутых результатов, полученных благодаря действиям лица в чужом интересе. Поэтому для возмещения необходимых расходов не является условием, например, обязательное увеличение имущества. Таким образом, решающее значение в данном случае имеет полезный характер произведенных действий, а имело ли место увеличение имущества, существенного значения не имеет.

3. Под реальным ущербом следует понимать в соответствии со ст. 15 ГК стоимость фактической утраты или повреждения имущества, принадлежавшего лицу, действовавшему в чужом интересе, а также ущерб, нанесенный этому лицу в связи с повреждением здоровья в результате произведенных действий в чужом интересе.

Следует иметь в виду, что согласно разъяснениям, данным в Постановлении Пленумов ВС РФ и ВАС РФ N 6/8, в состав реального ущерба входят не только фактически понесенные соответствующим лицом расходы, но и расходы, которое это лицо должно будет произвести для восстановления нарушенного права (п. 2 ст. 15 ГК). Необходимость таких расходов и их предполагаемый размер должны быть подтверждены

обоснованным расчетом, доказательствами, в качестве которых могут быть представлены смета (калькуляция) затрат на устранение недостатков товаров, работ, услуг и т.д. (см. п. 10 названного Постановления).

В то же время п. 1 комментируемой статьи не устанавливает возмещения упущенной выгоды, т.е. доходов, которые, по мнению заинтересованного лица, оно могло бы получить (см. ст. 15 ГК).

4. Согласно п. 1 комментируемой статьи возмещение заинтересованным лицом необходимых расходов и иного реального ущерба должно иметь место и в том случае, если действия в чужом интересе не привели к предполагаемому результату. Это означает, что, если, например, имущество, спасаемое лицом, действовавшим в чужом интересе, несмотря на предпринятые действия данного лица, все же погибло, последнее имеет право на возмещение произведенных им необходимых затрат и реального ущерба. Размер возмещения должен определяться в зависимости от конкретных обстоятельств, реальных убытков и произведенных расходов. Установлен предельный размер возмещения в случае предотвращения ущерба имуществу другого лица: он не должен превышать стоимость спасаемого имущества.

Комментируемая статья не регулирует порядок возмещения, когда лицо, действовавшее в чужом интересе, в какой-то степени имело и свой интерес. Можно полагать, что в этом случае сумма возмещения должна уменьшаться на сумму, компенсирующую расходы на реализацию собственного интереса.

5. Пункт 2 комментируемой статьи устанавливает правила возмещения расходов и убытков лица, действовавшего в чужом интересе, понесенных им в связи с действиями, которые были осуществлены после получения одобрения заинтересованного лица (см. коммент. к ст. 982).

Поскольку после одобрения заинтересованным лицом действий лица в чужом интересе возникают конкретные договорные отношения, расходы и убытки последнего возмещаются по правилам, предусмотренным для соответствующего договора. Если, например, возникает договор поручения, то возмещение осуществляется в соответствии с правилами ст. ст. 975, 978 ГК; в случае возникновения договора хранения при возмещении расходов и убытков применяются ст. ст. 897, 898, 903 ГК и т.д.

Статья 985. Вознаграждение за действия в чужом интересе

Комментарий к статье 985

1. Комментируемая статья предусматривает право лица, действовавшего в чужом интересе, на вознаграждение при наличии двух условий: а) если такие действия привели к положительному для заинтересованного лица результату и б) если такое право предусмотрено законом, соглашением с заинтересованным лицом или обычаями делового оборота.

Формулировка данной статьи дает основание считать, что для выплаты вознаграждения лицу, действовавшему в чужом интересе, необходимо наличие обоих условий.

2. Положительным результатом следует считать действия в чужом интересе, одобренные заинтересованным лицом. Тогда между заинтересованным лицом и лицом, действовавшим в его интересе, возникают на основании ст. 982 ГК (см. коммент. к этой статье) договорные отношения, соответствующие конкретному виду договора.

В этом случае начинает действовать второе условие, т.е. вознаграждение выплачивается, если оно предусмотрено законом для данного вида договора или соглашением с заинтересованным лицом или обычаями делового оборота.

Например, если в результате одобрения действий в чужом интересе возникает договор поручения, то вознаграждение осуществляется согласно ст. 972 ГК.

Заинтересованное лицо, ставшее после одобрения доверителем, обязано уплатить вознаграждение только в случае, когда это предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором поручения. Если же договор поручения связан с осуществлением обеими сторонами или одной из них предпринимательской деятельности, доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение во всех случаях, кроме случая, когда договором не предусмотрено иное.

Статья 986. Последствия сделки в чужом интересе

Комментарий к статье 986

1. Действия, которые лицо совершает в чужом интересе, могут иметь разные направления. Это могут быть действия, совершаемые непосредственно по отношению к заинтересованному лицу, когда действующее лицо не вступает в правоотношения с третьими лицами. Но лицо может совершать в чужом интересе такие действия, которые порождают определенные права и обязанности третьих лиц, например заключить сделку с третьими лицами. В этом случае возникает вопрос о юридических отношениях третьих лиц с лицом, в интересах которого была заключена сделка, т.е. о последствиях сделки, заключенной в чужом интересе. Именно этот вопрос и решает комментируемая статья.

2. Если лицо, заключившее сделку, действовало не в своем интересе и не от своего имени, а в интересах и от имени другого заинтересованного лица, то обязанности по сделке переходят к этому последнему лицу при наличии одновременно двух условий: а) если заинтересованное лицо одобрило такую сделку и б) если другая сторона (третье лицо) не возражает против такого перехода обязанностей.

Одобрение сделки заинтересованным лицом означает принятие им на себя последствий сделки, заключенной лицом, действовавшим в его интересе. В данном случае применяются правила ст. 183 ГК. При отсутствии такого одобрения обязанности по сделке должны возлагаться непосредственно на лицо, совершившее сделку.

Второе условие означает, что другая сторона (третье лицо) должна дать согласие на переход обязанностей по сделке от лица, совершившего сделку, к лицу, в интересах которого она совершена. Не требуется согласия только в случае, если при заключении сделки другой стороне (третьему лицу) было известно или должно было быть известно о том, что сделка заключена в чужом интересе. При отсутствии такого согласия другой стороны обязанности по сделке возлагаются на лицо, совершившее сделку.

Права по сделке, совершенной в чужом интересе, переходят вместе с обязанностями от лица, заключившего сделку, к лицу, в интересах которого она была заключена. Переход прав и обязанностей должен соответствовать правилам перехода прав кредитора к другому лицу, изложенным в § 1 гл. 24 ГК.

Статья 987. Неосновательное обогащение вследствие действий в чужом интересе

Комментарий к статье 987

1. При применении комментируемой статьи следует иметь в виду различия между отношениями, складывающимися в результате действий лица в интересах другого лица без поручения последнего, и отношениями, возникающими в результате неосновательного обогащения одного лица за счет другого, предусмотренными гл. 60 ГК.

В первом случае определенное увеличение имущества заинтересованного лица осуществляется в результате сознательно и намеренно произведенных действий другого лица. Правовым основанием получения выгоды заинтересованным лицом является соблюдение действующим лицом условий, предусмотренных ст. 980 ГК, и прежде всего осуществление действий в непротивоправных интересах заинтересованного лица.

Во втором случае какое-либо юридическое основание для получения имущества отсутствует, поскольку неосновательное обогащение согласно ст. 1102 ГК возникает тогда, когда лицо без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество за счет другого. В ряде случаев неосновательное обогащение одного лица наступает в результате ошибочных действий другого лица.

2. Комментируемая статья предполагает приращение имущества другого лица в результате действий, непосредственно не направленных на обеспечение интересов этого лица, а также когда совершившее действие лицо ошибочно предполагало, что действует в своем интересе. Таким образом, производимые лицом действия не подпадают под правила ст. 980 ГК и должны рассматриваться в соответствии с последствиями, предусмотренными гл. 60 ГК, регулирующей обязательства вследствие неосновательного обогащения.

Статья 988. Возмещение вреда, причиненного действиями в чужом интересе

Комментарий к статье 988

Комментируемая статья является отсылочной. Она предусматривает случаи, когда лицо, действующее в чужом интересе, причинило заинтересованному лицу или третьим лицам имущественный вред. Такой вред подлежит возмещению в соответствии с правилами гл. 59 ГК, посвященной обязательствам вследствие причинения вреда. В то же время, если лицом, действовавшим в чужом интересе, были соблюдены требования, предусмотренные ст. 980 ГК о необходимой по обстоятельствам дела заботливости и осмотрительности, такое лицо должно быть освобождено от возмещения вреда <1>.

<1> См.: Комментарий для предпринимателей части второй Гражданского кодекса Российской Федерации. М.: Фонд "Правовая культура", 1996. С. 227.

Статья 989. Отчет лица, действовавшего в чужом интересе

Комментарий к статье 989

1. Комментируемая статья возлагает на лицо, действовавшее в чужом интересе, обязанность представить заинтересованному лицу отчет по результатам своих действий. Таким образом, на лицо, действовавшее в чужом интересе, закон возлагает не только обязанность при первой возможности уведомить заинтересованное лицо (см. ст. 981 ГК), но и представить соответствующий отчет.

В отчете должны быть указаны как полученные доходы, так и понесенные расходы и иные убытки. Эти данные необходимы заинтересованному лицу, поскольку их размер может стать основанием для определения согласно ст. 984 ГК необходимых расходов и реального ущерба при возмещении убытков лицу, действовавшему в чужом интересе (см. коммент. к ст. 984).

2. Поскольку комментируемая статья рассматривает отчет лица, действовавшего в чужом интересе, не как право, а как обязанность, следовательно, такой отчет должен быть представлен заинтересованному лицу независимо от того, одобрило или нет его действия заинтересованное лицо.

Глава 51. КОМИССИЯ

Статья 990. Договор комиссии

1. В ГК договор комиссии по существу определяется так же, как в ГК РСФСР и в п. 1 ст. 119 Основ гражданского законодательства. ГК исходит из того, что комиссия - это договор, содержание которого состоит в следующем: 1) одна сторона (комиссионер) выполняет поручение другой стороны (комитента), но выступает в гражданском обороте от своего имени; 2) комиссионер выполняет юридические действия, т.е. заключает одну или несколько сделок; 3) за услуги комиссионера выплачивается вознаграждение, т.е. такой договор всегда является возмездным; 4) по сделке, совершенной комиссионером с третьими лицами, права и обязанности приобретает сам комиссионер. Таким образом, хотя участники комиссионного правоотношения связаны единым обязательством, в нем различают внутренние и внешние отношения. Внутренние отношения комитента и комиссионера напоминают отношения между доверителем и поверенным в договоре поручения. Во внешних отношениях комиссионер действует от собственного имени, как если бы ему принадлежали осуществляемые права (например, право собственности на передаваемую по договору комиссии вещь, которую он передает покупателю по договору купли-продажи).

Договор комиссии оформляет одну из основных разновидностей обязательств по оказанию юридических услуг. Его предметом является совершение определенных юридических действий - сделок, стороной которых становится комиссионер, а не комитент, поскольку первый совершает эти действия от своего имени, приобретая права и обязанности в отношениях с третьими лицами. При этом комиссионер действует не за свой счет, а за счет комитента. В этом состоит основное отличие договора комиссии от договора поручения (см. ст. 971 и коммент. к ней) и агентского договора (см. ст. 1005 и коммент. к ней). Если договор поручения и в определенных случаях агентский договор представляют собой прямое представительство, то комиссия осуществляется на основе так называемого косвенного представительства. При этом следует иметь в виду, что комиссионер вправе совершать далеко не любые юридические действия в интересах комитента. Так, например, комиссионеру не может поручаться исполнение юридических действий, вытекающих из правоотношений комитента, регулируемых налоговым законодательством РФ и законодательством РФ о труде.

Зарубежным законодательством сходство договоров комиссии, поручения и агентского договора нередко расценивается как тождество. Так, ст. 94 Французского торгового кодекса определяет комиссионера как поверенного, а договор комиссии - как вид договора поручения в торговом обороте. Гражданский кодекс Италии (ст. 1731) рассматривает договор комиссии как поручение, связанное с покупкой или продажей имущества. В англосаксонском праве договоры поручения и комиссии составляют единый агентский договор. Агент обычно действует от имени принципала, но может выступать и от собственного имени, т.е. как комиссионер. Следует отметить, что и в российском праве до введения в действие ГК правовое положение комиссионера, поверенного и агента нередко трактовалось как тождественное. В качестве примера такого понимания можно привести п. 16 гл. 3 "Участники рынка ценных бумаг" Положения о выпуске и обращении ценных бумаг на фондовых биржах в РСФСР от 28.12.1991, который изложен в следующей редакции: "Деятельность посредника (финансового брокера) на рынке ценных бумаг - выполнение посреднических (агентских) функций при купле-продаже ценных бумаг за счет и по поручению клиента на основании договора комиссии или поручения".

В западных государствах договор комиссии часто опосредует различные банковские операции, предметом которых являются прежде всего ценные бумаги. В регулировании таких операций особое место занимают типовые договоры, разрабатываемые банками. Используется данная договорная форма и для купли-продажи товаров, фрахтования и других сделок, причем не только во внутренней, но и во внешней торговле, главным образом в качестве средства проникновения на рынки.

2. Пункт 2 комментируемой статьи является новеллой, имеющей ключевое значение для понимания сущности нового договорного права вообще и договора комиссии в частности. Эта норма свидетельствует о том, что принцип свободы договора (см. ст. 421 ГК) и волеизъявления сторон при его заключении многоаспектен. В соответствии с принципами действующего договорного права (ст. 1 ГК) стороны равноправны и свободны в формировании условий договора и, следовательно, в определении объема и содержания своих прав и обязанностей. Так, комиссионное обязательство может устанавливаться на определенный срок и без указания срока его действия, с указанием или без указания территории его исполнения, с обязательством комитента не предоставить третьим лицам право совершать в его интересах и за его счет сделки, совершение которых поручено комиссионеру, или без такого обязательства, с условием или без условия относительно ассортимента товаров, являющихся предметом комиссии. Определяя содержание комиссионного обязательства, стороны, однако, не вправе нарушать закон или нормы иных правовых актов.

3. В п. 3 комментируемой статьи указывается, что отдельные виды договора комиссии могут быть предусмотрены законом или иными правовыми актами. В то же время комментируемая статья в отличие от ст. 404 ГК РСФСР не содержит указания о некоторых конкретных видах договора, в частности о комиссии на продажу сельскохозяйственных продуктов и договоров, заключаемых комиссионными магазинами. Развитый торговый оборот невозможен без использования различных разновидностей договора комиссии. Во внешнеторговой практике широко используются, например, договоры комиссии, по которым комиссионер получает от комитента "эксклюзивное" право продажи его товаров на определенной территории. В соответствии с такой разновидностью договора комиссии, как договор консигнации, комитент-изготовитель передает товары на склад комиссионера-консигнатора, обязанного затем реализовать этот товар от своего имени.

Особенности комиссионной продажи непродовольственных товаров, принадлежащих гражданам, юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям, установлены Правилами комиссионной торговли непродовольственными товарами, которые утверждены Постановлением Правительства РФ от 06.06.1998 N 569 (в ред. от 22.02.2001) <1>.

<1> СЗ РФ. 1998. N 24. Ст. 2733; 1999. N 42. Ст. 5051; 2001. N 9. Ст. 872.

Комиссионная торговля на товарных биржах должна осуществляться с учетом правил, содержащихся в Законе о биржах.

Обязательные условия договора комиссии по продаже заложенных в обеспечение кредита акций, принадлежащих Российской Федерации, были установлены, например, приложением N 3 к Указу Президента РФ от 31.08.1995 N 889 "О порядке передачи в 1995 году в залог акций, находящихся в федеральной собственности" (в ред. от 21.10.2002) <1>.

<1> СЗ РФ. 1995. N 36. Ст. 3527; N 45. Ст. 4300; 2002. N 43. Ст. 4228.

Договор комиссии конструируется комментируемой статьей как консенсуальная сделка.

В отличие от ГК РСФСР здесь отсутствует правило, относящееся к форме договора. Это означает, что если иное не предусмотрено конкретными законами или иными правовыми актами, то на договор комиссии распространяются общие правила о форме сделок.

Статья 991. Комиссионное вознаграждение

1. Чаще всего участниками гражданского оборота заключаются возмездные договоры (п. 1 ст. 423 ГК). К таким договорам относится и комиссия. Основная обязанность комитента - уплатить комиссионеру вознаграждение, составляющее цену договора, величина которой определяется его условиями. Помимо основной цены может быть предусмотрено дополнительное вознаграждение, которое выплачивается комиссионеру в случае принятия им на себя особого ручательства за третье лицо (делькредере).

На условиях делькредере обычно даются поручения по реализации товаров на внешних рынках в целях уменьшения предпринимательского риска. При этом комиссионер несет ответственность за любое нарушение со стороны третьего лица, за исключением случаев, когда такое нарушение обусловлено поведением комитента. Делькредере является разновидностью поручительства (см. ст. 361 ГК).

Западная практика долгое время признавала ответственность по делькредере основной, а ответственность третьего лица - субсидиарной. Таким образом, комитент мог принудить комиссионера к уплате причитающихся сумм до исполнения договора третьим лицом.

Несмотря на то что условие о вознаграждении в комиссионном обязательстве является весьма важным, его отсутствие не влечет за собой возможности признания сделки недействительной. Отсылочная норма п. 1 комментируемой статьи и правило, закрепленное в п. 3 ст. 424 ГК, устанавливают, что в случаях, когда в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора, исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах взимается за аналогичные услуги. Гражданским законодательством порядок определения рыночных цен не установлен, однако наиболее подробно принципы их определения для целей налогообложения изложены в ст. 40 НК.

Размеры и способы комиссионного вознаграждения, как правило, обуславливаются в самом договоре комиссии. Обычным является установление вознаграждения в форме определенного процента цены сделки, заключенной с третьими лицами. Размер вознаграждения может быть установлен также в твердой (фиксированной) сумме, не зависящей от цены совершенной комиссионером сделки, каким-либо способом, согласованным сторонами. Право на вознаграждение при отсутствии соглашения сторон об ином возникает в момент, когда заключенная комиссионером сделка начинает исполняться третьим лицом, например когда третье лицо уплачивает комиссионеру покупную цену (при продаже комиссионного товара) или поставляет товар (при покупке комиссионного товара) (§ 396 Торгового уложения ФРГ, ст. 432 Швейцарского обязательственного закона). Комиссионер вправе, однако, требовать вознаграждения и тогда, когда заключенная им с третьим лицом сделка не исполняется по вине комитента.

Договор комиссии является безусловно возмездным. Исключение из этого правила может вытекать из условий самого договора, если в нем предусмотрено, что комиссионер оказывает услуги безвозмездно. Тогда безвозмездность договора комиссии квалифицируется как признак договора дарения, поскольку обещание освободить кого-либо от имущественной обязанности признается договором дарения (п. 2 ст. 572 ГК). В этом случае заключенный договор комиссии следует рассматривать как смешанный, содержащий элементы договора дарения. Очевидно, что договор комиссии с таким условием не может быть заключен между юридическими лицами.

2. Комиссионер не отвечает перед комитентом за неисполнение сделки, а также сохраняет право на комиссионное вознаграждение и на возмещение понесенных расходов, если договор комиссии не был исполнен не по вине комиссионера, а по причинам, зависящим от комитента. Здесь полностью воспроизводится предписание, содержащееся в абз. 2 п. 1 ст. 119 Основ гражданского законодательства. В данном случае можно

говорить о прекращении обязательства невозможностью исполнения, вызванной виновными действиями кредитора. Согласно п. 2 ст. 416 ГК в данном случае кредитор не вправе требовать возвращения исполненного им по обязательству. Кроме того, должник на общих основаниях вправе требовать от кредитора возмещения понесенных им убытков (см. ст. 15 ГК).

В этом же смысле высказался ВАС РФ, подтвердив, что право требования уплаты комиссионного вознаграждения не зависит от исполнения сделки, заключенной между комиссионером и третьим лицом (п. 3 информационного письма Президиума ВАС РФ N 85).

Статья 992. Исполнение комиссионного поручения

Комментарий к статье 992

1. Положение, согласно которому комиссионер обязан исполнить принятое поручение на наиболее выгодных для комитента условиях, в принципе не является новеллой. Аналогичное предписание содержалось в ГК РСФСР и в Основах гражданского законодательства. Вместе с тем в комментируемой статье есть и новое правило: комиссионер выполняет договор в соответствии с указаниями комитента, но когда таких указаний нет - в соответствии с обычаями делового оборота или иными, обычно предъявляемыми, требованиями. Появление этой нормы продиктовано необходимостью наиболее адекватной регламентации правоотношений сторон по договору в условиях перехода к рыночным отношениям. Теперь отсутствие указаний комитента в договоре не в состоянии парализовать выполнение комиссионером своего обязательства. Подобное отсутствие восполняется обычаями делового оборота, под которыми в соответствии со ст. 5 ГК понимаются "сложившиеся и широко применяемые в какой-либо области предпринимательской деятельности правила поведения, не предусмотренные законодательством".

При этом следует иметь в виду, что сделка, совершенная до установления отношений по договору комиссии, не может быть признана заключенной во исполнение поручения комитента (п. 6 информационного письма Президиума ВАС РФ N 85).

ГК (в отличие от п. 2 ст. 57 Основ гражданского законодательства и ст. 168 ГК РСФСР, говоривших об обычаях, как об "обычно предъявляемых требованиях") выделил "обычаи делового оборота", рассчитанные исключительно на предпринимательские отношения. При этом следует иметь в виду, что обычаи делового оборота не могут быть применены в том случае, если они противоречат обязательным для участников отношения положениям законодательства или договора.

2. В отличие от ГК РСФСР в ГК по-иному регламентируется порядок распределения выгоды, полученной комиссионером при совершении сделки на условиях более выгодных, чем те, которые указаны комитентом. Если ранее выгода полностью поступала комитету, то согласно комментируемой статье дополнительная выгода, полученная комиссионером по сравнению с ожидавшейся и указанной комитентом, при отсутствии специальной договоренности на этот счет в договоре, делится между комиссионером и комитентом поровну.

Появление этой новеллы объясняется тем, что в условиях рыночных отношений комиссионные поручения выполняют, как правило, предприниматели. Предпринимательская же деятельность по определению является "самостоятельной, осуществляемой на свой риск деятельностью, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг" (п. 1 ст. 2 ГК). Таким образом, переход к комитенту всей прибыли, полученной комиссионером в результате добросовестного выполнения поручения, т.е. на условиях более выгодных, чем те, которые были указаны в договоре с комитентом, не

соответствовал бы современным условиям коммерческого оборота и нарушал интересы предпринимателя. Кроме того, появление указанной выгоды обычно связано не только с действиями комиссионера, но и со сложившейся конъюнктурой спроса и предложения, в частности относительно товаров, отчуждаемых или приобретаемых комитентом.

Между тем на практике положение комментируемой статьи о порядке распределения выгоды нередко используется как "способ определения вознаграждения комиссионера". Очевидно, что такой подход является несостоятельным, поскольку с позиций ГК выгода комиссионера не является ни основным, ни дополнительным вознаграждением комиссионера. Такой вывод можно сделать на основании того, что нормы ГК о дополнительной выгоде выведены законодателем за рамки статьи о комиссионном вознаграждении и помещены в статью, посвященную надлежащему исполнению комиссионного поручения комиссионером. Получение дополнительной выгоды - это стимул, направленный на выполнение комиссионером поручения комитента на наиболее выгодных для него условиях, такая дополнительная выгода подлежит выплате наряду с комиссионным вознаграждением, а не вместо него.

Понятие дополнительной выгоды, в контексте ст. 992 ГК, было уточнено ВАС РФ, который указал на то, что при продаже имущества на торгах организацией, проводящей торги на основании договора комиссии, разница между начальной и итоговой ценами продаж не образует такой дополнительной выгоды (п. 12 информационного письма Президиума ВАС РФ N 85).

Статья 993. Ответственность за неисполнение сделки, заключенной для комитента

Комментарий к статье 993

1. Пункт 1 комментируемой статьи исходит из понятия вины как общего основания гражданско-правовой ответственности за нарушение обязательств. По общему правилу комиссионер отвечает за недействительность, но не за неисполнимость сделок, заключенных им с третьими лицами в интересах комитента. Освобождая комиссионера от ответственности за неисполнение третьими лицами своих обязательств по сделке, заключенной с ними комиссионером за счет комитента, комментируемая статья предусматривает два случая, когда наступает гражданско-правовая ответственность комиссионера. Первый - когда комиссионер не проявил необходимой осмотрительности в выборе третьего лица (например, заключил сделку с юридическим лицом, находящимся в стадии ликвидации или признанным неплатежеспособным), и второй - когда комиссионер принял на себя ручательство за исполнение сделки третьим лицом (делькредере).

Другими словами, перечень является исчерпывающим, и привлечь комиссионера к ответственности на основании п. 1 ст. 993 ГК, например за непринятие им мер по защите интересов комитента при неисполнении сделки третьим лицом, нельзя. Однако такое бездействие комиссионера может порождать его обязанность по возмещению убытков, вызванных ненадлежащим исполнением принятых на себя обязательств (п. 15 информационного письма Президиума ВАС РФ N 85).

Указание на отсутствие в действиях комиссионера "необходимой осмотрительности" следует толковать как наличие в его действиях "умысла или неосторожности" и пренебрежение при выполнении комиссионного обязательства надлежащей "степенью заботливости и осмотрительности", которые в совокупности согласно ст. 401 ГК являются конституирующими признаками гражданско-правового понятия вины.

2. В случаях, когда имеет место неисполнение третьим лицом сделки, заключенной с ним комиссионером за счет комитента, комментируемая статья возлагает на комиссионера обязанность немедленно известить об этом комитента и собрать необходимые доказательства.

Бремя доказывания отсутствия своей вины возлагается на лицо, допустившее нарушение обязательств (см. ч. 2 ст. 401 ГК). Отсюда следует, что комиссионер, не принявший на себя ручательство за исполнение сделки третьим лицом (делькредере) и проявивший необходимую осмотрительность в выборе третьего лица, тем не менее несет, по смыслу статьи, бремя доказывания отсутствия своей вины, несмотря на то что часть 1 комментируемой статьи освобождает его в этих случаях от ответственности перед комитентом. Очевидно некоторое противоречие между положениями комментируемой статьи: с одной стороны, имеется общее положение об освобождении комиссионера от ответственности за неисполнение заключенной им сделки с третьим лицом, с другой стороны, на него возлагается бремя доказывания своей невиновности. По смыслу статьи неясно также, какие "необходимые доказательства" обязан представить комиссионер: своей невиновности или вины третьего лица. По-видимому, имеются в виду доказательства, подтверждающие виновное неисполнение сделки третьим лицом.

В западном законодательстве комиссионер, проявивший надлежащую осмотрительность при выборе третьего лица, обычно не несет ответственности за неплатеж со стороны третьего лица, и также за неисполнение последним других обязательств по сделке, совершенной с ним комиссионером. Исключение из этого общего принципа делается для случаев, когда такая ответственность предусмотрена в договоре комиссии или вытекает из обычаев места нахождения предприятия комиссионера (§ 394 Торгового уложения ФРГ, абз. 1 ст. 403 Швейцарского обязательственного закона).

Комментируемая статья обязывает комиссионера по требованию комитента передать последнему все права по сделке с третьим лицом с соблюдением правил общегражданской цессии (ст. ст. 382 - 386, 388, 389 ГК). При этом комиссионер не вправе отказать в передаче комитенту прав по сделкам с третьим лицом даже при условии, что комитентом не исполнены обязанности перед комиссионером (п. 10 информационного письма Президиума ВАС РФ N 85).

3. В случае неисполнения сделки третьим лицом, комиссионер обязан уступить комитенту все права, приобретенные комиссионером по сделке с третьим лицом, независимо от согласия последнего. Другими словами, даже если между комиссионером и третьим лицом имеется соглашение, запрещающее такую уступку, комментируемая статья допускает уступку прав комиссионером без согласия третьего лица. Закон однозначно встает на защиту прав комитента, возлагая на комиссионера бремя ответственности за соглашение с третьим лицом о запрете или ограничении уступки прав. Таким образом, если в соответствии с общим порядком перехода прав все риски, связанные с неуведомлением должника, несет новый кредитор (ч. 3 ст. 382 ГК), то, по смыслу п. 3 комментируемой статьи, в случае перемены лиц по комиссионному обязательству, при неисполнении сделки третьим лицом, такие риски неблагоприятных последствий несет первый кредитор, т.е. комиссионер, заключивший сделку от своего имени. В данном случае закон разрешает пренебречь соответствующим условием договора, сужая таким образом границы свободы договора (п. 4 ст. 421 ГК).

Статья 994. Субкомиссия

Комментарий к статье 994

1. Как правило, поручение, данное комитентом, комиссионер выполняет самостоятельно. Однако в некоторых случаях торговые предприятия-посредники, реализующие или приобретающие товары для клиентов, прибегают к услугам вторых посредников - субкомиссионеров. Комментируемая статья предоставляет комиссионеру право в целях исполнения комиссионного обязательства заключать договор субкомиссии с другим лицом, если иное не предусмотрено договором комиссии. По существу, речь идет о возможности возложения исполнения данного договора на третье лицо (п. 1 ст. 313 ГК).

Фактически договор субкомиссии становится новым договором комиссии, сторонами по которому являются комиссионер, приобретающий в отношении субкомиссионера права и обязанности комитента, и субкомиссионер, приобретающий права и обязанности комиссионера. Вместе с тем следует иметь в виду, что некоторые положения о договоре комиссии не применимы к договору субкомиссии. Так, согласно ст. 996 ГК вещи, поступившие комиссионеру от комитента или приобретенные для него, являются собственностью комитента. И хотя отношения между комиссионером и субкомиссионером строятся по тем же принципам, что и отношения комитента и комиссионера, это не означает, что право собственности на товары переходит от комитента к комиссионеру. Поэтому в случае заключения договора субкомиссии товар по-прежнему остается собственностью комитента.

Если в результате исполнения поручения возникает дополнительная выгода (см. выше ст. 992 и коммент. к ней), то она должна быть разделена между комитентом и комиссионером поровну. Эти правила применимы и к договору субкомиссии. При этом дополнительная выгода делится на три равные части: между комитентом, комиссионером и субкомиссионером. Полученная выгода может делиться и другим способом. При этом иные правила ее распределения как между комитентом и комиссионером, так и между комиссионером и субкомиссионером должны быть установлены соответственно договорами комиссии и субкомиссии.

Заключение нового договора - договора субкомиссии - возможно только в том случае, если иное не предусмотрено самим договором комиссии. При этом комиссионер остается ответственным перед комитентом за исполнение договора субкомиссионером.

2. Комментируемая статья запрещает комитенту без согласия комиссионера вступать в непосредственные отношения с субкомиссионером до прекращения договора комиссии. Этот запрет - следствие того, что во внешних правоотношениях комиссионер действует от своего имени, как если бы осуществляемые права принадлежали ему самому (см. коммент. к п. 1 ст. 990), однако соглашением сторон, зафиксированным в договоре комиссии, может быть установлен иной порядок отношений между комитентом, комиссионером и субкомиссионером. Ведь возможна ситуация, когда таких взаимоотношений не избежать, например приобретенный субкомиссионером товар отгружается продавцом непосредственно в адрес комитента. Если такие условия могут возникнуть, они должны быть предусмотрены договором субкомиссии или дополнительным соглашением к нему. Последовательность действий сторон в этом случае такова:

комитент предоставляет комиссионеру письмо с указанием адреса, по которому должен быть отгружен товар;

комиссионер предоставляет аналогичное письмо субкомиссионеру;

субкомиссионер дает соответствующее распоряжение поставщику товара.

Основания для прекращения договора субкомиссии те же, что и для договора комиссии, они перечислены в ст. 1002 ГК (см. коммент. к ней).

Статья 995. Отступление от указаний комитента

Комментарий к статье 995

1. Поскольку конструкция договора комиссии чаще всего опосредует отношения торгового представительства, не последнюю роль в которых играет специализированный хозяйствующий субъект - комиссионер, то предполагается, что такой субъект является "мастером своего дела" и для него не требуется подробных указаний комитента по поводу выполнения комиссионного поручения. Если же детальные указания комитента все-таки имеются либо в тексте договора, либо в иных документах, оформляющих отношения сторон, то комиссионер связан такими указаниями и не вправе отступать от них, за

исключением случаев, специально предусмотренных в комментируемой статье. Данная статья сохранила правило ГК РСФСР, в соответствии с которым комиссионер вправе отступать от указаний комитента, если по обстоятельствам дела это необходимо в интересах комитента, а комиссионер не мог предварительно запросить комитента либо не мог получить в разумный срок ответа на свой запрос. Однако в норме ГК вместо критерия "своевременный ответ" (эта же формулировка присутствовала в ст. 116 Основ гражданского законодательства) используется другой - "в разумный срок". Понятия разумности и добросовестности введены в оборот общими положениями гражданского законодательства, и они широко используются в конкретных нормах ГК: п. 1 комментируемой статьи тому пример. Не давая по существу определения этих понятий, ГК исходит из презумпции добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений. Из этого вытекает, что сторона в споре, которая ссылается на то, что другая сторона действовала неразумно или недобросовестно, должна доказать соответствующее обстоятельство. Другими словами, в случае возникновения спора, бремя доказывания того, что, отступая от указаний комитента, комиссионер действовал недобросовестно и уведомил комитента в срок, который не является разумным, ложится на последнего.

Комментируемая статья возлагает на комиссионера обязанность уведомить комитента о допущенных отступлениях, как только такое уведомление стало возможным. В ГК отсутствуют подробные предписания относительно порядка уведомления друг друга в связи с исполнением взаимных обязательств по исполнению договора. Следует предположить, что этот порядок должен быть зафиксирован в самом договоре. При этом стороны могут руководствоваться положениями ст. 314 ГК относительно сроков исполнения обязательств. Наряду с разумным сроком исполнения в комментируемой статье указывается 7-дневный срок для исполнения обязательств, при исчислении которого следует учитывать общие правила об исчислении срока, содержащиеся в ст. ст. 191, 193, 194 ГК. Поскольку с моментом получения (отправки) уведомления закон (договор) может связывать существенные юридические последствия, в зарубежной практике положения контрактов об уведомлениях и извещениях разрабатываются с большой тщательностью.

Правило, закрепленное в абз. 2 п. 1 комментируемой статьи, является новым. Главное состоит в возможности комиссионера-предпринимателя отступить от полученных указаний комитента при наличии его уполномочия. Если иное не предусмотрено договором комиссии, необходимо уведомить в последующем комитента о допущенных отступлениях.

2. Если комиссионер, отступив от указаний комитента, продал имущество по цене ниже согласованной с комитентом, он обязан возместить последнему разницу. Указанные правовые последствия наступают для комиссионера, если он не докажет, что: 1) у него не было возможности продать имущество по согласованной цене; 2) продажа по более низкой цене предупредила еще большие убытки; 3) он не имел возможности получить предварительное согласие комитента на отступление от его указаний, если комиссионер был обязан предварительно запросить комитента. Если комиссионер не сможет доказать перечисленные выше обстоятельства, он будет считаться виновно нарушившим условия договора. В данном случае имеет место частный случай применения общей нормы обязательственного права о том, что должник обязан возместить кредитору убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства (п. 1 ст. 393 ГК).

3. Если комиссионер приобрел имущество по цене выше согласованной с комитентом, то комитент вправе отказаться от этой покупки. Однако реализацию этого права комитента закон ставит в зависимость от своевременного уведомления об отказе, направляемого комитентом комиссионеру после того, как последний известил комитента о заключении сделки с третьим лицом. Если комитент своевременно не направляет

извещение об отказе от покупки, то покупка признается принятой комитентом. Последний не вправе отказаться от заключенной для него сделки и в том случае, когда комиссионер сообщил, что он принимает разницу в цене на свой счет.

Статья 996. Права на вещи, являющиеся предметом комиссии

Комментарий к статье 996

1. Правила п. 1 комментируемой статьи о том, что вещи, поступившие комиссионеру от комитента либо приобретенные комиссионером за счет комитента, являются собственностью последнего, воспроизводят ранее существовавшие нормы. Комитент несет бремя содержания и риск случайной гибели или порчи (ст. ст. 210, 211 ГК) передаваемого комиссионеру имущества, если только по условиям договора он не возложит этот риск на комиссионера или иное лицо за дополнительное вознаграждение. Это положение п. 1 комментируемой статьи развивается в ст. 998 ГК (см. коммент. к ней) об ответственности комиссионера перед комитентом за утрату, недостачу или повреждение находящегося у него имущества комитента.

2. Правила, содержащиеся в п. 2 комментируемой статьи, являются новыми. Они предоставляют комиссионеру для обеспечения своих требований по договору комиссии право воспользоваться одним из гражданско-правовых способов обеспечения исполнения обязательства (см. ст. 359 ГК) - правом удержания. Комиссионер имеет право удерживать находящиеся у него вещи, которые подлежат передаче комитенту, в обеспечение требований прежде всего по выплате комиссионного вознаграждения (см. ст. 991 и коммент. к ней). Пункт 2 комментируемой статьи отсылает к ст. 359 ГК, в п. 3 которой говорится о том, что удержание применяется, если договором не предусмотрено иное. Данная диспозитивная норма предоставляет сторонам договора возможность исключить или ограничить права комиссионера по удержанию имущества. Эта норма, безусловно, отвечает интересам комитента.

Если, несмотря на принятые комиссионером меры по удержанию вещи, комитент тем не менее не исполнит свое обязательство, комиссионер вправе обратиться с иском на удерживаемую им вещь (ст. 360 ГК). При этом стоимость вещи, объем и порядок обращения на нее с иском определяются в соответствии с правилами ст. ст. 349, 350 ГК. Очевидно, что при решении вопроса о правомерности удержания особое место занимает определение соразмерности последствий удержания размеру требований комиссионера. И если в обеспечение задолженности в размере 100 тыс. руб. будет удержано четыре контейнера с имуществом комитента стоимостью 150 тыс. руб. каждый, то очевидно, что такое удержание будет признано неправомерным, поскольку для исполнения указанного обязательства удержания одного контейнера вполне достаточно.

В случае объявления комитента несостоятельным (банкротом) право комиссионера на удержание имущества комитента прекращается, а его требования к комитенту в пределах стоимости вещей, которые он удерживал, удовлетворяются в соответствии с правилами, установленными для удовлетворения требований залогодержателя за счет заложенного имущества. При этом требования комиссионера будут удовлетворяться наравне с требованиями, обеспеченными залогом, в третью очередь, т.е. преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество.

Статья 997. Удовлетворение требований комиссионера из причитающихся комитенту сумм

Комментарий к статье 997

Удержание вещи (см. ст. 996 и коммент. к ней), которое является по своей сути средством самозащиты, следует отличать от зачета встречного однородного требования, которому, применительно к договору комиссии, посвящена комментируемая статья. Данная норма является частным случаем общегражданского основания прекращения обязательства зачетом (ст. 410 ГК). В отличие от отступного (ст. 409 ГК) для зачета встречного требования, а следовательно, и для прекращения обязательства достаточно заявления одной стороны. Зачет встречного однородного требования применяется на практике в основном в качестве основания прекращения взаимных денежных обязательств. Это право комиссионера особенно важно для профессиональных коммерческих посредников.

Если покупатель производит оплату товара частичными платежами, то при отсутствии соглашения об ином комиссионер вправе удержать комиссионное вознаграждение полностью из первой поступившей ему суммы (п. 4 информационного письма Президиума ВАС РФ N 85).

Поскольку права комиссионера на удержание причитающихся ему по договору комиссии сумм приравниваются к правам залогодержателя, они будут удовлетворены только после удовлетворения требований кредиторов, пользующихся в отношении очередности преимуществом перед залогодержателями.

В случае банкротства комитента право на удержание вещей комитента (см. ст. 996 и коммент. к ней), а также право зачета причитающихся ему сумм за счет средств комитента у комиссионера прекращается, а его требования к комитенту, приравниваемые законом к требованиям залогодержателей, включаются в требования третьей очереди (п. 3 ст. 65 и п. 1 ст. 64 ГК). Кредиторы, обладавшие с точки зрения очередности преимуществом перед залогодержателями, вправе удовлетворить свои требования даже из уже удержанных комиссионером в порядке зачета сумм (как то: требования из причинения вреда жизни или здоровью, требования по выплате выходных пособий и оплате труда). Условия и порядок объявления предприятия несостоятельным должником (банкротом), осуществления конкурсного производства, а также установления очередности удовлетворения требований кредиторов регулируются Законом о банкротстве.

Статья 998. Ответственность комиссионера за утрату, недостачу или повреждение имущества комитента

Комментарий к статье 998

1. Ответственность комиссионера за утрату, недостачу или повреждение находящегося у него имущества комитента наступает с учетом оснований, предусмотренных ст. 401 ГК. Ответственность комиссионера наступает, как общее правило, при наличии его вины, в случае, предусмотренном п. п. 1 и 3 ст. 401 ГК. В ГК РСФСР (ст. 412) ответственность комиссионера за сохранность имущества комитента ставилась в прямую зависимость от наличия вины комиссионера. Комиссионер, допустивший в отсутствие своей вины несохранность имущества комитента, освобождался от ответственности. Комментируемая статья вину как условие ответственности комиссионера не называет. Это, однако, не означает, что ответственность комиссионера наступает независимо от его вины. Как уже отмечалось выше, здесь действует общее правило об основаниях ответственности за нарушение обязательств, установленное ст. 401 ГК. Другими словами, комиссионер отвечает перед комитентом за утрату, недостачу или повреждение имущества лишь в том случае, если он не доказал отсутствие своей вины. Однако, если комиссионер выполняет свои функции в порядке осуществления предпринимательской деятельности, он отвечает за утрату имущества независимо от своей вины, если иное не установлено договором.

2. Комиссионер обязан принять меры по охране прав комитента, если в комиссионном имуществе окажутся повреждения или недостача, которые могут быть замечены при наружном осмотре, а также в случае причинения кем-либо ущерба имуществу комитента. Например, при получении комиссионного товара от перевозчика комиссионер обязан принять меры по защите прав комитента против перевозчика в случае, если товар при сдаче окажется поврежденным или в неудовлетворительном состоянии, заметном при наружном осмотре. Комиссионер обязан собрать необходимые доказательства, в частности обеспечить составление актов о недоброкачественности или недостаче товаров. Нарушение комиссионером данных обязанностей дает основание считать его ответственным в соответствующих убытках комитента полностью или в части.

Очевидно, что содержание понятия "меры по охране прав комитента" будет определяться в зависимости от фактических обстоятельств, связанных с возможными дефектами комиссионного имущества. Вместе с тем критерии разумности и добросовестности могут быть применены для оценки действий комиссионера и в такой ситуации.

3. Это новая норма, не известная ГК РСФСР. Комиссионер обязан страховать имущество, если на это было указание комитента либо такая обязанность предусмотрена условиями договора или обычаями делового оборота (например, обычными условиями внешнеторговых сделок консигнации). Если нарушены эти указания комитента или условия договора, обычаи делового оборота, то комиссионер несет ответственность в отношении незастрахованного имущества. Таким образом, комиссионер, не застраховавший имущество комитента, отвечает за это лишь в случае, когда комитент обязал его это сделать, причем за счет комитента. В ст. 412 ГК РСФСР основания ответственности были сформулированы по-другому: комиссионер отвечает также в том случае, если он застраховал имущество комитента вопреки установлению закона. В комментируемой статье такого правила нет. Вместо этого обязанность комиссионера застраховать имущество комитента может возникнуть из договора комиссии или обычая делового оборота.

Статья 999. Отчет комиссионера

Комментарий к статье 999

Поскольку комиссионер, в отличие от поверенного, первоначально сам становится стороной по сделкам, заключенным им для комитента с третьими лицами, необходима последующая передача им комитенту прав и обязанностей. Эта передача должна подчиняться общим правилам об уступке требования и переводе долга (гл. 24 ГК).

Уступка требования и перевод долга, основанные на сделке, совершенной в простой письменной или нотариальной форме, должны быть совершены в соответствующей письменной форме (п. 1 ст. 389, п. 2 ст. 391 ГК). Обязанность комиссионера отчитаться перед комитентом с передачей ему всего полученного была установлена и ранее действовавшим ГК РСФСР. Различие состоит только в сроках. Если ранее комитент, имеющий возражения по отчету, должен был сообщить о них комиссионеру в течение 3 месяцев, то теперь - в течение 30 дней. Кроме того, эта норма, в отличие от прежней, является диспозитивной.

Хотя в комментируемой статье об этом не говорится, но логично предположить, что к отчету должны быть приложены документы, подтверждающие расходы комиссионера по выполнению комиссионного поручения, в частности для обоснования требований по возмещению ему расходов (ст. 1001 ГК). Представление отчета является обязательным: с этим моментом закон связывает ряд юридических последствий, касающихся прежде всего надлежащего исполнения комиссионного обязательства. В частности, при отсутствии

возражений комитента по отчету в течение 30 дней с момента его получения (если иной срок не установлен договором), отчет считается принятым, а комиссионер - надлежащим образом исполнившим свои обязательства. И напротив, комиссионер, не отчитавшийся перед комитентом должным образом, обязан вернуть комитенту принадлежащие ему денежные средства или иное имущество, поступившее комиссионеру в процессе исполнения договора.

При отказе комиссионера предоставить комитенту данные о сделках, заключенных во исполнение комиссионного поручения по продаже товаров, комитент вправе требовать возмещения ему полной рыночной стоимости всех переданных комиссионеру товаров без уплаты комиссионного вознаграждения (п. 14 информационного письма Президиума ВАС РФ N 85).

Статья 1000. Принятие комитентом исполненного по договору комиссии

Комментарий к статье 1000

Обязанности комиссионера представить комитенту отчет и передать ему все полученное по договору комиссии (см. ст. 999 и коммент. к ней) соответствует встречная обязанность комитента принять от комиссионера все исполненное по договору комиссии, включая обязательства по заключенным им для комитента сделкам.

Данная обязанность комитента может рассматриваться как частный случай встречного исполнения обязательств в гражданско-правовых отношениях (ст. 328 ГК). Встречное исполнение обязательств - такое исполнение, которое должно производиться одной из сторон лишь после того, когда другая сторона исполнила свое обязательство. Необходимым условием признания встречного исполнения обязательств является то, что такая обусловленность последовательности исполнения сторонами своих обязательств должна быть прямо предусмотрена договором. Если обязательство не исполнено (даже частично), сторона, на которой лежит встречное исполнение, - в нашем случае комитент - имеет право по своему выбору либо приостановить исполнение своего обязательства, либо отказаться от его исполнения и потребовать возмещения убытков.

Статья 1001. Возмещение расходов на исполнение комиссионного поручения

Комментарий к статье 1001

Для руководителей хозяйствующих субъектов в области отношений, регулируемых договором комиссии, одной из самых актуальных является проблема возмещения расходов по исполнению комиссионного поручения. Комментируемая статья однозначно определяет, что помимо вознаграждения за исполнение комиссионного поручения (см. ст. 991 и коммент. к ней), так называемого встречного представления, комиссионер имеет право на возмещение расходов, которые он понес в процессе выполнения комиссионного поручения и которые с учетом всех обстоятельств являлись необходимыми. Обычно подлежат возмещению расходы по транспортировке, страхованию, участию в судебных процессах и т.д., если в законе или договоре комиссии не установлено иное. Следовательно, все расходы комиссионера, связанные с исполнением комиссионного поручения, не могут быть отнесены на издержки обращения у комиссионера, они должны быть возмещены комитентом. На основании отчета комиссионера с приложением к нему первичных учетных документов, которые подтверждают факт возникновения данных расходов и оплату их комиссионером, комитент может включить их в свои затраты и возместить по ним НДС. В том случае, когда комитент уплачивает комиссионеру только комиссионное вознаграждение (а расходы не возмещает), расходы комиссионера, связанные с реализацией товара, принятого на комиссию (либо с приобретением товара, в

зависимости от сути конкретного комиссионного поручения), и НДС по ним подлежат списанию за счет собственных средств комиссионера. Не возмещаются расходы по выплате заработной платы служащим комиссионера и другие расходы, связанные с обычным ходом выполнения комиссионером своих обязанностей по договору и покрываемых за счет соответствующего комиссионного вознаграждения.

Требования комиссионера по возмещению расходов на исполнение комиссионного поручения обеспечиваются правом комиссионера на удержание находящихся у него вещей комитента (см. ст. 996 и коммент. к ней) и сумм, причитающихся ему по договору комиссии из всех сумм, поступивших к нему за счет комитента (см. ст. 997 и коммент. к ней).

Комментируемая статья специально устанавливает, что комиссионер не имеет права на возмещение расходов на хранение находящегося у него имущества комитента. Это предписание носит, однако, диспозитивный характер и может быть изменено соглашением сторон, которые должны внести соответствующее условие в договор комиссии.

Статья 1002. Прекращение договора комиссии

Комментарий к статье 1002

В комментируемой статье объединены различные положения гражданского права: о порядке расторжения договоров и прекращении обязательств невозможностью их надлежащего исполнения, об основаниях недействительности гражданско-правовых сделок, имеющих различную юридическую природу, основания и правовые последствия.

Общим положениям ГК неизвестно понятие "прекращение договора". Глава 26 ГК закрепляет институт прекращения обязательств. К основаниям прекращения обязательств в силу невозможности исполнения (ст. 416 ГК) могут быть отнесены только два из семи, приводимых в тексте статьи: это смерть комиссионера как частный случай общего основания прекращения обязательств смертью гражданина (ст. 418 ГК) и признание индивидуального предпринимателя, являющегося комиссионером, несостоятельным (банкротом), поскольку с момента вынесения соответствующего судебного решения утрачивает силу его регистрация в качестве индивидуального предпринимателя (п. 2 ст. 25 ГК).

Правило ст. 418 ГК о прекращении обязательства смертью гражданина применяется также в случае объявления в судебном порядке гражданина умершим. Оно имеет исключения. Одно из них относится к порядку прекращения обязательств по договору комиссии. Согласно положениям ГК РСФСР о договоре комиссии в случае смерти комитента комиссионер был обязан продолжать исполнение данного ему поручения до тех пор, пока от правопреемников не поступят надлежащие указания. Это исключение сохранено для договора комиссии и в новом ГК; в комментируемой статье смерть комитента не включена в перечень оснований для прекращения договора комиссии.

К основаниям прекращения обязательств невозможностью их исполнения может быть отнесено и признание гражданина (комиссионера) безвестно отсутствующим (ст. 42 ГК). В данном случае, однако, следует говорить "как бы" о невозможности надлежащего исполнения обязательства, ибо признание факта безвестного отсутствия базируется на юридическом предположении нахождения лица в живых. Безвестно отсутствующим гражданин признается судом по заявлению заинтересованных лиц, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. При этом соблюдается особый порядок, предусмотренный гражданским процессуальным законодательством (ст. ст. 276 - 280 ГПК).

Комментируемая статья относит к основаниям прекращения договора комиссии признание комиссионера недееспособным или ограниченно дееспособным. Это частные

случаи общегражданского основания недействительности сделок как следствия порока дееспособности сторон правоотношения. Недействительность сделки означает, что совершенное в форме сделки не влечет возникновения, изменения или прекращения гражданских прав и обязанностей, на которые оно было направлено.

К основаниям прекращения договора комиссии комментируемая статья относит также отказ комитента от исполнения договора (см. ст. 1003 и коммент. к ней) и отказ комиссионера от исполнения договора в случаях, предусмотренных законом или договором (см. ст. 1004 и коммент. к ней). Данное основание прекращения договора комиссии является частным случаем одностороннего расторжения договора по основаниям, "предусмотренным настоящим Кодексом, другими законами или договором" (п. 2 ст. 450 ГК).

Имея в виду редакцию комментируемой статьи, целесообразно исходить из следующего: понятие "прекращение договора" уже, чем понятие прекращения обязательств, поскольку последнее возникает не только из договора. Вместе с тем это понятие значительно шире, чем расторжение договора, ибо последний прекращается не только по тем основаниям, которые перечислены в комментируемой статье.

Поскольку в договоре комиссии отсутствуют лично-доверительные отношения между его участниками, данный договор по общему правилу не прекращается реорганизацией юридического лица-комиссионера, а также в случаях смерти гражданина-комитента, признания его недееспособным, частично дееспособным или безвестно отсутствующим, а также при реорганизации комитента - юридического лица.

Статья 1003. Отмена комиссионного поручения комитентом

Комментарий к статье 1003

1. ГК предоставляет комитенту право в любое время безмотивно отказаться от исполнения договора комиссии (см. ст. 1002 и коммент. к ней). В данном случае законом прямо допускается односторонний отказ от исполнения договора полностью или частично, вследствие чего договор считается расторгнутым (п. 3 ст. 450 ГК).

Если комитент в одностороннем порядке отказывается от договора, то комиссионер вправе требовать в этом случае возмещения убытков (ст. 15 ГК). По общему правилу всякое нарушение обязательства влечет за собой обязанность возместить причиненный этим вред.

При определении размеров подлежащих возмещению убытков в качестве презумпции действует правило, в соответствии с которым их расчет должен производиться исходя из цен, существовавших на день добровольного удовлетворения должником требования кредитора либо на день обращения кредитора в суд в случае неудовлетворения его требований должником в добровольном порядке. Суду предоставлено право в зависимости от обстоятельств конкретного спора, присуждая возмещение должником убытков, исходить из цен, существовавших на день вынесения решения.

2. Порядок прекращения действия договора комиссии различен в зависимости от того, заключен ли договор с указанием или без указания срока его действия. В случае, когда договор комиссии заключен без указания срока его действия (т.е. отношения по договору носят постоянный и длительный характер), комитент обязан уведомить комиссионера о прекращении договора не позднее чем за 30 дней, если больший срок не предусмотрен договором. В данном случае применяется общая норма ГК о сроках уведомления другой стороны о расторжении договора - 30 дней. Норма имеет в комментируемой статье диспозитивный характер, так как она может быть изменена соглашением сторон. При этом следует иметь в виду, что уклонение от ответа или молчание стороны, получившей предложение, не может рассматриваться как согласие.

В случае безмотивной отмены комитентом комиссионного поручения последний обязан выплатить комиссионеру вознаграждение за сделки, совершенные им до даты прекращения договора (см. ст. 991 и коммент. к ней), и возместить комиссионеру понесенные им до даты прекращения договора расходы (см. ст. 1001 и коммент. к ней).

3. Поскольку отмена комитентом комиссионного поручения влечет за собой прекращение договора комиссии, комиссионер уже не должен нести перед комитентом ответственность за утрату, недостачу или повреждение находящегося у него имущества комитента (см. ст. 998 и коммент. к ней) и хранить его за свой счет. Прекращение договора комиссии по инициативе комитента влечет возложение на последнего обязанности в срок, установленный договором комиссии, а если такой срок не установлен, незамедлительно распорядиться всем находящимся в ведении комиссионера имуществом. В случае невыполнения комитентом этой обязанности комментируемая статья предоставляет комиссионеру право сдать имущество на хранение за счет комитента или продать его по возможно более выгодной для комитента цене.

Статья 1004. Отказ комиссионера от исполнения договора комиссии

Комментарий к статье 1004

1. По общему правилу, не наделяя комиссионера правом в одностороннем порядке отказываться от исполнения комиссионного поручения, комментируемая статья делает из него лишь два исключения: первое - такой отказ возможен, если это было предусмотрено договором; второе - если такой договор заключен без указания срока его действия. В этом случае ГК возлагает на комиссионера, так же как и в случае односторонней отмены комиссионного поручения комитентом (см. ст. 1003 и коммент. к ней), обязанность в 30-дневный срок уведомить комитента о своем отказе от исполнения договора комиссии, если более продолжительный срок не предусмотрен договором (о последствиях такого неуведомления см. коммент. к ст. 1003).

2. В тексте комментируемой статьи явное противоречие. Пункт 1 предоставляет комитенту 30-дневный срок для принятия (непринятия) уведомления комиссионера об отказе от исполнения комиссионного поручения и возлагает на последнего обязанность принять меры (по смыслу п. 1 в течение срока, предоставляемого комитенту для акцепта отказа), необходимые для обеспечения сохранности имущества комитента. Пункт 2 вместе с тем возлагает на комитента обязанность распорядиться своим находящимся у комиссионера имуществом в течение 15 дней со дня получения уведомления комиссионера, если договором комиссии не установлен другой срок. По смыслу п. 2 комитент обязан освободить комиссионера от ответственности за утрату, недостачу или повреждение своего имущества еще до прекращения обязательств по договору комиссии, а также от расходов на хранение этого имущества. Если в течение указанных 15 дней комитент не распорядится своим имуществом, комиссионеру предоставляется право не только сдать его на хранение за счет комиссионера, но и продать по возможно более высокой цене.

3. В качестве диспозитивного правила комментируемая статья сохраняет право комиссионера, отказавшегося от исполнения комиссионного поручения, на комиссионное вознаграждение за сделки, совершенные им до даты прекращения договора (см. ст. 991 и коммент. к ней), а также на возмещение понесенных им до этого момента расходов (см. ст. 1001 и коммент. к ней). Однако для этого случая условиями договора комиссии может быть установлен и другой порядок взаиморасчетов сторон по комиссионному обязательству при его прекращении.

Глава 52. АГЕНТИРОВАНИЕ

Статья 1005. Агентский договор

Комментарий к статье 1005

Понятие агентского договора как самостоятельного договора гражданского права введено в российское законодательство впервые. Обусловлено это нововведение тем, что известные российскому праву сходные договоры комиссии и поручения не опосредуют всего того многообразия отношений, которые возникают в условиях современной экономической деятельности.

Осуществление предпринимательства нередко требует от лица, которое действует в чужом интересе, совершения не только юридических, но и фактических действий, что невозможно при заключении договора комиссии или поручения в силу самого существа этих договоров. Услуги же, оказываемые по агентскому договору, как видно из его определения, могут носить комплексный характер, и с этой точки зрения этот тип договора становится наиболее привлекательным для лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность через посредников.

По своей юридической природе данный договор консенсуальный, двусторонний и возмездный. В зависимости от того, что стороны определяют своим соглашением, агент может действовать от своего имени, но за счет принципала (в этом случае агентский договор приобретает схожие черты с договором комиссии) либо от имени и за счет принципала (в этом случае он приближается к договору поручения).

В качестве агента в гражданском обороте выступают как физические, так и юридические лица. ГК не содержит на этот счет никаких ограничений. Однако поскольку агентирование чаще всего является одним из видов предпринимательской деятельности (ст. 2 ГК), заключение агентских договоров не может осуществляться физическими лицами - государственными служащими и теми юридическими лицами, уставы которых исключают представительские функции или же вообще не предусматривают права осуществления предпринимательской деятельности.

Для осуществления агентской деятельности лицо должно обладать полной дееспособностью, в противном случае оно не сможет совершать юридические действия, связанные с предпринимательством.

При совершении агентом действий права и обязанности могут возникнуть как у агента, так и у принципала. Определяющим здесь является то, от чьего имени выступает агент: если он действует от своего имени, он приобретает права и обязанности, если же он действует от имени принципала, права и обязанности возникают у принципала.

Закон не определяет конкретно форму агентского договора, т.е. предполагается, что он может заключаться как в устной, так и в письменной форме. Представляется, что если договор заключен в устной форме, то полномочия агента на совершение сделок носят общий характер и связывают принципала посредством действий, совершаемых агентом в пределах этих полномочий. Когда же договор заключается в письменной форме, то объем полномочий может быть неполным, т.е. предусматривать определенные ограничения.

Срок действия агентского договора определяется сторонами, в том числе и в случае заключения на неопределенный срок.

Поскольку агентский договор является новым видом договора в российском законодательстве, предусмотрено, что законом могут быть урегулированы особенности отдельных его видов. Из международной практики могли бы быть заимствованы такие виды агентских договоров, как:

агентский договор по продаже недвижимости на публичном аукционе (агент-аукционист);

агентский договор по передаче товаров с целью их продажи (агент-фактор);

агентский договор по ведению переговоров между двумя сторонами в целях заключения договора (агент-брокер);

агентский договор по продаже недвижимости (агент-риелтор).

Статья 1006. Агентское вознаграждение

Комментарий к статье 1006

Агентский договор является возмездным, поэтому сторонам при его заключении следует предусмотреть условие о размере и порядке выплаты вознаграждения.

Отсутствие в договоре статьи о вознаграждении не лишает агента права на его получение. Порядок определения размера вознаграждения и его выплаты будет определяться сторонами или в судебном порядке, исходя из условий договора и содержания п. 3 ст. 424 ГК.

Порядок уплаты вознаграждения предполагает установление периодичности его выплаты. В случае если эта периодичность не установлена соглашением сторон, вознаграждение уплачивается в течение недели после предоставления агентом отчета о проделанной работе (обязательное предоставление отчетов является неотъемлемой частью агентского соглашения, как это предусмотрено ст. 1008 ГК). Исключением из этого правила может явиться иной порядок, вытекающий из существа договора. Так, агентское соглашение может предусматривать совершение определенного однократного действия, и, соответственно, вознаграждение уплачивается по достижении необходимого результата (заключение договора сторонами при содействии агента-брокера). Закон предусматривает возможность применения к определению порядка выплаты вознаграждения обычаев делового оборота. Этот порядок, вероятно, будет применяться после того, как агентский договор получит широкое применение и в области предпринимательской деятельности сложится и расширится соответствующее правило поведения сторон.

Статья 1007. Ограничения агентским договором прав принципала и агента

Комментарий к статье 1007

Агентский договор может носить характер так называемого исключительного договора. Это может означать, что, во-первых, принципал принимает на себя обязательство не заключать аналогичных договоров с агентами, действующими на данной территории. Таким образом, только одному агенту на строго определенной территории предоставляется право совершать определенные действия в пользу принципала. Во-вторых, принципал обязуется не совершать самостоятельно на данной территории тех действий, которые являются аналогичными предмету агентского договора. Включение в договор подобного условия защищает интересы агента, который получает, по сути, возможность осуществлять деятельность в условиях отсутствия конкуренции.

Исключительный характер агентского договора может быть направлен и на обеспечение интересов принципала. Это достигается путем включения в договор условия о невозможности заключения агентом аналогичных договоров с другими принципалами на данной территории.

В обоих случаях следует обратить внимание на то, что придать агентскому договору вышеупомянутый характер можно на строго определенной территории, т.е. сообщив ему территориальный характер.

Агентский договор не может носить исключительного характера в отношении определенной категории покупателей (заказчиков) или же покупателей (заказчиков), чье место нахождения или место жительства находится на определенной договором территории. Если стороны соглашением устанавливают подобное условие, оно признается ничтожным. Включение подобного правила обусловлено тем, что при продаже товаров (оказании услуг) стороны заключают публичный договор, который согласно

установленному п. 1 ст. 426 ГК правилу должен быть доступен любому желающему лицу. Тот же п. 1 ст. 426 устанавливает, что исключение из этого правила может быть установлено законом и иными правовыми актами. Комментируемая же статья подобного исключения не предусматривает. Из этого следует, что, если публичный договор в силу закона или иного правового акта должен заключаться только с определенной категорией покупателей (заказчиков), осуществлять эту деятельность через агента не разрешается.

Статья 1008. Отчеты агента

Комментарий к статье 1008

Агентский договор может предусматривать исполнение агентом разного рода действий в интересах принципала в течение длительного времени. Контроль за деятельностью агента принципал может осуществлять на основе отчетов, предоставляемых агентом в оговоренные в соглашении сроки. Если конкретные сроки предоставления отчетов не установлены, отчетность осуществляется агентом по мере совершения отдельных действий или же после окончания срока действия договора.

В отчете, предоставляемом агентом принципалу, должны содержаться: перечень действий, осуществленных во исполнение договора; перечень расходов, произведенных агентом во исполнение договора в интересах принципала.

Поскольку агент согласно п. 1 ст. 1005 ГК совершает действия за счет принципала, последний обязан оплачивать все расходы, связанные с исполнением договора. Сторонам во избежание споров следует предусмотреть особый порядок возмещения расходов, понесенных агентом. Если же такой порядок договором не предусмотрен, действует общее правило, установленное законом: агент обязан предоставить необходимые доказательства расходов (это могут быть чеки, квитанции, накладные и т.д.), которые были им произведены в ходе исполнения договора.

Отчет агента должен быть принят принципалом в течение определенного договором срока, т.е. принципал имеет возможность проанализировать предоставленный агентом отчет и выдвинуть имеющиеся у него возражения в случае несогласия с деятельностью агента. Срок принятия принципалом отчета агента устанавливается соглашением сторон. Если это условие договора сторонами не определено, действует 39-дневный срок, установленный законом. По истечении срока отчет считается принятым, и агент получает право на вознаграждение и возмещение понесенных расходов.

Статья 1009. Субагентский договор

Комментарий к статье 1009

При заключении агентского договора личность агента может иметь определяющее значение для принципала. В подобных случаях возможность передоверия исполнения договора третьему лицу не допускается. Это условие особо оговаривается соглашением сторон, и отступление от установленного правила рассматривается как нарушение обязательства агентом.

Если личность агента для принципала определяющего значения не имеет, агентский договор может быть исполнен третьим лицом, т.е. агент может заключать субагентский договор с другим лицом, которое и берет на себя исполнение обязательств по агентскому договору. Однако ответственность за исполнение договора несет агент, который становится ответственным за действия субагента перед принципалом.

Исходя из того что установленная норма является диспозитивной, агентский договор может прямо предусматривать обязанность агента заключить субагентское соглашение, причем стороны вправе согласовать конкретные условия этого нового соглашения.

Само собой разумеется, что поведение субагента подчиняется определенным правилам: в отличие от агента он не может действовать от имени принципала, т.е. при заключении сделок с третьими лицами он выступает от своего имени.

Исключением из данного правила являются случаи, когда субагент действует на основе передоверия в соответствии с п. 1 ст. 187 ГК. Непременным условием обладания правом на совершение субагентом действий от собственного имени является выдача принципалом агенту доверенности с правом передоверия.

Если у агента имеется подобная доверенность, он вправе передоверить исполнение договора субагенту. При заключении агентского договора стороны могут указать конкретную кандидатуру субагента. Если же они ее не указывают, у принципала сохраняется право на отвод субагента, предложенного агентом.

Порядок определения ответственности сторон в результате осуществления передоверия определяется в соответствии с установленным правилом ст. 976 ГК.

Статья 1010. Прекращение агентского договора

Комментарий к статье 1010

Согласно тексту закона действие агентского договора прекращается одним из двух способов: 1) волеизъявлением сторон; 2) в силу предписаний закона.

Прекращение агентского договора, заключенного без указания срока окончания его действия, осуществляется действием сторон. Отношения агента и принципала основываются на взаимном согласии и могут прекращаться в том же порядке, в каком они были созданы, т.е. соглашением сторон. Форма соглашения о расторжении договора определяется в соответствии с установленным п. 1 ст. 452 ГК положением. Отношения также могут быть прекращены отзывом полномочий агента принципалом или же отказом агента. Это означает, что агентские отношения могут прекращаться и в одностороннем порядке. При этом последствия такого отказа от исполнения договора регулируются в соответствии с правилами, установленными ст. 453 ГК. Если агент действует от своего имени, т.е., по сути, на условиях комиссии, расторжение договора должно осуществляться с предварительным уведомлением другой стороны, как это предусмотрено ст. ст. 1003 и 1004 ГК. Аналогичное правило действует и в том случае, когда агент исполняет функции коммерческого представителя (ст. ст. 184 и 977 ГК).

При определенных обстоятельствах отношения принципала и агента прекращаются в силу предписаний закона. Это возможно в тех случаях, когда одна из сторон больше не может осуществлять свои обязанности по договору. Поскольку нередко агентские отношения носят личностный характер, смерть одной из сторон, признание ее недееспособной, ограниченно дееспособной или безвестно отсутствующей, равно как и признание несостоятельности одной из сторон, должно повлечь за собой прекращение агентского договора.

ГК предусматривает подобные ситуации только в отношении агентов - физических лиц, не затрагивая случаи, когда агентом является юридическое лицо, и не упоминая смерть, признание недееспособным, ограниченно дееспособным, безвестно отсутствующим или банкротом принципала.

Представляется, что этот пробел в законодательстве требует дополнительного урегулирования.

Статья 1011. Применение к агентским отношениям правил о договорах поручения и комиссии

Комментарий к статье 1011

Как отмечалось ранее, агентский договор представляет собой соглашение, имеющее схожие черты с договорами поручения и комиссии. Это позволило законодателю включить в данную главу комментируемую статью, носящую отсылочный характер, а именно позволяющую применять к агентским отношениям нормы, регулирующие комиссию (если агент действует от своего имени) или поручение (если агент действует от имени принципала).

Условие, которое должно быть соблюдено при применении положений гл. 49 и 51 ГК, - их непротиворечие положениям гл. 52 или существу агентского договора.

Договор поручения, например, может носить как возмездный, так и безвозмездный характер, в то время как агентский договор возмездный. В отличие от договоров комиссии и поручения агентский договор предусматривает обязательную отчетность лица, действующего в чужом интересе. Агентский договор может носить исключительный характер (см. коммент. к ст. 1007), в то время как договор комиссии и договор поручения не предусматривают подобных ограничений и т.д.

По своей сути агентский договор также отличается от договора комиссии и договора поручения. Агент более свободен в определении принципов своей деятельности: он может действовать и от своего имени, и от имени принципала, сфера его деятельности также весьма широка: он может совершать самые разнообразные по характеру действия, как фактические, так и юридические.

Весьма вероятно, что применение агентских отношений на практике позволит выявить и иные существенные различия между этими договорами, суть которых составляет действие лица в чужом интересе.

Глава 53. ДОВЕРИТЕЛЬНОЕ УПРАВЛЕНИЕ ИМУЩЕСТВОМ

Статья 1012. Договор доверительного управления имуществом

Комментарий к статье 1012

1. Закрепление в ГК правовой конструкции доверительного управления логически связано с экономической реформой и преобразованиями в правовой системе России.

Законодатель воспользовался правовыми институтами, при помощи которых предлагаемые России модели рыночной экономики действуют в условиях иных правовых систем (романской, германской, англо-американской). Примером такого непосредственного использования служит появление в 1992 - 1993 гг. в российских нормативных актах целой совокупности терминов: "доверительная собственность", "доверительное управление", "коммерческое управление", "трастовое управление", объединяемые смысловым понятием "траст" - юридической категорией, происходящей от английской системы права.

Понятие траста в его различных интерпретациях впервые появилось в нормативных документах, относящихся к приватизации государственных и муниципальных предприятий, в основном в указах Президента РФ.

Находящиеся в государственной собственности пакеты акций, составляющие более 50% уставного капитала предприятия, могли быть переданы в траст с согласия трудового коллектива предприятия. Порядок передачи пакетов акций в траст определялся положением, утверждаемым Госкомимуществом России и Российским фондом федерального имущества. Временное положение о холдинговых компаниях, создаваемых при преобразовании государственных предприятий в акционерные общества (приложение N 1 к Указу Президента РФ от 16.11.1992 N 1392 "О мерах по реализации промышленной политики при приватизации государственных предприятий" (в ред. от 26.03.2003) <1>), запрещало дочернему предприятию независимо от размера пакета его акций,

принадлежащего холдинговой компании, владение акциями холдинговой компании в какой бы то ни было форме, включая залог и траст (доверительную собственность).

<3> САПП РФ. 1992. N 21. Ст. 1731; 1998. N 16. Ст. 1832; 2001. N 37. Ст. 3672; 2003. N 13. Ст. 1229.

Ряд нормативных актов содержал понятие "коммерческое управление", например, Указ Президента РФ от 30.12.1992 N 1702 "О преобразовании в акционерные общества и приватизации объединений, предприятий, организаций угольной промышленности" (в ред. от 25.11.1995) <1> предписывал Правительству РФ учредить государственное предприятие "Росуголь" для коммерческого управления закрепляемыми в федеральной собственности пакетами акций АО, а также обеспечить заключение с указанными предприятиями договора о коммерческом управлении пакетами акций, закрепляемыми в федеральной собственности.

<1> САПП РФ. 1993. N 2. Ст. 100; СЗ РФ. 1995. N 18. Ст. 1641.

Специальный Указ Президента РФ от 24.12.1993 N 2296 "О доверительной собственности (трасте)" <1> напрямую ввел в гражданское законодательство доверительную собственность и определил ее содержание в соответствии с классическими признаками данного института. Данный Указ действовал до введения в действие части второй ГК.

<1> САПП РФ. 1994. N 1. Ст. 6.

Траст строился по общему правилу по следующей схеме: лицо, учреждавшее доверительную собственность, - учредитель траста - оговаривало, что управление имуществом, собственником которого оно являлось, будет осуществляться одним или несколькими лицами (доверительными собственниками) в интересах одного или нескольких лиц (бенефициаров). Создание траста включает два отдельных момента: 1) учредитель составляет и подписывает формальный документ, называемый актом об учреждении траста, в котором объявляется траст и указываются состав имущества, цели траста, а также назначается бенефициар и доверительный собственник; 2) учредитель передает последнему правомочия собственника на указанное в акте имущество, которое подчиняется правилам о праве собственности. Реализация доверительным собственником прав и исполнение им обязанностей порождают такие же правовые последствия, как если бы действовал сам учредитель доверительной собственности.

Правовая схема доверительной собственности широко применяется в странах англо-американской системы права и служит для разнообразных практических целей: семейных (управление имуществом несовершеннолетних наследников и др.), охраны имущества недееспособных лиц, осуществления благотворительной деятельности в интересах конкретных субъектов или неопределенного круга лиц. Одной из характерных черт современной доверительной собственности является ее распространение на коммерческую сферу. Более 100 лет траст существовал в основном для сохранения и перераспределения имущества в пределах семьи, но в настоящее время он часто составляет правовую основу предпринимательской деятельности, связанной с извлечением прибыли. Первоначально траст применялся в Англии как способ обойти ряд правовых норм, относящихся к земле. Например, в соответствии со средневековым английским правом земля не могла быть передана в соответствии с завещанием, а переходила после смерти собственника исключительно к его наследнику. Однако, если собственник передавал участок в доверительную собственность, он имел право самостоятельно назначить бенефициара, который будет владеть участком после его

смерти. С течением времени и движимое имущество стало также рассматриваться в качестве предмета траста, что привело к становлению данного правового института в его настоящем виде и необычайно широкому распространению - траст как аналог завещания, гарантия исполнения обязательства должником, квазикорпорация и т.д.

Правовая модель доверительной собственности может применяться при инвестиционной деятельности, предоставлении услуг клиентам банков и иных кредитных организаций, реализации схем участия работников в прибылях компаний, а также проведении процедуры банкротства: имущество банкрота может передаваться в доверительную собственность для осуществления предусмотренных законом действий в пользу кредиторов. Траст создается для управления денежными фондами целевого назначения в интересах широкого круга лиц, в особенности пенсионными.

Доверительные правоотношения как самостоятельный институт характерны не только для системы общего права, в которой они нашли наибольшее применение. О возросшем интересе стран с континентальной системой права к трастовым отношениям говорит и факт принятия Гаагской конвенции о трасте.

2. В развитии правового регулирования доверительных отношений в России примечательным являются два обстоятельства:

1) обращение к конструкции доверительной собственности происходило в сфере предпринимательства и приватизации с целью ввести в оборот значительную массу государственного имущества, используя инициативу и быстрое реагирование частных юридических и физических лиц на условия рынка. Траст позволял обратиться к специализированным организациям (банкам, инвестиционным компаниям и др.) или к физическим лицам - профессионалам в той или иной сфере коммерческой деятельности, действующим в интересах большого числа выгодоприобретателей-неспециалистов (например, обеспечить при помощи траста правовую основу функционирования государственного или муниципального предприятия как независимого производителя товаров и услуг в условиях приватизации путем назначения доверительного собственника, который участвует в управлении приватизируемым предприятием в качестве независимого держателя пакета акций, или способен наилучшим образом осуществить продажу пакета акций приватизируемого предприятия, или путем трастовых операций банка осуществлять доверительное управление портфелем ценных бумаг клиента и связанными с ними денежными средствами получение дивидендов, процентов, денежных поступлений от продажи ценных бумаг, их реинвестирование и т.д.). В России данный институт не достиг такого развития и разнообразия, как в странах общего права;

2) доверительные правоотношения как институт российского гражданского права на уровне федерального закона закреплены в части второй ГК, в которой они представлены комментируемой главой.

Комментируемая глава ГК принципиально отличается от предусмотренного Указом Президента РФ "О доверительной собственности (трасте)" классического траста. Последний характеризовался наличием у доверенного лица как вещных прав (права собственности), так и специфических (дополнительных) доверительных, или фидуциарных, обязанностей, адресатом которых является бенефициар. Названные обязанности не возникали по воле участников траста, а были ему присущи как неотъемлемая составная часть этого института.

В России же, подобно другим странам с континентальной системой права, доверительные правоотношения урегулированы как обязательственные, вытекающие из соглашения, и, соответственно, как самостоятельный вид договора - доверительного управления имуществом.

Стороны такого договора те же, что и участники траста: одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять

управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя).

Однако передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него к доверительному управляющему, и последний обязан во всех сделках с третьими лицами указывать, что он действует в качестве доверительного управляющего, т.е. подчеркивая тем самым, что данная сделка совершается не в его личных интересах, а в интересах третьего лица. Несмотря на это, доверительный управляющий не является представителем, поскольку не являются представителями лица, действующие хотя и в чужом интересе, но от своего имени, как это установлено в гл. 10 ГК "Представительство. Доверенность".

Действующие положения ГК и иные нормативные акты, посвященные доверительному управлению, развивают новый вид правоотношений, имеющих фидуциарный, доверительный характер. Такие отношения возникают как при учреждении траста, так и в соответствии с договором доверительного управления.

Фидуциарные отношения характеризуются особым доверием, оказываемым учредителем доверительной собственности доверительному собственнику или управляющему как лицу, которое способно, по его мнению, осуществлять права на определенное имущество. Особое доверие корреспондирует с концепцией фидуциарного обязательства, возникающего в случае, когда одно лицо действует исключительно в интересах другого лица.

Данная концепция имеет в мире широкое применение. В соответствии с нею строятся, например, обязательства отца по отношению к детям; директора компании по отношению к компании; банка по отношению к клиенту. Фидуциарное обязательство играет важнейшую роль в доверительных правоотношениях. Оно, в частности, является средством защиты имущественных интересов бенефициара.

При осуществлении своих прав и исполнении обязанностей доверительный управляющий должен действовать добросовестно и тем способом, который является наилучшим с точки зрения интересов лиц, назначенных выгодоприобретателями в соответствии с договором доверительного управления. Исключительное право определять, какой способ действий при осуществлении названных прав и исполнении обязанностей является оптимальным для интересов выгодоприобретателей бенефициаров, принадлежит доверительному управляющему.

На доверительного управляющего, как правило, возлагаются следующие обязанности: а) управлять имуществом, переданным ему учредителем, в соответствии с указаниями, оговоренными в учредительном акте, и в интересах выгодоприобретателя, проявляя при этом необходимую меру заботливости. Отчуждать указанное имущество доверительный управляющий может, если это прямо разрешено ему договором или законом; б) по первому же требованию бенефициара представить отчет по делам, относящимся к управлению имуществом; в) передать все полученные доходы и выгоды, если иное не предусмотрено в договоре.

Комментируемая статья предусматривает возможность ограничений полномочий доверительного управляющего в законодательном акте или договоре. В качестве примера можно привести положения Указа Президента РФ от 09.12.1996 N 1660 "О передаче в доверительное управление закрепленных в федеральной собственности акций акционерных обществ, созданных в процессе приватизации" (в ред. от 07.08.1998) <1>. В целях обеспечения эффективного управления закрепленными в федеральной собственности акциями АО, созданных в процессе приватизации, Указом установлено:

<1> СЗ РФ. 1996. N 51. Ст. 5764; 1998. N 32. Ст. 3847.

1) передача в доверительное управление закрепленных в федеральной собственности акций АО, созданных в процессе приватизации, осуществляется по итогам конкурса на

право заключения договора доверительного управления акциями, проводимого по решению Правительства РФ, принимаемого в соответствии с п. 2 Указа Президента РФ от 30.09.1995 N 986 "О порядке принятия решений об управлении и распоряжении находящимися в федеральной собственности акциями" (в ред. от 08.07.1997) <1>;

<1> СЗ РФ. 1995. N 41. Ст. 3874; 1997. N 28. Ст. 3417.

2) в договоре доверительного управления закрепленными в федеральной собственности акциями АО, созданных в процессе приватизации, должны предусматриваться, в частности, следующие условия: а) доверительный управляющий не имеет права распоряжаться переданными ему акциями; б) согласование доверительного управляющего по переданным ему акциям письменно согласовывается с федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством РФ, по вопросам реорганизации и ликвидации АО; внесения изменений и дополнений в учредительные документы АО; изменения величины уставного капитала АО; совершения крупной сделки от имени АО; принятия решения АО в других организациях; эмиссии ценных бумаг АО; утверждения годовых отчетов.

В соответствии со ст. 18 Закона о накопительной части пенсии доверительный управляющий вправе распоряжаться средствами пенсионных накоплений исключительно в целях данного Федерального закона и с соблюдением всех предусмотренных им ограничений.

Статья 1013. Объект доверительного управления

Комментарий к статье 1013

1. Доверительное управление согласно комментируемой статье может осуществляться в отношении различных категорий имущества - как движимого, так и недвижимого. ГК не содержит исчерпывающего перечня объектов, однако особо выделяет:

- а) из объектов недвижимости - имущественные комплексы, в том числе предприятия;
- б) из движимого имущества - ценные бумаги;
- в) права (удостоверенные ценными бумагами, авторские права на произведения науки, искусства, литературы, право на фирменное наименование и др.).

Нематериальные блага объектом данного договора быть не могут.

Договор доверительного управления имуществом может быть индивидуальным, без объединения имущества данного учредителя в единый имущественный комплекс с имуществом других лиц, или предусматривать объединение имущества (например, в общий фонд банковского управления).

ГК не содержит нормы (запретительной или разрешительной), непосредственно регулирующей доверительное управление вещами, определяемыми родовыми признаками (исключение составляют денежные средства, которые комментируемая статья подчиняет особым требованиям). Тем не менее такое имущество может быть объектом данного договора, хотя бы в силу подзаконных актов (примером являются драгоценные металлы и природные драгоценные камни (Приказ ЦБ РФ от 02.07.1997 N 02-287 "Об утверждении Инструкции "О порядке осуществления операций доверительного управления и бухгалтерском учете этих операций кредитными организациями Российской Федерации" (в ред. от 23.03.2001) <1>).

<1> Вестник Банка России. 1997. N 43; 1998. N 36 - 37; 1999. N 31; 2001. N 20 - 21.

2. Пункт 2 комментируемой статьи устанавливает, что денежные средства не могут быть самостоятельным объектом управления, за исключением случаев, предусмотренных законодательством. Например, доверительное управление денежными средствами как самостоятельным объектом разрешено кредитным организациям, которые вправе осуществлять доверительное управление денежными средствами по договору с физическими и юридическими лицами в соответствии со ст. 5 Закона о банках.

Закон о рынке ценных бумаг также устанавливает изъятия из положения п. 2 комментируемой статьи. В ст. 5 Закона о рынке ценных бумаг предусмотрено доверительное управление денежными средствами, предназначенными для инвестирования в ценные бумаги, а также денежными средствами, получаемыми в процессе управления ценными бумагами.

Статья 13 Федерального закона от 29.11.2001 N 156-ФЗ "Об инвестиционных фондах" <1> предусматривает, что в доверительное управление открытым и интервальным паевыми инвестиционными фондами учредители доверительного управления могут передавать только денежные средства. Закон о накопительной части трудовой пенсии предусматривает такой объект доверительного управления, как "средства пенсионных накоплений", которые формируются из поступивших в Пенсионный фонд РФ сумм страховых взносов на финансирование накопительной части трудовой пенсии, чистого финансового результата, который получен от их временного размещения Пенсионным фондом РФ, а также средств, поступивших в Пенсионный фонд РФ от управляющих компаний.

<1> СЗ РФ. 2001. N 49. Ст. 4562.

3. Комментируемая статья исключает возможность передачи в доверительное управление объектов иных вещных прав, нежели права собственности. В таком положении находится государственное или муниципальное имущество, переданное в хозяйственное ведение или оперативное управление унитарному предприятию или учреждению. Указанное имущество может стать предметом договора доверительного управления только после прекращения по основаниям, предусмотренным законом, названных вещных прав на него и возврата собственнику.

Статья 1014. Учредитель управления

Комментарий к статье 1014

В комментируемой статье сформулирован основной правовой критерий, относящийся к учредителю. Доверительное управление имуществом может быть учреждено только собственником данного имущества. Собственность возможна как единоличная, так и общая. Например, супруги могут передать в доверительное управление принадлежащий им на праве общей совместной собственности жилой дом. Общий фонд банковского управления (ОФБУ) управляет имуществом, переданным разными лицами и объединенным на праве общей собственности.

Учредителем имеет право выступать также Российская Федерация, ее субъекты, муниципальные образования, действующие в лице соответствующих органов государственного управления (местного самоуправления). Напомним, что по смыслу ст. 1013 ГК учредителем не может быть обладатель права хозяйственного ведения или оперативного управления.

Иное юридическое или физическое лицо - несобственник может выступать учредителем только по прямому указанию закона (орган опеки и попечительства согласно ст. ст. 38, 42, 43 ГК; исполнитель завещания (душеприказчик) - ст. 1026 ГК и по другим основаниям, предусмотренным действующим законодательством).

В соответствии с Законом о накопительной части трудовой пенсии средства пенсионных накоплений являются собственностью Российской Федерации. Учредителем доверительного управления средствами пенсионных накоплений является Российская Федерация. Права учредителя доверительного управления средствами пенсионных накоплений принадлежат Пенсионному фонду РФ (п. 3 ст. 18).

Учредителем может выступать орган государственной власти, уполномоченный передать в доверительное управление государственное или муниципальное имущество. В качестве примера можно привести Постановление Правительства РФ от 11.12.1996 N 1485 "О проведении конкурсов на право заключения договоров доверительного управления закрепленными в федеральной собственности акциями акционерных обществ угольной промышленности (угольных компаний)" (в ред. от 27.07.2004) <1>.

<1> СЗ РФ. 1996. N 52. Ст. 5919; 1997. N 20. Ст. 2285; 2004. N 31. Ст. 3268.

Статья 1015. Доверительный управляющий

Комментарий к статье 1015

Комментируемая статья предусматривает требования к доверительному управляющему. Ее содержание неразрывно связано с положениями ст. 1013 ГК.

По самому общему правилу в качестве доверительного управляющего может выступать как физическое, так и юридическое лицо, российское и иностранное. Однако российское законодательство, в том числе и комментируемая статья, предъявляет к лицам, которые могут быть доверительными управляющими, более жесткие требования, нежели к учредителям. Конкретные модели доверительного управления подчиняются в отношении управляющего дополнительным ограничениям, установленным нормативными правовыми актами. Доверительным управляющим не имеют права выступать: коммерческое унитарное предприятие, учреждение, государственный орган, орган местного самоуправления и т.д. Доверительное управление средствами Пенсионного фонда РФ разрешено только управляющим компаниям, имеющим лицензию на осуществление деятельности по управлению инвестиционными фондами, паевыми инвестиционными фондами и негосударственными пенсионными фондами.

Однако главным функциональным критерием является управление чужой собственностью в интересах третьих лиц, недопустимость совмещения в одном лице доверительного управляющего и выгодоприобретателя. Данное положение ГК призвано препятствовать неосновательному обогащению доверительного управляющего и поэтому может рассматриваться как одно из средств защиты имущественных интересов выгодоприобретателя. Интересы выгодоприобретателей обычно определяются договором, но могут также устанавливаться законом или иным нормативным правовым актом. Например, доверительный управляющий в процессе исполнения им своих обязанностей по договору доверительного управления ценными бумагами не вправе совершать следующие сделки: приобретать за счет находящихся в его управлении денежных средств ценные бумаги, находящиеся в его собственности, в собственности его учредителя; отчуждать находящиеся в его управлении ценные бумаги в свою собственность, в собственность своих учредителей; закладывать находящиеся в его управлении ценные бумаги в обеспечение исполнения своих собственных обязательств.

Статья 1016. Существенные условия договора доверительного управления имуществом

Комментарий к статье 1016

1. В комментируемой статье перечислены условия договора доверительного управления имуществом, без достижения соглашения по которым он считается незаключенным. В договоре должны быть указаны:

- а) состав имущества, передаваемого в доверительное управление;
- б) наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которых осуществляется управление имуществом (учредителя управления или выгодоприобретателя);
- в) размер и форма вознаграждения управляющему, если выплата вознаграждения предусмотрена договором;
- г) срок действия договора.

Названные существенные условия договора непосредственно определены в ГК. Вместе с тем такие условия могут содержаться и в иных нормативных правовых актах. Так, в Указе Президента РФ "О передаче в доверительное управление закрепленных в федеральной собственности акций акционерных обществ, созданных в процессе приватизации" предписывалось: "Установить, что в договоре доверительного управления закрепленными в федеральной собственности акциями акционерных обществ, созданных в процессе приватизации, должны предусматриваться, в частности, следующие условия: а) доверительный управляющий не имеет права распоряжаться переданными ему акциями; б) голосование доверительного управляющего по переданным ему акциям письменно согласовывается с федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством РФ, по вопросам: реорганизации и ликвидации акционерных обществ; внесения изменений и дополнений в учредительные документы акционерных обществ; изменения величины уставного капитала акционерных обществ; совершения крупной сделки от имени акционерных обществ; принятия решения акционерных обществ в других организациях; эмиссии ценных бумаг акционерных обществ; утверждения годовых отчетов".

В Постановлении Правительства РФ от 11.12.1996 N 1485 обязательным условиям договора доверительного управления посвящена специальная глава, в которой они подробно регламентированы.

В соответствии с названным Постановлением договор доверительного управления заключается Минтопэнерго России (ныне Росэнерго) (учредителем управления) с победителем конкурса, который с этого момента становится доверительным управляющим. Учредитель управления передает акции свободными от налогов и иных обременений, обязуется не передавать их в уставные капиталы других АО, а также отчуждать иными способами, в том числе продавать, в течение срока действия договора. Акции, переданные в доверительное управление по договору, находятся у доверительного управляющего. Доверительный управляющий управляет переданными ему акциями путем осуществления прав акционера в соответствии с уставом угольной компании и законодательством РФ с ограничениями, установленными Указом Президента РФ "О передаче в доверительное управление закрепленных в федеральной собственности акций АО, созданных в процессе приватизации". Учредитель управления извещает реестродержателя акций, а также совет директоров (наблюдательный совет) угольной компании об ограничениях в отношении отдельных действий по доверительному управлению, предусмотренных договором. Учредитель управления в течение 10 дней с даты подписания договора обеспечивает внесение в реестр акций угольной компании соответствующей записи о переходе владения акциями к доверительному управляющему. Доверительный управляющий обязуется не позднее 15 дней с даты, установленной законодательством РФ для сдачи полугодовой и годовой бухгалтерской отчетности, обеспечить представление учредителю управления по указанным в договоре адресам отчет о своей деятельности по форме, установленной учредителем управления. Доверительный управляющий обязуется обеспечить представление любых документов и

сведений о своей деятельности не позднее 15 дней с даты получения запроса учредителя управления или (и) уполномоченных им органов. По результатам представленного отчета учредитель управления оценивает эффективность деятельности доверительного управляющего и соблюдение им условий договора. Возмещение расходов доверительного управляющего по управлению акциями производится в сумме и порядке, установленных Минфином России. По окончании срока действия договора доверительный управляющий делает представление в Росимущество о необходимости продажи акций или выполнению других действий по управлению (распоряжению) этими акциями. В случае принятия решения о продаже акций доверительному управляющему может выплачиваться дополнительное вознаграждение, определяемое в соответствии с договором. Вознаграждение доверительному управляющему не выплачивается в случае досрочного прекращения действия договора по основаниям, предусмотренным договором. Учредитель управления вправе проверять выполнение доверительным управляющим условий договора по управлению акциями, а также организовывать проверки отчетов доверительного управляющего независимым аудитором.

В соответствии со ст. 432 ГК к существенным относятся также условия, соглашение по которым должно быть достигнуто по заявлению одной из сторон (оговариваемые условия). Таким образом, при заключении конкретного договора о доверительном управлении имуществом стороны должны согласовать все условия, перечисленные выше, а также те, на которых настаивает одна из сторон. Признание договора незаключенным влечет за собой последствия недействительности сделки (ст. 167 ГК).

Необходимо отметить, что помимо установленных комментируемой статьей обязательных условий договора доверительного управления, нормативные правовые акты РФ могут предусматривать и ряд дополнительных условий. Так, договор о передаче в доверительное управление средств инвестирования в ценные бумаги должен содержать инвестиционную декларацию управляющего, определяющую направления и способы инвестирования денежных средств учредителя управления. Инвестиционная декларация является неотъемлемой частью указанного договора доверительного управления. Положения инвестиционной декларации являются обязательными для их надлежащего исполнения управляющим на одинаковых основаниях с прочими положениями договора (ст. 7 Положения о доверительном управлении ценными бумагами и средствами инвестирования в ценные бумаги, утвержденного Постановлением ФКЦБ России от 17.10.1997 N 37 <1>).

<1> Вестник ФКЦБ России. 1997. N 8.

2. Одним из существенных условий договора является его срок. С одной стороны, договор доверительного управления имуществом не может быть заключен для совершения однократной сделки (например, приобретения пакета ценных бумаг). С другой стороны, срок действия договора не должен превышать 5 лет. Причем для доверительного управления отдельными видами имущества нормативными правовыми актами устанавливаются и иные предельные договорные сроки. Например, вышеназванный договор доверительного управления закрепленными в федеральной собственности акциями АО угольной промышленности вступал в силу с даты его подписания сторонами и действовал в течение срока, установленного договором, но не более 3 лет.

Важность достаточно длительного срока существования правовых отношений по доверительному управлению учитывается в комментируемой статье посредством закрепления возможности пролонгировать данный договор на прежних условиях. Так, при отсутствии заявления одной из сторон о прекращении договора по окончании срока его действия он считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, которые были предусмотрены договором.

Статья 1017. Форма договора доверительного управления имуществом

Комментарий к статье 1017

1. Договор доверительного управления имуществом должен быть заключен в письменной форме. Закон не требует, чтобы письменная форма договора обязательно находила закрепление в виде единого письменного документа.

Достаточно, чтобы учредитель управления и доверительный управляющий обменялись документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (п. 2 ст. 434 ГК). Оферта (предложение заключить договор) и акцепт должны соответствовать правилам п. п. 2 и 3 ст. 434, ст. ст. 435, 436 и п. 3 ст. 438 ГК. Например, для заключения договора доверительного управления кредитная организация может опубликовать общие условия (публичная оферта).

В соответствии со ст. 18 Закона о накопительной части трудовой пенсии договор доверительного управления средствами пенсионных накоплений должен быть заключен в письменной форме. Типовой договор доверительного управления средствами пенсионных накоплений утверждается Правительством РФ. Инвестиционная декларация доверительного управляющего является неотъемлемой частью договора доверительного управления средствами пенсионных накоплений.

2. Пункт 2 комментируемой статьи предъявляет специальные требования к форме договора доверительного управления недвижимостью. Она должна соответствовать форме договора продажи недвижимости. Договор доверительного управления недвижимым имуществом должен иметь письменную форму и быть составлен в виде одного документа (ст. 550 ГК). Передача недвижимого имущества в доверительное управление подлежит государственной регистрации в том же порядке, что и переход права собственности. Форма договора доверительного управления недвижимостью должна соответствовать положениям, содержащимся в гл. 30 ГК, а также Закону о регистрации прав на недвижимость. Статья 30 названного Закона устанавливает, что любые права на недвижимое имущество, связанные с распоряжением им на условиях доверительного управления, должны регистрироваться только на основании документов, определяющих такие отношения, в том числе на основании договоров или решения суда.

Из этого правила существуют два исключения. Как и в случае с договором купли-продажи, государственной регистрации подлежат сами договоры доверительного управления жилым помещением (ст. 558 ГК) и договоры доверительного управления предприятием (ст. 560 ГК). Такие договоры вступают в силу с даты государственной регистрации в специализированном учреждении юстиции (п. 3 ст. 433 ГК).

В соответствии со ст. 22 Закона о регистрации прав на недвижимость государственная регистрация прав на земельные участки и объекты недвижимого имущества, входящие в состав предприятия как имущественного комплекса, и сделок с ними осуществляется в учреждении юстиции по регистрации прав в месте нахождения данных объектов. Государственная регистрация прав на предприятие как имущественный комплекс и сделок с ним в целом проводится в учреждении юстиции по регистрации прав в месте регистрации предприятия как юридического лица. Зарегистрированное право на предприятие как имущественный комплекс является основанием для внесения записей о праве на каждый объект недвижимого имущества, входящий в состав данного предприятия, в Единый государственный реестр прав в месте нахождения объекта.

Необходимо указать, что несоблюдение как формы договора доверительного управления имуществом, так и требования о регистрации передачи недвижимого имущества в доверительное управление влечет недействительность договора.

Статья 1018. Обособление имущества, находящегося в доверительном управлении

Комментарий к статье 1018

1. Обособление и выделение в особый фонд массива имущества, находящегося в доверительном управлении, и невозможность обратиться на него взыскание как по долгам учредителя, так и по долгам управляющего, возникшими в связи с иной деятельностью последних, за исключением случаев, прямо предусмотренных в законе, является характернейшей чертой доверительных правоотношений. Названная норма является одной из законодательно закрепленных гарантий имущественных прав выгодоприобретателя (бенефициара) по доверительному управлению.

Переданное имущество отражается у доверительного управляющего на отдельном балансе, и по нему ведется самостоятельный учет. Особо необходимо остановиться на обособлении денежных средств. Для расчетов по операциям, связанным с доверительным управлением, открывается отдельный банковский счет. Особенностью данного счета является то, что, с одной стороны, право собственности на денежные средства принадлежит учредителю, а с другой - он не участвует в договорных отношениях по открытию такого счета и, соответственно, не может самостоятельно распоряжаться этими средствами.

Указание на обособление переданного в управление имущества от имущества третьих лиц в законодательстве отсутствует, следовательно, переданное в доверительное управление имущество может объединяться с имуществом третьих лиц. Но такое объединение может происходить не с любым имуществом, а только с имуществом, также являющимся объектом доверительного управления. Нормативными актами, регулирующими хозяйственную деятельность, установлено несколько случаев, когда переданное в доверительное управление имущество может быть объединено с имуществом третьих лиц:

во-первых, в паевых инвестиционных фондах. В соответствии со ст. 10 Федерального закона "Об инвестиционных фондах" паевой инвестиционный фонд - обособленный имущественный комплекс, состоящий из имущества, переданного в доверительное управление управляющей компании учредителем (учредителями) доверительного управления с условием объединения этого имущества с имуществом иных учредителей доверительного управления;

во-вторых, в ОФБУ. В соответствии с Инструкцией "О порядке осуществления операций доверительного управления и бухгалтерском учете этих операций кредитными организациями Российской Федерации" кредитным организациям - доверительным управляющим дано право на объединение объектов доверительного управления, переданных разными учредителями.

2. Исключением из общего правила п. 1 комментируемой статьи составляет банкротство учредителя, когда имущество возвращается в конкурсную массу. Таков правовой результат обязательственной модели траста, ориентированной преимущественно на случаи соединения учредителя и бенефициара в одном лице и логически оставляющей за ним право собственности. При обращении же к нормальной модели доверительных отношений, в которой основной экономической и юридической задачей является гарантированное обеспечение иного лица - выгодоприобретателя (часто благотворительной организации или несовершеннолетнего ребенка), выявляются явные недоработки российской доверительной модели.

Статья 1019. Передача в доверительное управление имущества, обремененного залогом

Комментарий к статье 1019

Поскольку доверительный управляющий принимает имущество на длительный срок, он должен иметь определенные гарантии стабильности своего управления (владения). Одной из таких гарантий является обязанность учредителя управления (собственника) известить его о том, что имущество обременено залогом. В случае возможного спора бремя доказывания того, что управляющий знал о залоге имущества, возлагается на учредителя управления (собственника).

Законом может быть предусмотрено ограничение права учредителя передавать в доверительное управление имущество, обремененное залогом. Так, на основании ст. 13 Федерального закона "Об инвестиционных фондах" передача учредителями доверительного управления в доверительное управление паевым инвестиционным фондом имущества, находящегося в залоге, не допускается.

Статья 1020. Права и обязанности доверительного управляющего

Комментарий к статье 1020

1. Комментируемая статья устанавливает, что управляющий действует в пределах доверительных обязательств, которые предусматриваются для него договором или нормативным правовым актом. Эти обязательства включают несколько важных характеристик.

Во-первых, управляющий обязан осуществлять правомочия собственника (владение, пользование, распоряжение) только в предоставленном ему объеме (его право не абсолютно). Распоряжаться недвижимостью (продавать, сдавать в аренду, в безвозмездное пользование, передавать в залог и т.п.) он может лишь в случаях, предусмотренных договором.

Во-вторых, принимая имущество в доверительное управление, управляющий не приобретает права собственности. Имущество, переданное в доверительное управление, не может быть использовано управляющим в собственных интересах. Он не вправе получать от имущества какой-либо выгоды, плодов, преимуществ, которые вправе получать выгодоприобретатель по данному договору. Пунктом 3 ст. 1015 ГК установлено, что доверительный управляющий не может быть выгодоприобретателем по договору доверительного управления.

В-третьих, доверительный управляющий обязан действовать исключительно в интересах выгодоприобретателей (собственника или указанного им третьего лица).

После заключения договора управляющий вправе потребовать от учредителя управления реальной передачи ему имущества (ст. 398 ГК), а применительно к недвижимости - передачи и участия в государственной регистрации такой передачи (ст. 398, 551 и 1017 ГК).

После передачи имущества в доверительное управление бремя его содержания продолжает нести собственник имущества (ст. 210 ГК). Он же несет риск приращения и уменьшения такого имущества. Возникшие из действий управляющего расходы должны исполняться за счет имущества собственника. Собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, а также по общему правилу риск случайной гибели или случайного повреждения имущества (ст. 211 ГК).

2. Управляющий как законный владелец переданного ему имущества использует любые вещно-правовые способы защиты своих прав против любых третьих лиц, включая учредителя управления, собственника имущества и выгодоприобретателя (ст. 305 ГК). В частности, в пределах действия договора он может предъявить иск о признании своего права на имущество, об истребовании имущества из чужого незаконного владения (виндикационный иск), об устранении всяких нарушений своего права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с потерей владения (негаторный иск).

3. Общей обязанностью управляющего является проявление должной заботливости об интересах учредителя управления и выгодоприобретателя и своевременное представление им отчета о своей деятельности.

Статья 1021. Передача доверительного управления имуществом

Комментарий к статье 1021

1. Комментируемая статья устанавливает общее правило о личном осуществлении доверительным управляющим юридических и фактических действий в отношении имущества, переданного ему в управление. Надлежащее управление имуществом в значительной степени зависит от личности, профессиональных качеств и добросовестности доверительного управляющего, поскольку он определяет, какой способ действий является наилучшим с точки зрения интересов лиц, назначенных выгодоприобретателями.

2. ГК предусматривает три исключения из вышеназванного правила. Передача доверительного управления третьему лицу возможна управляющим в силу полномочий, полученных им по договору, письменного согласия учредителя или в силу обстоятельств для обеспечения интересов учредителя. Перечень исключений является исчерпывающим.

3. Доверительный управляющий после передачи управления продолжает нести ответственность за действия поверенного. Поверенный совершает юридические и фактические действия с перешедшим к нему имуществом от имени доверительного управляющего, а не от своего имени либо имени учредителя управления.

Статья 1022. Ответственность доверительного управляющего

Комментарий к статье 1022

1. Доверительный управляющий, не исполнивший или ненадлежащим образом исполнивший обязательства по управлению переданным ему имуществом, несет ответственность как перед учредителем управления, так и перед выгодоприобретателем. Ответственность доверительного управляющего перед учредителем управления и выгодоприобретателем по общему правилу не зависит от вины. Надлежащее исполнение последним своих обязанностей означает проявление должной заботливости об интересах выгодоприобретателя или учредителя управления: доверительный управляющий должен действовать добросовестно и тем способом, который является наилучшим с точки зрения интересов названных лиц. В противном случае он должен возместить убытки в полном объеме учредителю управления и в виде упущенной выгоды - выгодоприобретателю. Размер причиненных убытков определяется по правилам ст. ст. 15 и 393 ГК.

Комментируемая статья корреспондирует со ст. 401 ГК, в соответствии с которой лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. Управляющий также вправе доказать, что убытки наступили не только вследствие непреодолимой силы, но и действий учредителя управления и (или) выгодоприобретателя, что соответствует положениям ст. 404 ГК "Вина кредитора".

2. Доверительный управляющий отвечает своим личным имуществом по сделкам с третьими лицами, если при совершении указанных сделок он (или его поверенный) превышает предоставленные ему полномочия либо действует с нарушением установленных для него ограничений. Однако, если третьи лица не знали и не должны были знать о превышении управляющим (его поверенным) полномочий или об

установленных для него ограничениях, возникшие обязательства исполняются в порядке, предусмотренном п. 3 комментируемой статьи.

3. Если доверительный управляющий действовал в пределах предоставленных ему полномочий, долги по обязательствам перед третьими лицами должны погашаться по общему правилу за счет имущества, переданного в управление. Однако при недостаточности указанного имущества возможна субсидиарная ответственность управляющего его личным имуществом, а при его недостаточности - субсидиарная ответственность учредителя управления. Последний вправе потребовать в порядке регресса возмещения понесенных им убытков от доверительного управляющего.

На основании п. 7 ст. 18 Закона о накопительной части пенсии к договору доверительного управления средствами пенсионных накоплений не применяются положения п. 3 комментируемой статьи в части обращения взыскания на имущество учредителя доверительного управления, не переданное в доверительное управление.

4. В договоре доверительного управления может быть предусмотрено обеспечение возмещения убытков, которые могут понести учредитель или выгодоприобретатель вследствие ненадлежащих действий управляющего. Таким обеспечением является предоставление доверительным управляющим залога. На имущество, являющееся предметом такого залога, распространяются общие правила о залоге (§ 3 гл. 23 ГК).

Статья 1023. Вознаграждение доверительному управляющему

Комментарий к статье 1023

Комментируемая статья устанавливает право доверительного управляющего на вознаграждение, а величину последнего относит к предмету договоренности сторон. Таким образом, договор доверительного управления предполагается возмездным. Предусматривается также возмещение доверительному управляющему понесенных им расходов.

В российском праве подход к вознаграждению доверительного управляющего коренным образом отличается от классического траста. Доверительный собственник осуществляет свои функции безвозмездно, если иное не установлено в учредительном акте, однако во всех случаях он может требовать возмещения понесенных им расходов и убытков от бенефициара.

Система выплаты вознаграждения и возмещения расходов управляющего, предусмотренная комментируемой статьей, ориентирована в первую очередь на доверительные отношения в области предпринимательства.

В соответствии с п. 7 ст. 18 Закона о накопительной части трудовой пенсии к договору доверительного управления средствами пенсионных накоплений положения комментируемой статьи не применяются. Доверительный управляющий имеет право на вознаграждение за счет доходов от инвестирования средств пенсионных накоплений, а также на возмещение необходимых расходов, произведенных им при доверительном управлении средствами пенсионных накоплений, за счет средств страховых взносов на финансирование накопительной части трудовой пенсии. Договором доверительного управления средствами пенсионных накоплений должен быть определен порядок сокращения размера вознаграждения доверительного управляющего относительно стоимости чистых активов, находящихся в доверительном управлении, по мере роста средств пенсионных накоплений, переданных в доверительное управление (п. п. 12, 13 ст. 18).

Статья 1024. Прекращение договора доверительного управления имуществом

Комментарий к статье 1024

1. В комментируемой статье определены основания прекращения договора доверительного управления имуществом.

Таким основанием является смерть гражданина или ликвидация юридического лица - выгодоприобретателей по договору. Однако договором могут быть предусмотрены и иные условия его прекращения. Договор может быть оставлен в силе по соглашению сторон (например, в соответствии с условиями договора выгодоприобретателем станет наследник умершего).

Если выгодоприобретатель откажется от получения выгод по договору, то это также ведет к его прекращению, если иное не предусмотрено в самом договоре.

Договор доверительного управления подчиняется общему правилу о личном осуществлении управляющим - физическим или юридическим лицом юридических и фактических действий в отношении имущества, переданного ему в управление. Результат управления имуществом зависит от личных и профессиональных качеств доверительного управляющего. Поэтому смерть гражданина, являющегося доверительным управляющим, признание его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, а также признание индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) влечет за собой прекращение договора. К аналогичным последствиям приводит и ликвидация юридического лица - управляющего, в том числе в случае его банкротства (ст. 419 ГК).

Основанием для прекращения договора является также предусмотренный комментируемой статьей отказ от исполнения данного договора. Он соответствует общим требованиям, которые предъявляются к отказу от исполнения договора п. 3 ст. 450 ГК. Договор доверительного управления прекращается в случае:

а) отказа доверительного управляющего или учредителя управления от исполнения договора в связи с невозможностью для доверительного управляющего осуществлять свои обязанности лично. При этом последний не вправе требовать выплаты ему вознаграждения за весь срок;

б) отказа учредителя управления от исполнения договора по иным обстоятельствам, нежели невозможность исполнения договора доверительным управляющим лично. В этом случае управляющий вправе при расторжении договора потребовать выплаты всей суммы причитающегося ему вознаграждения.

К прекращению договора может привести также признание несостоятельным (банкротом) гражданина-предпринимателя или ликвидация юридического лица, являющихся учредителями управления.

Если доверительный управляющий не знал и не должен был знать об обременении залогом имущества, переданного ему в доверительное управление, он вправе потребовать в суде расторжения договора доверительного управления имуществом и уплаты причитающегося ему по договору вознаграждения за 1 год.

2. Если договором не предусмотрен иной срок, то уведомление об отказе от его исполнения должно быть получено другой стороной не позднее 3 месяцев до момента его прекращения. Однако данное правило не распространяется на отказ от договора выгодоприобретателя.

3. По общему правилу после прекращения договора имущество, находящееся в доверительном управлении, должно быть передано учредителю управления - собственнику. Однако учредитель управления и доверительный управляющий вправе предусмотреть в договоре иные условия. Так, например, договор доверительного управления, заключенный с кредитной организацией, может предусматривать, что учредителю управления возвращаются денежные средства (в рублях или в иностранной валюте в зависимости от условий договора), вырученные от реализации имущества, находящегося в доверительном управлении, или денежные средства, принадлежащие доверительному управляющему, с последующим возмещением выплаченных сумм за счет

управляемого имущества (Приказ ЦБ РФ "Об утверждении Инструкции "О порядке осуществления операций доверительного управления и бухгалтерском учете этих операций кредитными организациями Российской Федерации").

Необходимо указать, что в соответствии с п. 7 ст. 18 Закона о накопительной части трудовой пенсии к договору доверительного управления средствами пенсионных накоплений не применяются положения п. п. 1 и 3 комментируемой статьи. На основании п. 17 ст. 18 названного Закона договор доверительного управления средствами пенсионных накоплений прекращается вследствие: отказа учредителя доверительного управления или доверительного управляющего от осуществления доверительного управления в связи с невозможностью для доверительного управляющего лично осуществлять доверительное управление имуществом, если обязанность лично осуществлять доверительное управление установлена договором; несоответствия доверительного управляющего требованиям, установленным указанным Законом; признания доверительного управляющего банкротом; отказа Пенсионного фонда РФ от договора по требованию уполномоченного федерального органа исполнительной власти в случаях, установленных данным Законом.

При прекращении договора доверительного управления средствами пенсионных накоплений денежные средства, входящие в состав средств пенсионных накоплений, находившихся в доверительном управлении, подлежат передаче Пенсионному фонду РФ в срок, не превышающий 3 рабочих дней с момента прекращения указанного договора; иное имущество, входящее в состав средств пенсионных накоплений, находившееся в доверительном управлении, подлежит продаже на возможно более выгодных условиях с последующей передачей Пенсионному фонду РФ денежных средств, вырученных от продажи такого имущества, в порядке, определяемом Правительством РФ.

Статья 1025. Передача в доверительное управление ценных бумаг

Комментарий к статье 1025

1. Центральными положениями комментируемой статьи являются две следующие нормы:

1) особенности доверительного управления ценными бумагами определяются законом;

2) в целях доверительного управления предусматривается объединение пакетов бумаг, передаваемых в управление разными лицами.

Особенности доверительного управления активами (в том числе ценными бумагами), сформированными за счет средств, переданных Пенсионным фондом РФ в доверительное управление управляющей компании, определяются Законом о накопительной части трудовой пенсии. Например, в силу п. 9 ст. 12 данного Закона управляющая компания обязана продавать ценные бумаги, находящиеся в управлении, как правило, по цене не ниже рыночной, а также покупать ценные бумаги, как правило, по цене не выше рыночной. Для целей указанного Закона под рыночной ценой понимается цена, определенная в соответствии с правилами торговли данным фондовым инструментом. Отчет о сделках, проведенных с отклонением от рыночных цен, представляется в уполномоченный федеральный орган исполнительной власти по установленной им форме.

2. По смыслу ст. 5 Закона о рынке ценных бумаг профессиональной деятельностью по управлению ценными бумагами является осуществление юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем от своего имени за вознаграждение в течение определенного срока доверительного управления переданными ему во владение и принадлежащими другому лицу в интересах этого лица или указанных этим лицом третьих лиц: ценными бумагами; денежными средствами, предназначенными для

инвестирования в ценные бумаги; денежными средствами и ценными бумагами, получаемыми в процессе управления ценными бумагами.

Необходимо отметить, что особенности доверительного управления ценными бумагами определяются в том числе подзаконными нормативными правовыми актами: Инструкцией "О порядке осуществления операций доверительного управления и бухгалтерском учете этих операций кредитными организациями Российской Федерации"; Положением о доверительном управлении ценными бумагами и средствами инвестирования в ценные бумаги.

Статья 1026. Доверительное управление имуществом по основаниям, предусмотренным законом

Комментарий к статье 1026

1. Пункт 1 комментируемой статьи распространяет конструкцию договора доверительного управления на случаи, предусмотренные ст. 38 ГК. При необходимости постоянного управления недвижимым и ценным движимым имуществом подопечного орган опеки и попечительства вправе заключить такой договор с управляющим, который определяется этим органом. По смыслу ст. 38 доверительное управление может быть учреждено относительно любой принадлежащей подопечному недвижимости. Ценность движимого имущества с целью обеспечить его специальную охрану определяется в каждой конкретной ситуации.

Подопечный становится выгодоприобретателем управления. Ему принадлежат все поступления, полученные доверительным управляющим в соответствии с использованием указанного выше имущества (плоды, продукция, доходы и т.д.).

2. Имущество подопечного, являющееся объектом договора доверительного управления, обособляется от имущества доверительного управляющего: на находящееся в управлении имущество подопечного не может быть обращено взыскание по личным обязательствам управляющего; в случае смерти последнего или его ликвидации (если это юридическое лицо) либо объявления его несостоятельным имущество подопечного исключается из общей наследственной или конкурсной массы.

Осуществляя доверительное управление имуществом в интересах подопечного, управляющий вправе осуществлять в отношении этого имущества любые юридические и фактические действия в соответствии с условиями договора. Однако ГК предусматривает и особые ограничения, связанные с комментируемым видом управления. В данном случае речь идет о совершении распорядительных сделок, регламентированном п. п. 2 и 3 ст. 37 ГК. Управляющий не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства: совершать сделки по отчуждению, в том числе обмену или дарению имущества подопечного, сдаче его внаем (в аренду), в безвозмездное пользование или в залог, сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любые другие сделки, влекущие уменьшение имущества подопечного. Кроме того, доверительный управляющий не вправе совершать сделки с самим подопечным, за исключением передачи имущества подопечному в качестве дара или в безвозмездное пользование.

Договор доверительного управления имуществом подопечного прекращается по основаниям, предусмотренным ст. 1024 ГК. Кроме того, основанием для прекращения данного договора является прекращение опеки и попечительства (ст. 40 ГК). В частности, прекращается опека над малолетним подопечным по достижении им 14 лет.

Глава 54. КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ

Договор коммерческой концессии и порождаемое им обязательство являются новеллой в ГК и российском гражданско-правовом регулировании. Этот договор опосредует специфические экономические отношения, при которых в роли товара выступают исключительные права на объекты промышленной собственности. Наименование договора в российском ГК совпадает лексически с аналогичным договором в зарубежном праве (*contrat de concession commerciale*), однако содержание договора и порождаемого им правоотношения, регулируемое комментируемой главой, существенно шире, чем у договора коммерческой концессии по зарубежному праву. По сути, это совсем другой договор - так называемый франчайзинг.

Если по договору коммерческой концессии согласно зарубежной трактовке передается право на использование фирменного наименования и (или) товарного знака в сфере торговли для перепродажи товара, то по договору франчайзинга использование чужого фирменного наименования и т.п. возможно также в сфере производства аналогичного товара.

Под товаром в широком смысле здесь понимается не только продукция в форме вещей, но также работы и услуги.

Анализ правоотношений, сформулированных в гл. 54 ГК, позволяет сделать вывод, что в действительности речь в ней идет о франчайзинге (или договоре франшизы), в соответствии с которым правообладатель (предприниматель, обладающий известной, пользующейся добротной и авторитетной рыночной репутацией "фирмой"), предоставляет другому предпринимателю (пользователю) исключительные права на свою "фирму" с целью использования ее последним в его собственной предпринимательской деятельности.

Экономический смысл договора франчайзинга состоит в том, что предприниматель-правообладатель получает возможность, не вкладывая дополнительных средств, продвигать на рынке свои товары (работы, услуги) посредством и усилиями предпринимателя - пользователя исключительных прав на фирменное наименование. В выигрыше остается и пользователь, которому не надо рисковать в острой конкурентной борьбе на рынке, потому что он надежно защищен известной, авторитетной фирмой.

Таким образом, франчайзинг как одна из наиболее перспективных и динамично развивающихся договорных форм предпринимательской деятельности введен комментируемой главой ГК в гражданский оборот России под названием "договор коммерческой концессии".

Поэтому в комментарии к ней он будет обозначаться тем же наименованием.

Статья 1027. Договор коммерческой концессии

Комментарий к статье 1027

1. Договор коммерческой концессии создает возможность одному лицу - пользователю вести предпринимательскую деятельность с использованием средств индивидуализации и коммерческого опыта другого лица - правообладателя, по существу по готовому образцу, созданному и апробированному правообладателем. Такой способ ведения бизнеса будет успешным при условии, что продукция и сам он имеют хорошую репутацию на рынке, обладают высокой степенью конкурентоспособности. За рубежом подобные отношения регулируются договором франчайзинга. Термин "франчайзинг" используется и в российском праве. Под ним также понимаются отношения коммерческой концессии.

Коммерческая концессия в российском законодательстве представлена тремя ее видами: производственной, сервисной и сбытовой. Для первого и второго видов характерно то, что пользователь самостоятельно, на свой риск, хотя и под руководством и контролем правообладателя, производит готовую продукцию в форме вещей, работ или

услуг и предлагает ее другим лицам - пользователям, индивидуализируя эту продукцию и себя средствами индивидуализации правообладателя. Третий вид коммерческой концессии представляет собой отношения, когда пользователь, также используя средства индивидуализации правообладателя, предлагает пользователям товар в форме вещей, произведенный правообладателем.

Комментируемая статья содержит определение договора коммерческой концессии, требования к гражданско-правовому статусу его сторон, предмету договора и к некоторым иным его условиям.

Согласно определению, одна сторона, именуемая правообладателем, обязуется предоставить за плату другой стороне, именуемой пользователем, право на использование комплекса исключительных прав на объекты промышленной собственности, а также право на использование охраняемой коммерческой информации. Договор возмездный, двусторонний.

2. Поскольку данный комплекс исключительных прав имеет целью его использование в предпринимательской деятельности пользователя, то основное требование к данному участнику сделки - наличие предпринимательского статуса: для юридических лиц - статуса коммерческой организации (хозяйственное общество или товарищество, производственный кооператив, унитарное предприятие), для физических лиц - зарегистрированного статуса предпринимателя. Те же требования предъявляются и к правообладателю, поскольку основными объектами, права на которые подлежат передаче, являются средства индивидуализации правообладателя, используемые им в собственной предпринимательской деятельности, с которыми непосредственно связана его деловая репутация.

3. Предметом договора коммерческой концессии является предоставление правообладателем пользователю комплекса исключительных и некоторых иных прав на идеальные объекты. К числу объектов этих прав относятся: фирменное наименование или коммерческое обозначение, охраняемая коммерческая информация - обязательные объекты, товарный знак и знак обслуживания (Закон о товарных знаках), изобретения, полезные модели, промышленные образцы (Патентный закон), топологии интегральных микросхем (Закон об охране микросхем), селекционные достижения (Закон о селекционных достижениях) и другие факультативные объекты. Комплексность предмета, а вернее объекта договора, требует, чтобы наряду с обязательными объектами были переданы также и некоторые факультативные. Включение только обязательных объектов требованию комплексности исключительных прав не отвечает, так как права на коммерческое обозначение и охраняемую коммерческую информацию не имеют исключительного характера.

Общие требования к информации, включаемой в фирменное наименование, содержатся в ст. 54 ГК. Кроме того, специальные требования содержатся в законах об АО, об ООО, о производственных кооперативах и некоторых других. Коммерческое обозначение - любое незарегистрированное обозначение правообладателя, ставшее широко известным и охраняемое в силу ст. 6-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 г. Под охраняемой коммерческой информацией понимается коммерческая тайна (ст. 139 ГК, Федеральный закон от 29.07.2004 N 98-ФЗ "О коммерческой тайне" (в ред. от 02.02.2006) <1>).

<1> СЗ РФ. 2004. N 32. Ст. 3283; 2006. N 6. Ст. 636.

Договор возмездный, двусторонний, консенсуальный.

3. Наряду с условием о предмете существенными условиями договора коммерческой концессии являются условия об объеме предоставляемых прав по каждому из объектов, о виде (предмете и характере) предпринимательской деятельности, при осуществлении

которой будут использоваться передаваемые права, о виде предоставляемой коммерческой концессии (производственная, сервисная или сбытовая), о цене и формах оплаты, о дополнительных услугах, которые пользователь обязан предоставлять потребителям концессионной продукции.

Стороны могут также указать в договоре территорию, в пределах которой вправе осуществлять свою деятельность пользователь на основе предоставленных ему прав.

Под объемом использования прав применительно к данному договору понимаются способы использования объекта интеллектуальной собственности, а также коммерческого обозначения и охраняемой коммерческой информации, которые составляют содержание субъективного права правообладателя. Перечень таких способов различается в зависимости от объекта прав и определяется в специальных законах в области интеллектуальной собственности. Не любой способ использования определенного объекта может формировать условие об объеме. Так, фирменное наименование правообладателя пользователь вправе использовать в рекламных целях, а также для оформления помещений, в вывесках, на упаковке товара, но он не вправе заключать договоры под именем чужой фирмы. В гражданском обороте он должен выступать под собственным именем или фирменным наименованием.

4. Деловая репутация не подлежит передаче. Ее использование в предпринимательской деятельности пользователя обусловлено тем, что деловая репутация предпринимателя в сознании других лиц ассоциируется со средствами его индивидуализации - фирма или коммерческое обозначение и средствами индивидуализации его товара, работ и услуг - товарный знак, знак обслуживания. Под коммерческим опытом следует понимать как охраняемую коммерческую информацию, так и те навыки и приемы, которым правообладатель должен научить пользователя (его работников).

5. Сторонами договора могут выступать только коммерческие организации и граждане-предприниматели. Последние могут всегда выступать на стороне пользователя, а на стороне правообладателя - лишь в случае, если они обладают коммерческим обозначением, так как граждане не вправе использовать фирменное наименование, и выступают в гражданском обороте под собственным именем и (или) коммерческим обозначением. Предоставление в пользование имени гражданина данным договором не предусмотрено. Коммерческие организации могут быть участниками договора в том случае, если они обладают общей правоспособностью и их деятельность не носит исключительного характера.

Статья 1028. Форма и регистрация договора коммерческой концессии

Комментарий к статье 1028

1. Пункт 1 комментируемой статьи устанавливает, что договор должен быть заключен в письменной форме, причем путем составления одного документа, подписанного сторонами, поскольку закон требует его регистрации.

Невыполнение требования о письменной форме сделки влечет ее ничтожность. Согласно ст. 167 ГК такая сделка не порождает для сторон юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью (реституции). Такой договор считается недействительным с момента его заключения. Для судебного признания ничтожности такой сделки не требуется рассмотрения дела по существу в судебном заседании, достаточно констатации судьей факта отсутствия письменной формы сделки.

2. Соблюдение письменной формы сделки - требование необходимое, но не достаточное. Законодатель предусматривает их обязательную государственную регистрацию. Регистрация возложена на орган, осуществивший регистрацию

юридического лица или индивидуального предпринимателя, выступающего по договору в качестве правообладателя, поскольку эта регистрация одновременно распространяется на регистрацию его фирменного наименования. Это естественно, потому что передаче подлежит зарегистрированное исключительное право, вследствие чего его использование другим лицом будет признано законным только в том случае, если правовое основание такого использования также будет зафиксировано в компетентном органе, осуществившем его регистрацию. Порядок регистрации таких договоров коммерческой концессии (субконцессии) утвержден Приказом МНС России от 12.08.2005 N 105н <1>.

<1> БНА. 2005. N 38.

Если правообладателем является иностранный предприниматель, т.е. прошедший регистрацию в иностранном государстве, стороны должны зарегистрировать договор в органе, осуществившем регистрацию пользователя. Таким образом, регистрация всегда осуществляется по месту регистрации российского юридического лица.

Договором может быть предусмотрена передача прав на использование объектов, охраняемых патентным законодательством, таких как товарный знак, знак обслуживания, изобретение, полезная модель, промышленный образец.

Права на эти объекты подлежат регистрации в федеральном органе исполнительной власти по охране интеллектуальной собственности, согласно положениям ГК, Закона о товарных знаках и Патентного закона. Поэтому если в комплекс передаваемых по договору прав входят перечисленные права, то и договор подлежит регистрации также в этом органе. Российское агентство по патентам и товарным знакам (Роспатент) утвердило Правила регистрации договоров о передаче исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец, товарный знак, знак обслуживания, зарегистрированную топологию интегральной микросхемы и права на их использование, полной или частичной передаче исключительного права на программу для электронно-вычислительных машин и базу данных (Приказ Роспатента от 29.04.2003 N 64 (в ред. от 11.12.2003) <1>).

<1> БНА. 2003. N 36; 2004. N 5.

Таким образом, отличительной особенностью договора коммерческой концессии является его двойная государственная регистрация. Юридические последствия несоблюдения требования о регистрации договора не всегда совпадают с правовыми последствиями несоблюдения письменной формы. Отсутствие регистрации договора в органе, осуществившем регистрацию правообладателя, не влечет за собой его недействительность, а только лишает стороны права ссылаться на него в отношениях с третьими лицами. Это значит, что права и обязанности у сторон возникают с момента подписания договора. Что касается предпринимательской деятельности с использованием чужих прав на фирменное наименование, то пользователь может вести ее лишь с момента регистрации договора.

Статья 1029. Коммерческая субконцессия

Комментарий к статье 1029

1. Отношения коммерческой концессии включают в себя предусмотренную законодателем возможность заключения субконцессионных договоров, т.е. возникновения производных и зависимых от первоначального обязательства вторичных обязательств по использованию исключительных прав со стороны иных субъектов предпринимательской деятельности. Экономическая цель договоров коммерческих субконцессий - расширение

рынка сбыта товара путем привлечения к его распространению (продвижению к потребителю) новых субъектов предпринимательской деятельности с переложением на них части предпринимательского риска. В результате возникает сложная система новых, субконцессионных договорных связей.

Договором может быть предусмотрено право пользователя разрешать другим лицам использование предоставленного ему комплекса исключительных прав или его части. То есть он может заключать договоры коммерческой субконцессии, условия которых должны быть согласованы им с правообладателем или быть заранее включены в договор коммерческой концессии. Однако субконцессионные отношения в сфере передачи исключительных прав отличаются от иных видов субдоговорных отношений, в частности от отношений субаренды.

Заключение субконцессионных договоров может предусматриваться в договоре как обязанность пользователя, что отвечает прежде всего интересам правообладателя, заинтересованного в создании на данной территории достаточно разветвленной инфраструктуры, обеспечивающей продвижение его товара (или аналога) на рынке. Этой обязанности пользователя соответствует право правообладателя требовать от него заключения обусловленного количества таких договоров.

Срок, в течение которого пользователь должен заключить субконцессионные договоры, их количество, комплекс передаваемых по договору коммерческой субконцессии прав, а также лица, с которыми должны быть заключены такие договоры, оговариваются в первоначальном договоре.

По общему правилу вторичное обязательство ограничено во времени пределами существования первоначального обязательства. В отношении коммерческой субконцессии это правило немного модифицируется из-за невещного характера самого объекта. Сохраняется общее требование в отношении того, что договор коммерческой субконцессии не может быть заключен на срок более длительный, чем договор коммерческой концессии. Однако последствия досрочного прекращения договора коммерческой субконцессии, заключенного на срок, так же как прекращение договора, заключенного без указания срока, согласно п. 3 комментируемой статьи, не всегда с неизбежностью влекут прекращение субконцессионных отношений.

2. Следствием зависимой юридической природы субконцессионных обязательств является то, что недействительность в целом или в части главного договора коммерческой концессии влечет недействительность в целом или в соответствующей части договора коммерческой субконцессии. В то же время главное обязательство независимо от дополнительного, т.е. признание недействительным в целом или в части договора коммерческой субконцессии, не влияет на юридическую судьбу договора коммерческой концессии.

3. Особенностью системы договоров данного вида является то, что прекращение главного обязательства, возникающего из договора коммерческой концессии, заключенного на срок или без его указания, не влечет автоматически прекращения дополнительного обязательства, если только это следствие не предусмотрено договором коммерческой концессии. По общему правилу в такой ситуации исключительные права вторичного правообладателя (пользователя в договоре коммерческой концессии) возвращаются первичному правообладателю без прекращения договора коммерческой субконцессии, а вторичный пользователь становится первичным пользователем. В результате договор коммерческой субконцессии трансформируется в договор коммерческой концессии, так как исчезает основание его зависимой, производной природы.

В этом случае нет отношений правопреемства в классическом виде, так как главное обязательство вообще прекращается. Вторичный пользователь не получает прав и обязанностей первичного пользователя, которые тот имел в силу договора коммерческой концессии. Вторичный пользователь сохраняет по отношению к правообладателю только

те права и обязанности, которые получил по договору коммерческой субконцессии. Правопреемство же имеет место в договоре коммерческой субконцессии, когда правопреемником вторичного правообладателя становится первичный правообладатель. Хотя в этом случае договор теряет свой субконцессионный характер, права и обязанности сторон вытекают именно из субконцессионного договора.

Это общее правило действует, во-первых, если правообладатель явным образом не отказался от принятия на себя прав и обязанностей по договору коммерческой субконцессии. Молчание в данном случае является свидетельством согласия. Во-вторых, если стороны в договоре не предусмотрели иные последствия в силу диспозитивного характера этой нормы.

Такая трансформация договора коммерческой субконцессии возможна в случаях прекращения договора коммерческой концессии, заключенного без указания срока, или при досрочном прекращении договора коммерческой концессии, заключенного на определенный срок.

4. Вторичный пользователь не находится в договорных отношениях с первичным правообладателем. Следовательно, он не может нести непосредственно перед ним ответственность за нарушение своих договорных обязательств. Однако он несет перед первичным правообладателем ответственность за причинение вреда.

В силу того что выбор контрагента по договору коммерческой субконцессии осуществляется вторичным правообладателем самостоятельно, на него тоже возлагается обязанность участвовать в возмещении вреда, причиненного вторичным пользователем первичному правообладателю. По общему правилу он несет субсидиарную ответственность перед правообладателем за вред, причиненный правообладателю действиями вторичных пользователей. Это значит, что право требования к нему о возмещении вреда правообладатель может обратить лишь при невозможности удовлетворить такое требование за счет вторичного правообладателя в случае, если последний отказался возместить вред или не смог возместить его полностью или частично в силу нехватки у него средств.

Данная норма диспозитивна, поэтому субсидиарная ответственность наступает в том случае, если договором не предусмотрено иное.

5. Договор коммерческой субконцессии по своему назначению регулирует ту же группу обязательств - обязательств по передаче в пользование исключительных прав на промышленную собственность. В этом смысле его экономическая и юридическая природа совпадает с природой договора коммерческой концессии. Таким образом, регулирование договора коммерческой субконцессии должно в целом соответствовать правилам, регулирующим договор коммерческой концессии. Вот почему законодатель распространил действие правил, предусмотренных для договоров коммерческой концессии, на договоры коммерческой субконцессии. Изъятия возможны в силу существа договора коммерческой субконцессии как зависимого и производного от главного договора - коммерческой концессии или в силу особенностей конкретного субдоговора.

Статья 1030. Вознаграждение по договору коммерческой концессии

Комментарий к статье 1030

Договор коммерческой концессии является возмездным по определению, что обусловлено предпринимательским характером деятельности сторон и целью договора. В силу этого правообладатель имеет право требования к пользователю на оплату предоставленных исключительных прав.

Формой возмездности в данном договоре выступают деньги, при этом оплата может производиться в различных формах. Законодатель называет только некоторые из них, оставляя на усмотрение сторон возможность использования иных, не предусмотренных в

комментируемой статье, форм. ГК указывает на следующие формы: а) фиксированный разовый платеж (аналог паушальной оплаты в лицензионных договорах, оформляющих право на использование результатов творческой деятельности); б) фиксированные периодические платежи (аналог роялти в лицензионных договорах); в) фиксированные отчисления от выручки пользователя; г) наценки на оптовую цену товаров, передаваемых правообладателем пользователю на исключительной основе для перепродажи.

Законодатель прямо не предусматривает в комментируемой статье возможности комбинации различных форм оплаты, например разовых и периодических отчислений, но и не запрещает этого.

Статья 1031. Обязанности правообладателя

Комментарий к статье 1031

1. В п. 1 комментируемой статьи законодатель фиксирует обязанности правообладателя в императивной норме. Эти обязанности подразделяются на три группы.

Первая группа включает в себя обязанности по передаче пользователю материальных носителей информации, права на использование которой составляют предмет договора, - это техническая и коммерческая документация. Правообладатель обязан представить также и иную информацию, необходимую для осуществления прав, предоставленных ему по договору коммерческой концессии. Порядок передачи информации в комментируемой статье не предусмотрен, но, как всякий юридический факт, такое действие должно быть юридически оформлено. В ГК нет указания и на то, в какой форме должна передаваться иная информация, если в отношении ее не предусмотрена о вещественная форма (в виде документов, чертежей, схем), т.е. устные описания, пояснения и т.п. В этом случае, видимо, возможна устная форма передачи информации.

Вторую группу составляют обязанности по проведению инструктажа пользователя и его работников по вопросам, связанным с осуществлением исключительных прав. ГК не содержит расшифровки понятия "инструктаж". Опираясь на толкование этого термина в общем, а не в узкоспециальном значении, можно сказать, что речь идет также о передаче информации, устанавливающей порядок и способ осуществления каких-либо операций (наставление, обучение специальности, мастерству). Форма и процедура проведения инструктажа должны быть предусмотрены в самом договоре.

Третью группу составляют обязанности, связанные с предоставлением пользователю предусмотренных договором лицензий, их оформлением в установленном законом порядке.

Речь в данном случае идет не о лицензии (разрешении) на осуществление определенных видов деятельности, выдаваемой компетентным государственным органом в административном порядке. Право, получаемое по такой лицензии, носит личный характер, и такого рода лицензии по общему правилу не могут передаваться.

Имеется в виду передача лицензий (разрешений) на использование объектов, которые защищаются патентным законодательством. Передача этих прав сопровождается представлением правообладателем лицензии документа, составленного по установленной форме, с соблюдением обязательных реквизитов, удостоверяющего разрешение правообладателя на использование третьим лицом объекта исключительного права - товарного знака, знака обслуживания, изобретения, полезной модели, промышленного образца.

Порядок выдачи таких лицензий регулируется, в частности, Патентным законом и соответствующими правилами, издаваемыми Роспатентом.

2. Обязанности правообладателя, содержащиеся в данном пункте, сформулированы диспозитивно, поэтому заключенная в нем норма действует в том случае, если сторонами в договоре не предусмотрено иное.

Если иное в договоре не предусмотрено, то правообладатель обязан также обеспечить регистрацию договора коммерческой концессии. Под таким обеспечением следует понимать осуществление организационных мероприятий и финансирование расходов по регистрации.

Кроме того, правообладатель обязан оказывать пользователю постоянное техническое и консультативное содействие, включая содействие в обучении и повышении квалификации работников. Эта обязанность носит не разовый, а регулярный характер, чем отличается от установленной в п. 1 комментируемой статьи обязанности правообладателя провести инструктаж пользователя и его работников по вопросам, связанным с осуществлением исключительных прав. Если иное не предусмотрено договором, правообладатель обязан также контролировать качество товаров (работ, услуг), производимых (выполняемых, оказываемых) пользователем на основании данного договора.

Законодатель справедливо сформулировал требование по контролю за качеством как обязанность, а не как право правообладателя. Таким образом защищаются права покупателей, клиентов, заказчиков пользователя (третьих лиц).

В то же время эффект такой формулировки в значительной мере снижается тем, что сама норма в п. 2 комментируемой статьи прописана диспозитивно, вследствие чего стороны могут исключить ее в своем договоре. Если же стороны соглашаются с этой нормой, то им необходимо дополнительно согласовать вопрос о формах и методах осуществления такого контроля, о последствиях нарушений данного обязательства, в частности предусмотреть ответственность правообладателя за неисполнение им контрольных обязанностей.

В то же время было бы не совсем верно рассматривать эти отношения только в порядке обязания правообладателя. Это должно быть также и его право, которое позволяло бы ему применять установленные сторонами санкции за ненадлежащее качество производимых пользователем товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг. Иначе сама контрольная функция теряет смысл, не будучи обеспечена негативными правовыми последствиями для нарушителя.

Статья 1032. Обязанности пользователя

Комментарий к статье 1032

1. Помимо обязанности уплатить вознаграждение, вытекающей из возмездного характера договора, пользователь несет и иные обязанности. На их формулирование и на характер регулирования оказывает влияние ряд факторов: специфика предмета договора, его экономическая цель, характер и объем использования передаваемых пользователю прав.

Прежде всего на характер обязанностей пользователя влияет специфика предмета договора. Поскольку им является право на использование фирменного наименования и (или) коммерческого обозначения правообладателя, стороны должны установить, каким образом оно должно использоваться: фиксироваться на документах, бланках, применяться при маркировке продукции, в рекламе, внешнем оформлении помещений и т.д. Пользователь обязуется при осуществлении предусмотренной договором деятельности использовать средства индивидуализации правообладателя исключительно указанным в соглашении способом.

Задача законодателя состоит в том, чтобы защитить права третьих лиц, которые, отождествляя товар (работу, услугу) пользователя с оригинальным товаром (работой,

услугой) товаропроизводителя (правообладателя), не должны отождествлять личности самих пользователя и правообладателя. Иными словами, они должны ясно представлять себе, что приобретают товар у другого лица, хотя и принявшего на себя обязательство обеспечить товару тот же вид и качество, все те характерные свойства, которые присущи оригинальному товару. Поэтому ч. 8 комментируемой статьи содержит требование к пользователю информировать покупателей (заказчиков) наиболее очевидным для них способом о том, что пользователь использует фирменное наименование, коммерческое обозначение, товарный знак, знак обслуживания или иное средство индивидуализации правообладателя в силу договора коммерческой концессии.

Наиболее простым способом является указание наряду с чужим собственным фирменным наименованием или имени. Поскольку пользователь по договору коммерческой концессии - юридическое или физическое лицо, занимающееся предпринимательством, он тоже должным образом зарегистрирован и имеет собственное средство индивидуализации, юридически и имущественно самостоятелен. Использование им чужого имени имеет для него рекламную цель, а в договор с третьими лицами пользователь вступает, приобретая права и исполняя обязанности под собственным именем. Ответственность он несет также от своего имени всем принадлежащим ему имуществом.

2. Для правообладателя разрешение использовать свое имя и иные права имеет иную экономическую цель - продвижение разработанного им образца товара на рынке. Поэтому для него важна репутация этого товара даже в том случае, если он произведен пользователем. Этим обусловлена обязанность пользователя обеспечивать соответствие качества производимых им на основе договора коммерческой концессии товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг качеству аналогичных товаров, работ или услуг, производимых, выполняемых или оказываемых непосредственно правообладателем. Речь, как говорилось выше, идет о том, что, хотя товар и не является оригинальным, он должен по всем параметрам совпадать с оригинальным. Только в этом случае он может распространяться на рынке под единым товарным знаком или знаком обслуживания и отождествляться с "фирменным" товаром.

3. С данной обязанностью пользователя связана и другая его обязанность - соблюдать инструкции и указания правообладателя, направленные на обеспечение соответствия характера, способов и условий использования комплекса исключительных прав таким же образом, как он используется правообладателем. Целям максимального эффекта "фирмы" служит и требование относительно внешнего и внутреннего оформления коммерческих помещений, используемых пользователем при осуществлении предоставленных ему прав по данному договору. Они должны быть оформлены в соответствии с указаниями правообладателя и не могут отличаться от оформления помещений правообладателя.

4. Покупатели (заказчики, услугополучатели) имеют право на получение тех же дополнительных услуг по договору, заключенному с пользователем, как если бы они заключили договор с правообладателем. В силу этого пользователь обязан оказывать покупателям (заказчикам) такие услуги.

Поскольку договор является юридическим основанием для передачи прав, которые представляют собой коммерческую тайну (секреты производства и иные), на пользователя возлагается обязанность сохранять конфиденциальность переданной информации.

Статья 1033. Ограничения прав сторон по договору коммерческой концессии

Комментарий к статье 1033

1. Суть отношений, складывающихся между сторонами по договору, определяется тем, что они работают в одной и той же сфере коммерческой деятельности, предлагая

один и тот же товар потребителю, что с неизбежностью должно бы привести к конкуренции между ними. Задача договора коммерческой концессии - содействовать продвижению такого товара, избегая конкуренции сторон, которые являются партнерами в результате разделения между ними самого рынка. Достичь этого можно, сформулировав такие условия, в силу которых стороны добровольно ограничивают некоторые свои права. В целом ограничение правоспособности и дееспособности лица (см. ст. 22 и 49 ГК) допускается только в случаях, предусмотренных законом. Комментируемая статья представляет собой один из таких случаев.

Включение в содержание договора коммерческой концессии условия об ограничении прав контрагента является его характерной особенностью, что позволяет относить его к числу ограничительных договоров.

Эти ограничения формулируются как обязанности сторон, хотя сами такие обязательства включаются в договор по усмотрению сторон, так как норма комментируемой статьи не является императивной. Содержащийся в ней перечень ограничительных условий договора носит примерный характер. Так, правообладатель может принять на себя обязательство не предоставлять другим лицам аналогичные комплексы исключительных прав для использования на закрепленной за пользователем территории, а также воздерживаться от собственной аналогичной деятельности на этой территории.

Пользователь же, в свою очередь, может принять на себя обязательство не заключать аналогичные договоры с другими лицами - реальными или потенциальными конкурентами правообладателя. Он может также взять обязательство не конкурировать с правообладателем на территории, на которую распространяется действие договора коммерческой концессии, в отношении деятельности, осуществляемой им с использованием принадлежащих правообладателю исключительных прав. Такая обязанность может возникнуть, в частности, в случае отсутствия условия о территориальном разграничении рынка между сторонами.

Пользователь также может быть ограничен в своем праве свободно выбирать место расположения коммерческих помещений, приняв на себя обязательство согласовывать этот вопрос, так же как и вопросы внешнего и внутреннего оформления помещений, с правообладателем. Последнее, однако, представляется излишним, так как в ст. 1032 ГК уже предусмотрена, причем императивно, обязанность пользователя соблюдать инструкции и указания правообладателя, касающиеся внешнего и внутреннего оформления его коммерческих помещений.

Включение в договор ограничительных условий в ряде случаев может создать угрозу монополизации рынка. Поэтому законодатель включил в комментируемую статью положения о том, что по требованию антимонопольного органа или иного заинтересованного лица, т.е. любых лиц, чьи права и законные интересы могут быть ущемлены угрозой монополистического раздела рынка, эти условия могут быть признаны недействительными, если они с учетом состояния рынка в той сфере, в которой действуют стороны, и с учетом их экономического положения противоречат антимонопольному законодательству, т.е. формируют предпосылки для монополизации рынка. При этом вовсе не обязательно признавать недействительным весь договор, достаточно признать его недействительным только в части ограничительных условий.

2. Барьером на пути монополизации рынка является положение, признающее ничтожными такие условия договора, которые ограничивают право пользователя на самостоятельное определение цены продажи товара (работ, услуг), равно как и его право на самостоятельный выбор контрагентов по собственным договорам, заключаемым в рамках его предпринимательской деятельности с использованием исключительных прав правообладателя.

Все положения комментируемой статьи об ограничительных условиях применяются и в отношении по договору коммерческой субконцессии, поскольку последние служат

дальнейшему разделу рынка между правообладателем, первичным и вторичным (последующими) пользователями. С одной стороны, в субконцессионных договорах могут формулироваться такие же ограничения, как и в договоре коммерческой концессии, а с другой - признание недействительными ограничений в отношении договора коммерческой концессии влечет недействительность аналогичных условий субконцессионного договора в силу его зависимой природы. Это правило не действует, если аналогично звучащие ограничительные условия обоих договоров по своей сути являются самостоятельными. Иными словами, их действие не порождает с неизбежностью одинаковые последствия. Например, признание недействительным ограничительного условия договора коммерческой концессии в силу требований предыдущего пункта может повлечь недействительность ограничительных условий субконцессионного договора лишь в том случае, если они, в свою очередь, также создают угрозу монополизации рынка или угрожают правам и законным интересам того же лица, что и по договору коммерческой концессии.

Статья 1034. Ответственность правообладателя по требованиям, предъявляемым к пользователю

Комментарий к статье 1034

Обе стороны несут ответственность за ненадлежащее качество товара (работ, услуг), которые предоставляются (выполняются, оказываются) в рамках договора коммерческой концессии третьим лицам - покупателям, заказчикам, услугополучателям. Возможность привлечения наряду с пользователем в качестве обязанной стороны правообладателя определяется тем, что он является первоначальным, оригинальным производителем данного товара, работы или услуги, "слепок" с которого становится деятельностью пользователя. Ответственность правообладателя носит субсидиарный характер, если речь идет о перепродаже товара в форме вещей, производимых правообладателем. Она регулируется по правилам ст. 399 ГК и предполагает хронологически последовательное предъявление требований. Сначала они предъявляются к основному должнику, которым является пользователь. И только при условии неудовлетворения им требований кредитора (покупателя, заказчика, услугополучателя) эти требования предъявляются кредитором дополнительному (запасному) должнику, которым является правообладатель.

Если же речь идет о товаре, производимом самим пользователем по разработкам и технологиям правообладателя, то в этом случае предполагается солидарная ответственность обеих сторон, как наиболее полно обеспечивающая защиту прав потребителей. И это справедливо, поскольку качество товара в данном случае зависит от обоих - правообладателя как лица, предоставившего информацию по изготовлению товара, и пользователя как лица, изготовившего товар. Регулирование этих отношений осуществляется по правилам ст. ст. 322 - 324 ГК. Кредитор (потребитель) в данном случае имеет право обратить свои требования по своему выбору против любого из должников (пользователя или правообладателя) как в части, так и в целом. Исполнивший должник получает право регрессного требования к оставшемуся солидарному должнику.

Содержание обязательства, порождаемого ненадлежащим качеством товара, работ или услуг, регулируется нормами соответствующих разделов ГК и иными правовыми актами, в частности Законом о защите прав потребителей. В этой связи следует отметить, что употребляемое в ч. 2 комментируемой статьи понятие "продукция" охватывает любые результаты коммерческой (производственной) деятельности сторон. Они представляют собой не только товар в форме вещей (т.е. объект обязательства по договору купли-продажи), но и товар в форме работ, представляющих собой действия по созданию новых материальных объектов. В обоих случаях определяющим моментом качества продукции

является качество передаваемых правообладателем патентных прав (прежде всего прав на технологию).

Следует отметить, что употребляемое в ч. 2 комментируемой статьи понятие "продукция" охватывает любые результаты коммерческой (производственной) деятельности сторон. Они представляют собой не только товар в форме вещей (т.е. объект обязательства по договору купли-продажи), но и товар в форме работ, представляющих собой действия по созданию новых материальных объектов. Правообладатель и пользователь также солидарно отвечают за вред, причиненный вследствие недостатков концессионных товаров, работ и услуг по правилам ст. ст. 1095 - 1098 ГК. В обоих случаях определяющим моментом качества продукции является качество передаваемых правообладателем патентных прав (прежде всего прав на технологию).

Статья 1035. Право пользователя заключить договор коммерческой концессии на новый срок

Комментарий к статье 1035

1. По правилам комментируемой статьи, пользователь по договору коммерческой концессии имеет право на заключение договора на новый срок на прежних условиях.

При этом должны быть соблюдены следующие требования. Во-первых, пользователь должен быть добросовестным контрагентом, т.е. исполнить свои обязанности по прежнему договору надлежащим образом (в соответствии с условиями договора). Во-вторых, приведенное правило действует в отношении пользователей по договору коммерческой концессии, заключенному на определенный срок. Пользователь по договору, заключенному без указания срока его действия, не обладает таким правом.

2. Правообладатель освобождается от обязанности возобновить договорные отношения с прежним контрагентом в случае, если он вообще не намерен заключать такой договор с кем бы то ни было. Следовательно, отказ в возобновлении договора с прежним контрагентом обязывает правообладателя не вступать в аналогичные отношения с другими лицами в пределах территории действия прежнего договора в течение 3 лет. Иными словами, такой запрет ограничен пространственными и временными пределами. В течение этого же 3-летнего периода времени прежний контрагент сохраняет за собой преимущественное право на заключение договора. То есть, если в течение 3 лет после прекращения предыдущего договора правообладатель пожелает заключить договор коммерческой концессии на данной территории с передачей того же комплекса прав, он обязан направить оферту прежнему пользователю. В противном случае прежний пользователь может требовать возмещения понесенных им убытков.

В п. 2 комментируемой статьи указывается, что условия нового договора должны быть не менее благоприятны для пользователя, чем условия прекратившегося договора. Действительно, законодатель, таким образом, в большей степени защищает интересы пользователя. Однако формулировка п. 1 данной статьи об обязанности правообладателя заключить договор на прежних условиях ставит его в невыгодную ситуацию. Например, условие о цене договора вряд ли возможно фиксировать в тех же цифрах, учитывая меняющуюся конъюнктуру на рынке, а также инфляционные тенденции нынешней экономической ситуации в стране. Стороны, однако, вправе заключить новый договор на новых условиях по взаимному согласию.

Статья 1036. Изменение договора коммерческой концессии

Комментарий к статье 1036

Как и всякий другой договор, договор коммерческой концессии может изменяться по соглашению сторон. Речь идет об изменении его условий. В частности, могут изменяться условия, касающиеся предмета договора - комплекса передаваемых прав, характера их использования, или условия относительно цены и способов оплаты, сроки договора (если он заключен с указанием срока действия). Могут также изменяться прежние или вноситься новые условия о заключении договоров коммерческой субконцессии, ограничительные условия и иные. Эти изменения и дополнения могут вноситься с учетом требований, содержащихся в гл. 29 ГК "Изменение и расторжение договора" в части, регулирующей отношения по изменению условий договора.

В гл. 29 ГК указывается, в частности, что основанием одностороннего изменения договора в судебном порядке является существенное нарушение договора другой стороной. Условия договора могут быть изменены и в силу требований ст. ст. 1039, 1040 ГК в связи с изменением фирменного наименования или прекращения исключительного права, пользование которым передано по данному договору. Согласно ст. 452 ГК соглашение об изменении договора совершается в той же форме, в которой был заключен сам договор. Следовательно, изменения должны быть зарегистрированы в том же порядке и в тех же органах, что и сам договор коммерческой концессии. Только после этого стороны договора в отношениях с третьими лицами могут ссылаться на изменение его условий. Вместе с тем они не лишаются права доказывать, что данное третье лицо знало или должно было знать ранее о таком изменении.

Статья 1037. Прекращение договора коммерческой концессии

Комментарий к статье 1037

1. Основания прекращения договора коммерческой концессии различны. В частности, он может быть прекращен в силу изменения фирменного наименования или коммерческого обозначения правообладателя по требованию пользователя (ст. 1039 ГК), прекращения исключительного права на эти объекты (ст. 1040 ГК), смерти правообладателя (физического лица), если правопреемник не получит статус предпринимателя в установленном законом порядке (ст. 1038 ГК), и др.

Способы прекращения договора коммерческой концессии тоже различны. Прежде всего они зависят от того, обозначен ли в договоре срок его действия. Если договор заключен без указания срока, то применяется общее правило, согласно которому любая сторона договора во всякое время вправе по своему усмотрению от него отказаться. Отказ от договора представляет собой одностороннюю сделку, следовательно, речь в данном случае идет не о соглашении сторон. Более того, законодатель не требует согласия другой стороны на расторжение договора. В то же время он указывает, что такой отказ будет правомерным действием, если сторона, отказывающаяся от договора, заранее уведомит контрагента о своем решении. Если в самом договоре не предусмотрен срок для такого уведомления, то действует правило, сформулированное в п. 1 комментируемой статьи, устанавливающее 6-месячный срок. Этот срок необходим для того, чтобы другая сторона приняла необходимые меры, чтобы избежать возможных убытков, связанных с прекращением обязательства.

Расторжение договора должно быть оформлено письменно и зарегистрировано в соответствующих органах государства. Из текста комментируемой статьи, однако, неясно, достаточно ли представить стороне-инициатору доказательство письменного уведомления контрагента в соответствующие государственные органы для регистрации прекращения договора. Если же прекращение обязательства требует дополнительного урегулирования отношений, связанных с распределением убытков, с субконцессионными договорами и т.п., то сделать это удобнее в двустороннем соглашении о прекращении договора. При отсутствии соглашения по этому вопросу урегулирование разногласий осуществляется в

судебном порядке. В этом случае соответствующие записи будут вноситься в регистрационные реестры на основании вступившего в законную силу судебного решения.

2. Конструкция, предусмотренная п. 1 комментируемой статьи, используется также в случае досрочного расторжения договора, заключенного на определенный срок. При этом сторона - инициатор досрочного прекращения договора выступает с предложением, а другая сторона вправе согласиться с предложением или отказаться от него. В первом случае стороны должны заключить двустороннее соглашение, во втором - разрешение конфликта возможно путем обращения в суд.

Независимо от причин факт расторжения или прекращения договора требует регистрации в государственных органах, которые зарегистрировали данный договор в соответствии с п. 2 ст. 1028 ГК. В случае достижения сторонами соглашения о расторжении договора подлежит применению письменная форма такого соглашения. Если договор прекращается на основании решения суда, то регистрация осуществляется на основании такого судебного решения после его вступления в законную силу.

3. Одним из специальных оснований прекращения договора коммерческой концессии является прекращение принадлежащих правообладателю прав на фирменное наименование и коммерческое обозначение без замены его новым. Такая ситуация возможна в случае ликвидации юридического лица или признания недействительной регистрации его фирменного наименования. В этом случае договор прекращается в безусловном порядке, поскольку исчезает предмет договора (объект обязательства). Если же происходит изменение фирменного наименования или коммерческого обозначения правообладателя, у пользователя есть право выбора - расторгнуть договор или сохранить. Если же прекращается иное исключительное право (право на охраняемый патентом объект интеллектуальной собственности, такой как изобретение, полезная модель, промышленный образец, а также на товарный знак), то это не влечет прекращения договора, поскольку такое право входит в комплекс исключительных прав в качестве дополнительных, а основным, определяющим судьбу договора, является право на использование фирменного наименования, которое носит бессрочный характер.

4. Основанием прекращения договора коммерческой концессии является объявление любой из его сторон банкротом. Это основание прекращения договора тоже имеет специальный характер, ибо оно отсутствует в общем перечне оснований прекращения обязательств в гл. 26 ГК. ГК предполагает в качестве общего основания прекращения обязательства ликвидацию юридического лица (ст. 419). В то же время объявление его банкротом не всегда автоматически влечет его ликвидацию. В целях защиты прав его кредиторов законодатель предусматривает процедуры по восстановлению состоятельности юридического лица, например назначение внешнего управляющего, санацию (см. ст. 65 ГК, а также законодательство РФ о банкротстве). В случае банкротства предпринимателя (в том числе и гражданина, согласно ст. 25 ГК) основанием прекращения договора является вступившее в законную силу судебное решение о признании лица банкротом. На основании такого решения должна быть произведена запись об аннулировании регистрации договора в соответствующих государственных органах.

Статья 1038. Сохранение договора коммерческой концессии в силе при перемене сторон

Комментарий к статье 1038

1. Если какое-либо исключительное право, входящее в комплекс исключительных прав, являющихся предметом договора коммерческой концессии, на законных основаниях переходит к другому лицу, то договор коммерческой концессии сохраняется в силе. При

этом на одной стороне - у правообладателя - имеет место перемена лиц (правопреемство). Такая перемена возможна в случае реорганизации юридического лица, смерти физического лица - индивидуального предпринимателя, являющихся правообладателями в договоре коммерческой концессии, уступки правообладателем патента другому лицу. В этом случае применяются правила гл. 24 ГК "Перемена лиц в обязательстве" и комментируемой статьи.

Если из всего комплекса прав, являющихся предметом договора коммерческой концессии, к новому лицу переходит одно или несколько прав, то договор сохраняется, но сторона-правообладатель будет представлена уже несколькими лицами. Эта множественность будет носить долевой характер при делимости предмета обязательства и солидарный - при неделимости, однако обязанности этих лиц в отношении пользователя будут солидарными в силу общего правила п. 2 ст. 322 ГК.

2. Поскольку договор коммерческой концессии возможен лишь между предпринимателями, то в случае смерти правообладателя-гражданина договор сохраняет силу только тогда, когда наследник также является предпринимателем или успеет зарегистрироваться в качестве такового в течение 6 месяцев со дня открытия наследства. Таким днем признается день смерти наследодателя, а при объявлении его умершим в судебном порядке - день, указанный в п. 3 ст. 45 ГК. Если наследник не является предпринимателем или не зарегистрировался в этом качестве в указанный срок, договор коммерческой концессии прекращается.

На период времени, пока наследник не вступил в права наследования или не зарегистрировался в качестве индивидуального предпринимателя, его интересы будут представлены в договоре управляющим, назначаемым нотариусом. Помимо комментируемой статьи основанием для возникновения таких отношений является ст. 1173 ГК "Доверительное управление наследственным имуществом" и ст. 1026 ГК, предусматривающая доверительное управление имуществом (абз. 4 п. 1).

Основы законодательства о нотариате наделяют только государственных нотариусов правом на совершение нотариальных действий, связанных с выдачей свидетельства о праве на наследство, принятием мер к охране наследственного имущества. Частные нотариусы имеют это право в исключительных случаях. Следовательно, действия по учреждению управления в случае смерти правообладателя имеет право осуществлять государственный нотариус.

Статья 1039. Последствия изменения фирменного наименования или коммерческого обозначения правообладателя

Комментарий к статье 1039

Комментируемая статья регулирует отношения в случае изменения фирменного наименования или коммерческого обозначения правообладателя, не называя оснований такого изменения.

В отсутствие закона, регулирующего право юридического лица на фирменное наименование, трудно предусмотреть все случаи его изменения. Однако представляется, что право юридического лица на изменение фирменного наименования и его процедура должны быть четко очерчены законодателем, как это имеет место в отношении имени гражданина (физического лица) согласно п. 2 ст. 19 ГК. Пока можно назвать одно правовое основание, определенно зафиксированное в ГК, - реорганизацию юридического лица. В то же время, поскольку нет запрета на изменение фирменного наименования в порядке изменения устава, такой способ также можно считать допустимым.

Изменение фирменного наименования или коммерческого обозначения правообладателя свидетельствует об изменении самого предмета договора. В этом случае у пользователя появляется право по своему выбору либо продолжить концессионные

отношения, либо потребовать расторжения договора. В случае продолжения договора к пользователю переходит право на использование нового фирменного наименования или коммерческого обозначения правообладателя. Качественное изменение предмета договора, если широко известная "фирма" меняется на новую, мало кому известную, может повлечь дополнительный предпринимательский риск и негативно отразиться на прибыли пользователя, поэтому одновременно он получает право потребовать соразмерного уменьшения причитающегося правообладателю вознаграждения.

Изменение фирменного наименования или коммерческого обозначения правообладателя является специальным основанием для расторжения договора коммерческой концессии. Следовательно, здесь не требуется судебного доказывания существенного изменения обстоятельств как общего основания для одностороннего расторжения договора согласно ст. 451 ГК. Иными словами, не надо доказывать, что сторона в значительной мере лишается того, на что она могла бы рассчитывать при заключении договора на использование прежнего фирменного наименования. Достаточно констатировать факт его изменения.

Тем не менее если пользователь расторгает договор в связи с изменением фирменного наименования правообладателя, он имеет право потребовать возмещения связанных с этим убытков.

Статья 1040. Последствия прекращения исключительного права, пользование которым предоставлено по договору коммерческой концессии

Комментарий к статье 1040

Объектом договора коммерческой концессии могут быть как бессрочные исключительные права, так и имеющие срочный характер. Так, право на фирменное наименование является бессрчным и прекращается только с прекращением самого его носителя. Право на товарный знак существует 10 лет с даты поступления заявки в Патентное ведомство. Срок его действия может быть продлен по заявлению владельца, поданному в течение последнего года его действия, каждый раз на 10 лет (ст. 16 Закона о товарных знаках). Также ограничен срок существования иных исключительных прав, охраняемых патентом. Права на объекты, не охраняемые патентным законодательством (охраняемая коммерческая информация), также могут прекратиться в случае утраты любого из условий, содержащихся в п. 1 ст. 139 ГК.

Если в отношении бессрчного исключительного права (на фирменное наименование и коммерческое обозначение) действуют нормы п. 3 ст. 1037 и ст. 1034 ГК, то комментируемая статья регулирует отношения, связанные с прекращением иных исключительных прав, прежде всего имеющих срочный характер. Прекращение такого права в силу истечения срока его действия или в силу иных оснований не служит препятствием для продолжения существования обязательства по договору коммерческой концессии. Они являются такими компонентами комплекса прав (предмета договора), которые не исчерпывают минимальный набор прав, в отличие от права на фирменное наименование. Прекращение срока действия патента или опубликование сведений, составляющих коммерческую тайну, является основанием для их свободного использования любым субъектом права. В то же время эти обстоятельства свидетельствуют об изменении предмета договора, следовательно, обязательство продолжает существовать в измененном виде только в отношении сохранившихся прав.

Естественно, такое изменение предмета договора с неизбежностью влечет изменение условия о цене путем ее уменьшения и автоматически исключает все условия, касающиеся использования прав, прекративших существование. Таким образом, стороны должны согласовать соответствующие изменения в содержании договора.

Прекращение исключительного права не должно вести к утрате комплексности объекта договора. Если в результате прекращения этих прав в предмете договора сохраняется лишь одно исключительное право, договор трансформируется в лицензионный или смешанный, если в нем также сохраняется условие об охраняемой коммерческой информации.

Глава 55. ПРОСТОЕ ТОВАРИЩЕСТВО

Статья 1041. Договор простого товарищества

Комментарий к статье 1041

1. Согласно п. 1 комментируемой статьи для образования простого товарищества необходимо соблюсти следующее условие - заключить договор, который устанавливает обязанности сторон друг перед другом в отношении того, чтобы: а) соединить свои вклады, б) совместно действовать для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели.

Элементы, которые законом положены в основу понятия простого товарищества, отличают его от других видов объединения лиц. Договор простого товарищества, договор о совместной деятельности, названный подобным образом законом, не признается таковым, если в нем отсутствует хотя бы один из вышеперечисленных элементов.

Так как закон квалифицирует простое товарищество в качестве соглашения, следует признать, что только договор может быть его единственным основанием. Как и всякий договор, простое товарищество возникает в силу общего согласия всех его участников. Это общее согласие необходимо не только для образования товарищества, но и для всякого последующего изменения в содержании уже возникшего договора (для принятия новых членов, для изменения цели товарищества, для увеличения или уменьшения общего имущества и т.д.), за исключением тех случаев, когда в договор об образовании простого товарищества не включена специальная оговорка о разрешении этих вопросов иным способом.

Этот договор является консенсуальным, так как признается заключенным лишь в момент достижения соглашения, в соответствии с которым каждый участник вносит определенные имущественные взносы и совершает необходимые совместные действия. Поскольку все участники данного договора имеют права и обязанности, можно было бы признать данный договор взаимным. Однако он не является таковым в обычном смысле этого слова: права и обязанности участников не противостоят друг другу, а направлены на достижение единой цели. Не является данный договор и возмездным, так как участники не представляют друг другу встречное удовлетворение, а действуют сообща для достижения единой, определенной договором, цели.

В отличие от других видов товарищеских объединений, признаваемых ГК, простое товарищество не образует юридического лица. Вместе с тем его нельзя рассматривать в качестве механического соединения лиц. Участники, входящие в его состав, связаны между собой как общей целью, так и общностью имущества, образующего капитал товарищества. Такая связь придает простому товариществу значение единого целого.

К товариществу как к договору применимы соответственно все общие положения ГК как о сделках, так и относящиеся к обязательствам вообще, и прежде всего к обязательствам, вытекающим из договоров.

Не признавая простое товарищество юридическим лицом, закон не предоставил ему и права действовать от общего имени (право на фирменное наименование). Поэтому в отношениях с третьими лицами оно рассматривается как группа отдельных лиц, действующих под своими именами, или через уполномоченных, представляющих их как

индивидуально-определенных лиц. С этой точки зрения присвоение себе простым товариществом символического наименования не имеет юридического значения.

2. Участниками договора простого товарищества могут быть как физические, так и юридические лица. Законом не установлена ни их специальная дееспособность, ни специальная правоспособность. Следовательно, участником данного договора может быть дееспособный гражданин или любая организация. В качестве участников простого товарищества не могут выступать лица недееспособные или ограниченные в своей дееспособности не только непосредственно, но и через своих законных представителей. Объясняется это тем, что простое товарищество основано на личных отношениях, а исполнение подобного договора через представителя недопустимо.

Участниками договора простого товарищества, заключаемого для осуществления предпринимательской деятельности, могут быть только физические лица - индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации. К числу его участников не относятся лица, состоящие на государственной службе.

Указание закона на то, что по договору простого товарищества обязываются "двое или несколько лиц (товарищей)", означает, что количество участников этого договора является неограниченным.

ГК не предписывает особой формы для заключения данного договора. Это означает, что договор подчиняется действию общего правила ст. 158 ГК, если его участниками являются физические лица. Если же участниками простого товарищества являются юридические лица или юридические лица и граждане, равно как если общее имущество простого товарищества превышает не менее чем в 10 раз установленный законом МРОТ, то согласно подп. 1, 2 п. 1 ст. 161 ГК такие договоры должны заключаться в простой письменной форме. Участники могут самостоятельно определить форму договора простого товарищества, предусмотрев не только письменную форму, но и нотариальное удостоверение. В любом случае письменная форма договора необходима, если ведение дел товарищества возлагается на уполномоченных.

Статья 1042. Вклады товарищей

Комментарий к статье 1042

1. В качестве общего правила комментируемая статья признает вкладом все, что вносится каждым товарищем в общее дело. Однако сам факт внесения средств в общее дело еще не означает, что данные средства признаются вкладом. Необходимо, чтобы внесение средств являлось исполнением участником данного им другим участникам товарищества обязательства соединить свои вклады (п. 1 ст. 1041 ГК), т.е. чтобы вносимые средства отвечали по своему существу средствам, обусловленным в договоре в качестве вклада. Вкладом могут быть:

1) наличные деньги;

2) любое иное имущество, имеющее ценность в гражданском обороте, т.е. прежде всего вещи, из него не изъяты;

3) профессиональные и иные знания, навыки и умения, а также деловая репутация и деловые связи; это вклад особого рода. Простое участие в ведении дел товарищества наравне с прочими участниками не может считаться вкладом, поскольку подобное участие предусмотрено законом в качестве обязанности каждого участника товарищества (п. 1 ст. 1041, ст. 1044 ГК), если иное не установлено особым соглашением участников. Под вкладом подобного рода следует понимать такую деятельность, которая выходит за пределы понятия "совместное ведение дел", например деятельность генерального директора, бухгалтера и т.д. Таким образом, речь идет о предоставлении лицом своих специальных познаний в той или иной области, соответствующей целям товарищества.

2. На усмотрение сторон отдана возможность определить размеры и стоимость подлежащего внесению каждым из участников вклада. Если договором товарищества размеры имущественных вкладов не определены, предполагается, что каждый из участников внес вклад, равный по экономической ценности вкладу других участников. Законом не предусмотрена обязательная денежная оценка вкладов, однако именно с ней закон связывает в некоторых случаях определенные юридические последствия, а именно пропорциональное распределение прибылей и убытков.

Статья 1043. Общее имущество товарищей

Комментарий к статье 1043

1. В комментируемой статье определены возможные последствия внесения вкладов. Вносимые в качестве вклада вещи могут поступать как в собственность, так и в пользование товарищества.

Закон не перечисляет конкретные виды вкладов, которые поступают в общую долевую собственность или переходят в пользование товарищества. Однако можно предположить, что если стороны договором не установили иного, то потребляемые и определенные родовыми признаками вещи, вносимые в товарищество в качестве вклада, становятся общей собственностью товарищества. И, соответственно, индивидуально-определенные вещи могут быть внесены в товарищество на условиях пользования, если стороны предусмотрели это договором. С практической точки зрения подобное определение статуса общего имущества товарищества необходимо в тех случаях, когда возникает вопрос о риске случайной гибели объекта имущества, о праве участника на обратное получение вклада при ликвидации товарищества, об отчуждении объекта вклада товариществом (вклад, поступивший в пользование товарищества, отчужден быть не может), об обращении непосредственно на объект вклада взыскания со стороны кредитора участника, внесшего этот вклад.

Внесенное в товарищество в качестве вклада имущество, признанное законом или договором общей собственностью, становится общей собственностью всех товарищей, в том числе и внесших неимущественные вклады. Эта собственность, если законом или сторонами не установлено иное или же не вытекает из существа обязательства, признается долевой.

Каждый участник обязан по договору внести в товарищество свой вклад, т.е. совершить определенные действия, в результате которых у товарищества возникает право на него. Внесение вклада в общую долевую собственность равносильно его отчуждению (за исключением причитающейся участнику доли) со стороны вкладчика-собственника. Соответственно, владение, пользование и распоряжение имуществом товарищества осуществляется по правилам, предусмотренным законом для распоряжения общей долевой собственностью (ст. ст. 246, 247 ГК).

Закон называет имущество товарищества общим. От общей собственности в смысле ст. 244 ГК это имущество отличается по своему составу, поскольку согласно п. 1 ст. 1042 ГК оно может включать в себя не только право на вещи (чем характеризуется право собственности), но и право на действия, т.е. обязательные права.

Если каждый из участников общей долевой собственности обычно может продать свою долю в ней, то товарищ лишен права распоряжаться своей долей в общем имуществе в течение всего времени существования товарищества. Он не может выйти из товарищества или передать свою долю третьему лицу (ст. 1050 ГК). Это обусловлено личным характером участия в простом товариществе и прекращением его существования при отказе одного из товарищей от дальнейшего участия в нем, если договором или впоследствии заключенным соглашением сторон не предусмотрено иное.

Таким образом, складочное имущество товарищества не принадлежит участникам как отдельным лицам, поскольку простое товарищество образует некое единство. Поэтому оно принадлежит всем участникам сообща и образует имущество, обособленное от прочего имущества участников товарищества.

2. В процессе деятельности простого товарищества возникает необходимость бухгалтерского учета общего имущества. По договоренности участников ведение такого учета может быть поручено одному из участвующих в товариществе юридических лиц.

3. Вопросы пользования общим имуществом решаются по соглашению участников. Предполагается, что стороны самостоятельно устанавливают режим пользования вкладами. Если же согласие не достигнуто, порядок пользования общим имуществом определяется судом. Это правило соотнобразуется с установленным п. 1 ст. 247 ГК правилом о владении и пользовании имуществом, находящимся в долевой собственности.

4. В процессе деятельности простого товарищества может возникнуть необходимость выполнения определенных обязанностей в отношении общего имущества. Порядок распределения этих обязанностей (содержание общего имущества, возмещение расходов на поддержание его в требуемом состоянии) определяется договором простого товарищества. Если договором этот порядок не установлен, применяется правило, установленное ст. 249 ГК.

Статья 1044. Ведение общих дел товарищей

Комментарий к статье 1044

1. Комментируемая статья разрешает вопросы ведения дел товарищей. Под ведением дел товарищества следует понимать совершение как фактических (например, ведение книг), так и юридических действий (совершение сделок). Ведение дел может подразумевать как отношения, складывающиеся внутри товарищества, так и отношения с третьими лицами. Не относятся к ведению дел товарищества вопросы, касающиеся изменения сущности товарищеского договора, в частности его пополнения, прав членства, прекращения товарищества. Данной статьей предусматривается, что ведение дел товарищества может осуществляться каждым товарищем от имени всех товарищей, совместно всеми участниками, через уполномоченных.

Ведение дел каждым товарищем от имени всех товарищей является правилом, дополняющим соглашение, если участниками не установлено иное. Устанавливая это правило, закон исходил из предположения, что там, где имеется общность имущества и цели, должна быть и общность суждений и действий.

Совместное ведение дел товарищества требует единогласия всех товарищей при разрешении каждого отдельного вопроса. Произвольное уклонение от ведения дел товарищества, равно как и явное злоупотребление правом голоса, должны рассматриваться как неисполнение договора. Имущественная ответственность участников простого товарищества, нарушивших свои обязательства в отношении ведения дел, определяется в соответствии с общими положениями об ответственности за неисполнение обязательств (гл. 25 ГК).

Право на ведение дел товарищества может быть предоставлено одному или нескольким товарищам. Назначение уполномоченного может быть предусмотрено договором простого товарищества, совершенным в письменной форме, или же, если соглашение было заключено в устной форме, удостоверено доверенностью, выданной остальными товарищами. Выбор уполномоченного должен решаться всеми членами, поскольку это вопрос личного доверия каждого участника, не занимающегося делами товарищества самостоятельно.

С назначением уполномоченного остальные участники от ведения дел товарищества отстраняются. Это правило носит ограничительный характер. Устранение остальных

участников от ведения дел товарищества происходит лишь в отношении тех действий, совершение которых вменяется в обязанность уполномоченного. Совершение же других действий осуществляется остальными участниками на общих основаниях. Это означает, что уполномоченный действует только в рамках предоставленных ему полномочий.

2. Договор простого товарищества или доверенность, выданная уполномоченному и определяющая круг его полномочий, являются основным документом для третьих лиц. Закон устанавливает, что участники простого товарищества не могут ссылаться на ограничение прав товарища, который совершил сделку по ведению общих дел, если третье лицо не было осведомлено о наличии подобных ограничений, т.е. не было ознакомлено с договором или доверенностью.

3. В отступление от общего правила, установленного п. 2 комментируемой статьи, закон разрешает каждому товарищу, не имеющему полномочий, заключать в общих интересах за свой счет отдельные сделки, если у него есть основания считать, что эти сделки необходимы. Эта необходимость обусловлена тем, что товарищество может понести материальный ущерб либо нарушить закон. Обоснованность заключенных товарищем сделок с превышением предоставленных ему полномочий должна быть обусловлена убеждением товарища, что данная сделка является объективно необходимой в сложившихся обстоятельствах. Эта сделка должна иметь своей целью интересы товарищества как единства, а не отдельных его членов.

Подобные действия схожи с действиями, предпринимаемыми лицом, действующим в чужом интересе без поручения (гл. 50 ГК). Поэтому лицо, превысившее свои полномочия, но действовавшее в интересах товарищества, имеет право потребовать от товарищества возмещения всех понесенных им расходов. Сделка, совершенная в интересах товарищества, товарищем, превысившим свои полномочия, если она не отклонена остальными товарищами, по общим правилам о ведении дел без поручения, обязывает непосредственно само товарищество. Товарищество вправе не одобрить действия товарища, превысившего свои полномочия. Так, если сделка не может быть объективно отнесена к числу необходимых, или же действия товарища оцениваются как недобросовестные, или же сделка совершена не в интересах товарищества в целом, а в интересах отдельных его членов, товарищ не может претендовать на возмещение расходов и, более того, товарищи, понесшие вследствие таких сделок убытки, имеют право потребовать их возмещения у лица, действия которого повлекли за собой эти убытки.

4. В договоре может быть предусмотрен иной порядок принятия решений (п. 5 комментируемой статьи), в частности ведение дел товарищества по большинству голосов.

Если договором установлено, что решения по делам товарищества принимаются таким образом, но не указан принцип определения этого большинства, то оно определяется по числу товарищей.

Возможно разрешение вопросов, касающихся ведения дел товарищества по большинству голосов, определяемых по размерам вкладов, т.е. по имущественному принципу. Однако участники товарищества должны предусмотреть подобное ведение дел в договоре.

Допуская разрешение вопросов, касающихся ведения дел товарищества по большинству голосов, закон не запрещает комбинирование этого принципа с разрешением дел совместно или же соединения личного начала с имущественным. Стороны могут устанавливать смешанную систему ведения дел в зависимости от их характера и значимости. Решение, принятое большинством, подлежит исполнению. Оно может быть оспорено меньшинством только в том случае, если противоречит закону или договору.

Статья 1045. Право товарища на информацию

Комментарий к статье 1045

В соответствии с правилом, установленным комментируемой статьей, каждому из товарищей предоставляется право непосредственно контролировать дела товарищества независимо от того, занимается он самостоятельно ведением дел или нет.

При этом под ознакомлением с положением о ведении дел следует понимать не только право доступа к общему имуществу товарищества, но и право на информацию от уполномоченных товарищей. На основании этого правила каждый из участников простого товарищества может потребовать от уполномоченных товарищей предоставления необходимых сведений и разъяснений.

Каждый товарищ имеет право доступа ко всем книгам, а также к бумагам, которые ведет товарищество, и любое соглашение о возможности лишения его доступа к информации будет признано не имеющим силы.

Статья 1046. Общие расходы и убытки товарищей

Комментарий к статье 1046

В комментируемой статье устанавливается правило, в соответствии с которым определяется ответственность товарищей по общим долгам, т.е. ответственность перед третьими лицами. Стороны вправе определить порядок несения расходов и убытков самостоятельно своим соглашением. При отсутствии же соответствующего пункта в соглашении сторон вступает в силу правило данной статьи, имеющее восполнительный характер. Предусматривается, что расходы и убытки распределяются между участниками соразмерно стоимости их вклада в товарищество, т.е. устанавливается долевая ответственность. Это предполагает обязательность денежной оценки вкладов товарищей.

Если вклады товарищей предполагаются равными, как это допускается п. 2 ст. 1042 ГК, то и расходы, и убытки будут поделены между ними поровну, т.е. исходя из личного, а не имущественного начала.

Соглашение товарищей об освобождении кого-либо из них от ответственности по общим долгам перед третьими лицами противоречит основной идее обязательственного права об ответственности должника перед кредитором за неисполнение принятого на себя обязательства.

Статья 1047. Ответственность товарищей по общим обязательствам

Комментарий к статье 1047

1. Комментируемая статья устанавливает принцип определения ответственности товарищей по общим обязательствам в зависимости от рода деятельности простого товарищества.

При осуществлении простым товариществом любой, кроме предпринимательской, деятельности каждый товарищ несет ответственность по общим договорным обязательствам всем своим имуществом пропорционально стоимости его вклада в общее дело. Возлагая ответственность по долгам товарищества на каждого товарища, закон предусматривает, что эта ответственность является непосредственно только его и ничьей более. Непосредственно его она является в том смысле, что к ответственности за долги товарищества привлекается не товарищество, а его участники. Такой характер ответственности объясняется тем, что простое товарищество, не являясь юридическим лицом, самостоятельного субъекта прав не образует и участвует в гражданском обороте в лице тех субъектов, которые в нем объединились.

Ответственность товарищей, заключивших договор простого товарищества без цели осуществления предпринимательской деятельности, носит практически неограниченный

характер, поскольку она определяется соразмерно стоимости вклада и артіої не имеет фиксированного размера.

Солидарная ответственность участников простого товарищества, не осуществляющего предпринимательской деятельности, наступает только по общим обязательствам, возникшим не из договора.

2. Ответственность участников простого товарищества, созданного с целью осуществления предпринимательской деятельности, носит солидарный характер по всем обязательствам. Это положение соотносится с правилом, установленным ст. 322 ГК, которое предусматривает солидарную ответственность нескольких должников по обязательству, связанному с предпринимательской деятельностью.

Статья 1048. Распределение прибыли

Комментарий к статье 1048

Устанавливаемое комментируемой статьей правило касается порядка распределения прибыли, полученной участниками простого товарищества. Товарищам разрешается самостоятельно определять принцип распределения прибыли. Они могут брать за основу как имущественное, так и личное начало или же их соединение. Только в том случае, когда товарищи не определили порядок распределения прибыли договором, вступает в силу сформулированный в комментируемой статье принцип - распределение прибыли пропорционально стоимости вкладов. Для его осуществления необходима денежная оценка вкладов.

При распределении прибыли простого товарищества могут возникнуть следующие вопросы: какая прибыль подлежит распределению и когда она должна распределяться?

Под прибылью подразумевается сумма, на которую увеличилось общее имущество товарищества за отчетный период, т.е. речь может идти о чистой прибыли, полученной в результате осуществления соответствующей деятельности.

При определении времени осуществления расчетов, следует исходить из срока существования товарищества. Если товарищество создано на срок менее года или фактически просуществовало менее года, то расчеты производятся по прекращении товарищества. Если же товарищество учреждено на срок более года или же оно предполагается бессрочным, расчеты производятся в конце каждого операционного года.

Статья 1049. Выдел доли товарища по требованию его кредитора

Комментарий к статье 1049

Общее имущество товарищества является совместной долевой собственностью всех его участников. Поэтому кредитор одного из участников товарищества не вправе обращать взыскание долга на составные части этого имущества, даже если они были внесены в качестве вклада участником-должником. Но он может обратиться с взысканием на долю участника-должника в общем имуществе товарищества.

Под долей товарища в общем имуществе следует понимать право товарища на ту часть общего имущества, которая причиталась бы ему при разделе в случае ликвидации дел товарищества.

При обращении с взысканием на долю товарища в общем имуществе товарищества кредитор не связан обязанностью предварительно обратиться с взысканием на имущество должника-товарища.

Статья 1050. Прекращение договора простого товарищества

В комментируемой статье содержится исчерпывающий перечень случаев прекращения договора простого товарищества.

Как отмечалось, договор простого товарищества является личным договором, поэтому он предполагает и личное исполнение со стороны товарищей. Товарищ, признанный недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, не может принимать непосредственное участие в исполнении договора. Не в состоянии это делать и товарищ, объявленный несостоятельным, как лицо, ограниченное в имущественной правоспособности. Именно поэтому закон и устанавливает, что договор простого товарищества прекращается при наступлении указанных событий. Однако это правило носит диспозитивный характер, поскольку участники могут договором предусмотреть возможность продолжения деятельности товарищества без выбывшего товарища или же его замещение наследником (правопреемником). Это правило включено в целях устойчивости товариществ, сохранение которых зависит в данном случае от воли сторон.

При вступлении в товарищество наследника (правопреемника) само товарищество не становится новым образованием. На наследника (правопреемника), вступившего в товарищество, переходят все права и обязанности по договору товарищества согласно общим началам правопреемства за исключением личных прав и обязанностей, в частности прав и обязанностей уполномоченного, если умерший таковым являлся. Наследник (правопреемник) отвечает за долги товарищества, образовавшиеся до его вступления в пределы полученного наследства.

Причиной прекращения бессрочного договора простого товарищества может стать и отказ одного из товарищей от дальнейшего участия или же его требования о расторжении договора простого товарищества, заключенного с указанием срока, если стороны не предусмотрят договором иное. Участие или неучастие в товариществе является личным делом каждого из его членов, и если по каким-либо причинам один из участников простого товарищества желает из него выйти, он имеет на это право.

Истечение срока, установленного по договору, прекращает существование товарищества. При этом никаких заявлений со стороны участников не требуется. Однако по взаимному согласию сторон возможна пролонгация существования товарищества на новый срок - определенный или неопределенный.

Поскольку имущество товарищества принадлежит всем его участникам как хозяйственному единству, а не отдельным участникам, кредитор кого-либо из участников не вправе обращать взыскание долга на составные части этого имущества, даже если они являются вкладом участника-должника. Но он может обратиться с взысканием на долю участника-должника в общем имуществе товарищества.

Прекращение товарищества происходит только в том случае, если стороны не предусмотрели возможность продолжения деятельности товарищества после выдела доли по требованию кредитора.

Прекращение договора простого товарищества требует регламентации взаимоотношений его участников. Оно распадается на следующие стадии: 1) возвращение предметов, внесенных в общее владение и (или) пользование; 2) определение ответственности по неисполненным общим обязательствам в отношении третьих лиц; 3) раздел имущества, находившегося в общей собственности, в том числе состоящего из индивидуально-определенных вещей.

Поскольку взаимоотношения, изложенные в абз. 1 п. 2 комментируемой статьи, не затрагивают интересы третьих лиц, законодатель придает правилу диспозитивный характер. Это правило предусматривает, что возврат вещей, переданных в общее владение и (или) пользование, осуществляется без вознаграждения, если стороны своим договором не предусмотрят иное. Следует иметь в виду, что, поскольку собственником вещи,

переданной в общее имущество, остается участник товарищества, на нем лежит и риск случайной гибели вещи.

Абзац 2 п. 2 комментируемой статьи предусматривает принцип определения ответственности участников по долгам товарищества. В отношении неисполненных общих обязательств в отношении третьих лиц эта ответственность носит солидарный характер. Это корреспондирует с содержанием п. 1 ст. 1047 ГК.

Имущество товарищества согласно п. 1 ст. 1043 ГК является их общей долевой собственностью, поэтому его раздел осуществляется в соответствии с правилами, установленными ст. 252 ГК.

Вкладом в общее имущество товарищества могут быть индивидуально-определенные вещи. В случае расторжения договора для получения индивидуально-определенной вещи в натуре товарищ, внесший ее в общее имущество, вправе потребовать ее возврата в судебном порядке. Удовлетворение подобного иска возможно, если не нарушаются интересы остальных товарищей и удовлетворены претензии всех кредиторов товарищества.

Статья 1051. Отказ от бессрочного договора простого товарищества

Комментарий к статье 1051

Отказ от участия в бессрочном товариществе должен быть заявлен в течение определенного законом срока, при этом не должны нарушаться интересы других товарищей. Предполагается, что 3 месяца - срок достаточный для решения всех вопросов, которые могут возникнуть в связи с изменением состава участников товарищества.

Поскольку договор носит личный характер, ограничение права товарища на отказ от бессрочного договора являлось бы ничтожным: каждый участник вправе самостоятельно определять сферу своей деятельности.

Статья 1052. Расторжение договора простого товарищества по требованию стороны

Комментарий к статье 1052

Как видно из текста закона, заявление о досрочном отказе от участия в товариществе, заключенном на определенный срок или с указанием цели в качестве отменительного условия, допускается только по уважительной причине.

Однако закон не определяет, какие обстоятельства следует считать уважительной причиной. Оценка этих обстоятельств ставится в зависимость от условий конкретного случая и, вероятно, будет представлена на рассмотрение суда. Можно предположить, что уважительной причиной для досрочного отказа от участия в товариществе должны признаваться обстоятельства, при наличии которых дальнейшее участие в товариществе для одного или всех участников представляется рискованным. В качестве примера можно назвать существенное нарушение одним из участников его обязательств, недобросовестность одного или нескольких участников, неспособность в ведении дел товарищества. Если участником является физическое лицо, уважительной причиной для отказа от участия в товариществе может быть признана его болезнь.

Отказ от участия в товариществе, созданном на определенный срок, может быть заявлен в любое время. Однако удовлетворение отказа возможно только при условии ненарушения прав остальных участников. Если досрочный выход из договора одного из участников влечет за собой причинение реального ущерба другим участникам, то заявление о выходе может быть удовлетворено только после возмещения реального ущерба всем остальным участникам.

Законодатель вводит данное правило для установления определенных границ одностороннего отказа товарища от участия в товариществе, обеспечивая тем самым защиту интересов остальных участников.

Статья 1053. Ответственность товарища, в отношении которого договор простого товарищества расторгнут

Комментарий к статье 1053

Если простое товарищество продолжает осуществлять свою деятельность, ответственность выбывшего участника не прекращается. Однако эта ответственность ограничивается только теми обязательствами перед третьими лицами, которые возникли в тот период, когда он был участником простого товарищества. По обязательствам, возникшим после его выбытия, прежний участник ответственности не несет.

Статья 1054. Негласное товарищество

Комментарий к статье 1054

Ряду современных иностранных законодательств известен особый тип так называемого негласного товарищества. В российском законодательстве подобная форма товарищества появляется впервые. Отличительной особенностью этой формы товарищества является его негласность: во внешних сношениях участвует только один гласный товарищ, действуя от своего собственного имени, но за общий счет - собственный и стоящего за ним негласного товарища. Последний остается скрытым для оборота, но он связан обязательственными отношениями с гласным товарищем.

Все действия, совершаемые гласным товарищем, обязывают его одного, т.е. должником третьего лица признается только гласный товарищ. Негласный товарищ личной ответственности перед третьим лицом не несет. В качестве гласного товарища может выступать как каждый член негласного товарищества, так и только один из них. Но каждый из участников негласного товарищества, вступающий в отношения с третьими лицами и заключающий сделки от своего имени в общих интересах товарищей, несет так называемую неограниченную ответственность по данным сделкам, т.е. отвечает всем своим имуществом (п. 2 комментируемой статьи).

Участники негласного товарищества не могут сформировать общего имущества, поскольку это противоречит самой его сути. Однако в случае несостоятельности гласного товарища, несмотря на то что в хозяйственном обороте он выступал от своего имени, негласный участник товарищества не может быть освобожден от участия в покрытии общих расходов или убытков, поскольку подобное соглашение сторон согласно ст. 1046 ГК должно признаваться ничтожным.

Обязательства, возникшие в результате деятельности негласного товарищества, признаются общими в отношениях между товарищами. Это означает, что ответственность товарищей по этим обязательствам определяется в соответствии с установленным ст. 1047 ГК правилом, т.е. гласный участник имеет право регрессного требования к негласным участникам в случае единоличного покрытия всех расходов и убытков товарищества.

Глава 56. ПУБЛИЧНОЕ ОБЕЩАНИЕ НАГРАДЫ

Статья 1055. Обязанность выплатить награду

Комментарий к статье 1055

1. Нормы о публичном обещании награды являются новеллой ГК, хотя и ранее (до принятия ГК) обязательства из публичного отношения награды признавались действительными и регулировались общими нормами о сделках.

2. Отношения из публичного обещания награды возникают из двух последовательных и связанных между собой сделок (п. 2 ст. 154 ГК): публичного обещания награды и отзыва на обещание. Названные действия являются односторонними сделками, поскольку в каждом из указанных действий происходит выражение воли только одной стороны, а не согласование встречных волеизъявлений.

От предложения неопределенному кругу лиц заключить договор публичной оферты (ст. 437 ГК) публичное обещание награды отличается также ограничением количества отозвавшихся: акцепт публичной оферты может произвести любое заинтересованное лицо; обязанность выплатить награду возникает только перед лицом, которое первым совершило указанное в объявлении действие. Таким образом, отношения из публичного обещания награды не являются договорными правоотношениями.

3. Публичное объявление о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды является первичной сделкой в отношениях, регулируемых настоящей главой, и определяет последующие действия сторон. Данная сделка порождает следующие права и обязанности: объявивший о награде обязан принять отзыв, а отозвавшиеся на объявление вправе требовать его принятия.

В соответствии со ст. 155 ГК совершение предусмотренного в объявлении действия является правом, а не обязанностью лица, его совершающего. Поэтому объявивший о награде не вправе требовать совершения указанного в объявлении действия до момента отзыва на обещание, кроме случаев, когда совершение такого действия предусмотрено другими нормами ГК, например ст. 227 "Находка", ст. 230 "Безнадзорные животные", ст. 233 "Клад" и т.п.

4. Из отзыва на обещание возникают обязательства у двух лиц: у объявившего - выплатить награду отозвавшемуся, у отозвавшегося - совершить указанное в объявлении действие или передать его результат.

По смыслу первой части комментируемой статьи (о совершенных действиях отозвавшегося лица говорится в прошедшем времени) представление результата действия должно происходить при совершении отзыва на обещание. Если иное не предусмотрено обещанием, срок выплаты награды в соответствии со ст. 314 ГК составляет 7 дней с момента совершения отзыва на обещание.

5. Обещание награды должно быть публичным, т.е. сообщенным и адресованным неопределенному кругу лиц. В случаях если обещание награды сообщено одному или нескольким лицам или адресовано конкретному лицу, хотя бы и в форме, доступной для всеобщего сведения, то его нельзя рассматривать как публичное обещание награды. Такое обещание представляет собой предложение заключить договор (оферту) или приглашение делать оферты.

Если размер награды не указан в обещании, то он определяется по соглашению между обещавшим и отозвавшимся. Для определения размера необходимо исходить из того, что закон говорит о награде, а не о встречном предоставлении, компенсации или возмещении расходов. Поэтому награда носит характер премии, а ее размер, по-видимому, должен быть больше, чем обыкновенно взимаемая плата за действия, аналогичные указанным в обещании.

6. Часть 4 комментируемой статьи устанавливает обязанность выплатить награду и в том случае, если соответствующее действие совершено не в связи со сделанным обещанием. Данное правило в основном применяется к действиям, совершенным в связи с исполнением профессиональных обязанностей или случайно, например если при проведении поисковых работ обнаружено лицо, за отыскание которого установлена награда, или случайно задержано безнадзорное животное.

7. В объявлении о награде могут быть указаны действия, совершаемые как однократно, так и многократно. Вопрос о том, кому должна быть выплачена награда, не возникает в случаях, если награда обещана за однократно совершаемое действие. Однако если награда обещана за действия, совершаемые многократно, то возможно обращение с требованием о выдаче награды сразу нескольких лиц. Комментируемая статья устанавливает, что в этом случае награда должна быть выплачена тому, кто первым совершил соответствующее действие. В отношениях из публичного обещания награды закон не допускает сравнения выполненных отозвавшимися действий (определения лучшего выполнения). Сравнение (оценка) выполненных действий производится только при публичном конкурсе, регулируемом гл. 57 ГК "Публичный конкурс", а для получения награды достаточно одного соответствия выполненных действий требованиям объявления о награде. Если же действия, указанные в обещании о награде, совершены одновременно несколькими лицами или невозможно определить, кто совершил действие первым, то комментируемая статья содержит правило, согласно которому в подобных ситуациях награда должна быть разделена поровну между лицами, одновременно совершившими соответствующие действия.

8. Как общее правило комментируемая статья устанавливает, что определение соответствия выполненных действий требованиям в объявлении о награде производится именно лицом, объявившим о награде, а в случае спора - судом. Из условий обещания или характера самого действия может вытекать, что определение соответствия выполненных действий производится третьими лицами. Например, при обещании награды за поимку лица, совершившего преступление, окончательное решение о том, что задержан именно преступник, принимает суд, рассмотревший уголовное дело.

Статья 1056. Отмена публичного обещания награды

Комментарий к статье 1056

1. Комментируемая статья охраняет интересы приступивших к выполнению действия, за которое объявлена награда, ограничивая право объявившего о награде отказаться от выплаты награды. Лицо, объявившее о награде, не вправе отказаться от данного обещания: 1) когда в объявлении предусмотрена или из него вытекает недопустимость отказа или дан определенный срок для совершения действия; 2) когда кем-либо из отозвавшихся выполнено указанное в объявлении действие.

Отказ от данного обещания должен быть произведен в той же форме, что и обещание о награде. Применительно к публичному объявлению под формой понимается не письменная или устная форма сделки, а форма, в которой сделано объявление. Поэтому отказ от данного обещания должен быть помещен в том же средстве массовой информации, напечатан в периодическом печатном издании на той же полосе и тем же шрифтом, или сообщен в той же передаче и в то же эфирное время, или вывешен на той же доске объявлений, что и объявление о награде.

2. Обязанности выплатить награду не существует, если указанное в обещании действие не выполнено. Поэтому отмена публичного обещания награды не нарушает прав отозвавшихся лиц, и они не могут требовать возмещения убытков, предусмотренных ст. 15 ГК. Однако с отменой обещания награды лица, приступившие к выполнению указанного в обещании действия, могут утратить возможность возместить за счет награды свои расходы, понесенные в связи с совершением указанного в объявлении действия. Для защиты интересов таких лиц п. 2 комментируемой статьи предусматривает их право на возмещение понесенных расходов в пределах суммы обещанной награды.

Глава 57. ПУБЛИЧНЫЙ КОНКУРС

Статья 1057. Организация публичного конкурса

Комментарий к статье 1057

1. Конкурсы получают все большее распространение в России. Они преследуют цель наилучшего разрешения определенных задач, стоящих в сферах духовной жизни и материального производства. Конкурс в той или иной области человеческой деятельности предполагает обращение к неопределенному количеству людей, его открытость. Поэтому он назван публичным. Конкурс означает соревнование, соперничество, состязание. В результате проведенного конкурса первенство отдается лучшему. В зависимости от характера конкурса речь может идти о выявлении лучшего участника или работы.

Конституция (ст. 43) вводит понятие "на конкурсной основе" применительно к получению высшего образования в государственных или муниципальных образовательных учреждениях. Применение этого понятия значительно шире. Оно встречается во многих законах, принятых в последнее время, и затрагивает различные стороны жизни государства и общества.

По своей юридической природе конкурс представляет собой одностороннюю сделку, для которой характерно изъявление воли одной стороны. Объявление конкурса - односторонняя сделка, ибо для ее возникновения достаточно изъявления воли устроителя конкурса. Представление лицом выполненной согласно условиям конкурса работы - тоже односторонняя сделка, поскольку выражается желание лица участвовать в соревновании без предварительного согласования вопросов, относящихся к конкурсу.

Односторонние сделки, совершенные сторонами конкурса (объявившим конкурс и его участником), в некоторых случаях перерастают в конкурсное правоотношение. В своем развитии оно проходит несколько стадий, как то: а) объявление конкурса, б) представление работы, выполненной согласно условиям конкурса, в) сравнительная оценка работ, г) принятие оценочного решения, д) выплата награды. Каждая стадия конкурса порождает для его участников соответствующие права и обязанности.

Субъектами конкурсного правоотношения выступают лица, объявившие публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды, а также участники конкурса, т.е. лица, выполнившие и представившие на смотр определенную работу.

Ранее действовавшее гражданское законодательство (ст. 439 ГК РСФСР) признавало, что публичное обещание вознаграждения (премии) могло исходить от государственной, кооперативной или общественной организации, т.е. от юридического лица. Но не всякое юридическое лицо могло объявить конкурс, а лишь то, для которого проведение конкурса являлось элементом его специальной правоспособности. Гражданину или организации, не являвшейся юридическим лицом, право проведения конкурса не предоставлялось.

Теперь в качестве устроителя конкурса выступает лицо, публично объявившее о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной премии. Понятие "лицо" дает основание говорить об устроителе конкурса в широком смысле. Под ним подразумеваются как физические, так и юридические лица. Из ст. 18 ГК, раскрывающей содержание правоспособности граждан, следует, что граждане могут совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах. Это право можно отнести и к проведению конкурса.

Правоспособность юридического лица означает, что оно может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности (ст. 49 ГК). Право проведения конкурса может быть оговорено в учредительных документах, уставах, положениях творческих союзов, научно-технических обществ, редакций газет, журналов и др. В то же время той или иной организации право проведения конкурса может быть предоставлено специальным гражданским законодательством России, иными актами, содержащими нормы гражданского права.

Участвующими в конкурсе могут быть как граждане, так и юридические лица. Дееспособность граждан-участников конкурса определяется общими нормами гражданского права. Никаких ограничений в отношении возраста не установлено. Это значит, что в конкурсе могут участвовать не только совершеннолетние граждане, но и несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет, ибо они вправе самостоятельно без согласия родителей, усыновителей и попечителей осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности (ст. 26 ГК). За несовершеннолетних до 14 лет согласно ст. 28 ГК сделки могут совершать от их имени законные представители (родители, усыновители, опекуны).

Граждане участвуют в конкурсе единолично или коллективно. Участниками конкурса могут быть иностранные граждане, а также лица без гражданства, правоспособность которых определена гражданским законодательством. В качестве соискателей могут выступать юридические лица. Если конкурс объявляется на лучшее решение технической задачи, то в ее разработке вправе участвовать научно-исследовательские институты, конструкторские бюро, технические общества и т.д.

Из содержания объявления о конкурсе должно быть видно, кто приглашается к участию в нем: либо только граждане (например, артисты-исполнители), либо только организации (самодельные коллективы). Возможна ситуация, когда приглашаются и те и другие. Так, из сообщения о конкурсе "Экология-96" следует, что в конкурсе могут принять участие журналисты, коллективы газет, радио- и телекомпании (РГ. 1996. 19 апр.).

Обещание вознаграждения за выполнение определенной работы, как правило, должно быть публичным. Это предполагает обращение к неопределенному кругу лиц. Обещаемое вознаграждение - это специально установленная премия или иная награда, которая выплачивается победителю конкурса за достигнутый результат. Получение победителем награды не исключает его права на получение других видов вознаграждения за свой труд. Конкурсное вознаграждение может быть в денежном выражении или в виде конкретной вещи (автомашина, телевизор и т.д.). Иные формы поощрения победителя конкурса (грамоты, дипломы, медали и другие отличительные знаки) возможны только в сочетании с выплатой премии. Выдача указанных поощрений без выплаты премии не является конкурсным вознаграждением.

Публичный конкурс является видом публичного обещания награды, который ранее не был урегулирован гражданским законодательством (подробно см. коммент. к гл. 56). Объединяет эти виды публичного обещания награды то, что в обоих случаях публично обещается награда за совершение правомерных действий в определенный срок. Но между публичным обещанием награды и публичным конкурсом есть различия. У них разные цели. Публичное обещание награды связано с совершением любого правомерного действия (например, обнаружение потерянной вещи, животного, сообщение лицу необходимых сведений и т.д.). Публичный конкурс предполагает достижение лучшего результата в выполнении творческой работы лицом, пожелавшим участвовать в конкурсе. Кроме того, публичному конкурсу присущ характер состязательности и соперничества, что отсутствует при публичном обещании награды.

Если в публичном конкурсе всегда должен быть определен победитель, то при публичном обещании награды он не устанавливается, хотя действие, указанное в объявлении, может быть совершено двумя или более лицами одновременно. В этом случае усилия лиц, принявших участие в совершении названного выше любого правомерного действия, вознаграждаются поровну.

2. Публичный конкурс преследует достижение каких-либо общественно полезных целей. Выражение "каких-либо" дает возможность широко определять общественно полезные цели. Они могут затрагивать области духовной жизни и материального производства.

Подготовка специалистов обеспечивается путем получения высшего образования. Как отмечалось, ст. 43 Конституции закрепляет положение о том, что каждый вправе на конкурсной основе получить высшее образование в государственном и муниципальном образовательном учреждении.

В сфере трудовых правоотношений публичный конкурс связан с подбором кадров и регулируется нормами трудового законодательства. Конкурс позволяет выявить высококвалифицированных специалистов, способных эффективно участвовать в решении задач, стоящих перед организатором конкурса.

В природоохранных правоотношениях тоже используется конкурс, но с другой целью. Согласно Закону о недрах лицензии на пользование недрами предоставляются на основе проведения конкурсов и аукционов. В данном случае определяющим является рациональное использование недр.

При пользовании недрами отношения, возникающие в процессе поиска, разведки и добычи минерального сырья, раздела произведенной продукции и т.д., регулируются соглашением о разделе продукции. Эти соглашения заключаются государством с победителем конкурса или аукциона (ст. 6 Закона о разделе продукции).

Переход к рыночным отношениям раздвинул границы применения конкурса. Если раньше конкурс как гражданско-правовой институт охватывал отношения, связанные с выполнением определенной творческой работы или выявлением лучшего участника, то теперь он находит применение при купле-продаже, подряде, в строительстве и т.д.

На конкурсе продаются предприятия как имущественные комплексы или акции созданного при приватизации ОАО, составляющие более чем 50% уставного капитала общества, если в отношении указанного имущества покупателю придется выполнить какие-либо условия (Закон о приватизации имущества).

Необходимость эффективного расходования средств федерального и других бюджетов требует производить закупку товаров, работ и услуг для государственных нужд на основе конкурсного размещения заказов. Так, Указ Президента РФ от 08.04.1997 N 305 "О первоочередных мерах по предотвращению коррупции и сокращению бюджетных расходов при организации закупки продукции для государственных нужд" <1> определяет порядок проведения торгов и одновременно ставит перед законодателями задачу дополнить гражданское законодательство нормами о конкурсах, носящих коммерческий характер. Закон о размещении заказов на поставки товаров регулирует отношения, возникающие между организатором конкурса (государственным или муниципальным заказчиком) и участниками конкурса (поставщиками (исполнителями, подрядчиками)) в процессе проведения конкурса на размещение таких заказов. Некоторые вопросы, связанные с применением Закона, разъяснены в письме Высшего Арбитражного Суда РФ от 10.06.1999 N С5-7/УЗ-648 "О Федеральном законе "О конкурсах на размещение заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд" <2>.

<1> СЗ РФ. 1997. N 15. Ст. 1756.

<2> ВВАС РФ. 1999. N 7.

Федеральный закон от 25.09.1997 N 126-ФЗ "О финансовых основах местного самоуправления в Российской Федерации" (в ред. от 28.12.2004) <1> предписывает осуществлять размещение муниципального заказа на выполнение работ (оказание услуг), финансируемых за счет средств местного бюджета, на основе открытого конкурса, правила которого устанавливаются представительным органом местного самоуправления. Заказчиком по муниципальному заказу на выполнение работ (оказание услуг), финансируемых за счет средств местного бюджета, выступают органы или должностные лица местного самоуправления.

<1> СЗ РФ. 1997. N 39. Ст. 4464; 1999. N 28. Ст. 3492; 2001. N 1 (ч. 1). Ст. 2; N 53 (ч. 1). Ст. 5030; 2003. N 40. Ст. 3822; 2004. N 27. Ст. 2711; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 9.

Для конкурсов, конечной целью которых является получение разрешения на пользование чем-либо, права приобретения, характерна состязательность с элементом конкуренции. Здесь определяется не лучший участник, не победитель, а тот, кто обеспечит наиболее рациональное использование чего-то, экономическую выгоду от приобретения чего-либо.

Конкурс сочетает в себе материальные и моральные стимулы к достижению общественно полезной цели. Он порождает деятельность его участников, которая должна носить творческий характер. Итогом этой деятельности становится произведение литературы и искусства или решение иных задач, содействующих культурному и техническому прогрессу.

3. Лицо, объявившее о публичном конкурсе, обращается к неопределенному кругу лиц. Число его участников может быть достаточно широким, а может ограничиваться работниками одной организации или одной профессии.

Конкурсы могут быть открытыми и закрытыми. Открытый конкурс предполагает обращение ко всем желающим участвовать в нем. Сообщение об объявлении публичного конкурса дается в средствах массовой информации (печати, передается по радио, телевидению). Соответствующие объявления могут быть развешены в общественных местах. При проведении открытого конкурса его устроители вправе заранее производить отбор участников, пожелавших принять в нем участие. Это связано с предварительной оценкой квалификации участников (например, артистов-исполнителей, музыкантов). Но как бы круг участников открытого конкурса ни был ограничен отбором, он должен оставаться неопределенным.

К участию в закрытом конкурсе привлекается ограниченный круг лиц, т.е. специально приглашенные. Выбор участников производится организатором конкурса, а предложение принять участие в конкурсе направляется определенному кругу лиц. Если конкурс проводится среди строго определенного круга специально приглашенных лиц, он характеризуется сочетанием элементов конкурса и авторских договоров. По сути, такой конкурс представляет собой заказ конкретным лицам на выполнение определенного задания. Выплата вознаграждения производится тому, чье произведение будет отвечать условиям задания.

Отношения, связанные с созданием и использованием произведений литературы, науки и искусства, регулируются нормами авторского права. Для конкурсного отбора лучших произведений создается жюри, авторам выплачиваются установленные премии, тем самым здесь применимы нормы о конкурсе.

4. Объявление о конкурсе должно содержать ряд условий. Одни из них являются обязательными, другие таким качеством не обладают. К обязательным условиям относятся: существо задания, критерии и порядок оценки результатов работы или иных достижений; место, срок и процедура их представления; размер и форма награды; порядок и сроки объявления результатов конкурса.

Существо задания - это, по сути, сведения о предмете конкурса или определенной работе. Характер этих сведений зависит от цели конкурса.

В объявлении о конкурсе на лучший материал, призванный освещать выборы Президента РФ в 1996 г. (РГ. 1996. 24 февр.), задание было определено следующим образом: материалы о выборах, представленные на конкурс, должны содействовать дальнейшему развитию демократии, повышению политической активности, сознательному участию граждан Российской Федерации в управлении делами государства, более полному использованию ими своих избирательных прав.

Конкурсное задание может выражаться в простой постановке задачи, в которой даются идея, тема, а также указывается форма ее разрешения. Возможна детализация признаков, которым должно отвечать решение конкурсной задачи.

Порядок и срок сравнительной оценки работ предопределены особенностями самой работы. Возможны проведение предварительного отбора и оценка проспектов работ и заявок.

Конкурс может проходить в несколько этапов (туров). На каждом из них дается оценка работ, что позволяет отобрать лучшие работы для последующего тура. Окончательной оценке работы может предшествовать открытое обсуждение либо помещение на выставку для публичного обозрения и выявления общественного мнения.

К числу обязательных условий конкурса относится место представления работы. Его указание имеет значение не только для участников конкурса, но и для общественности. Особенно это касается конкурсов на исполнительскую деятельность, на которых присутствует зрительская аудитория.

Срок реализации конкурсного задания должен быть такой продолжительности, чтобы участник имел реальную возможность выполнить его. Время, для этого отведенное, может определяться соответствующим периодом (например, с 15 февраля по 15 июля 2005 г. или в течение 6 месяцев со дня объявления конкурса) либо точно зафиксированной календарной датой.

Могут устанавливаться окончательные и промежуточные сроки, например промежуточный срок предварительного просмотра или прослушивания исполнителей; срок представления проспектов выполнения конкурсного задания.

Форма представления работы на конкурс определяется ее характером. Возможна передача участником конкурса результата своего труда в виде материализованного объекта (рисунка, картины, медали, рукописи, проекта и т.д.) при создании произведения науки, литературы, искусства или выявления технического решения.

Особой формой представления работы может быть вокал, исполнение танца, стихотворения при непосредственном восприятии этого исполнения самим устройтелем конкурса.

Отказ в приеме работы на конкурс может иметь место только по мотиву несоответствия ее условиям конкурса либо нарушения порядка и сроков ее представления.

Размер и форма награды являются обязательным условием конкурсного объявления. Они устанавливаются в виде денежной суммы или другой имущественной ценности. Может быть учреждено несколько премий в соответствии с занятым призовым местом (например, первая премия - 15 тыс. руб., меньшие суммы для двух вторых премий, двух третьих). На каждое место может быть установлена не одна, а несколько премий: одна первая премия, две вторых, две третьих и т.п. Одновременно с премиями для победителей конкурса могут быть предусмотрены поощрительные премии. Они предназначаются для награды тех, кто не занял призового места, но создал произведение, достойное быть отмеченным.

Число премий и их размеры устанавливаются устройтелями конкурса в пределах средств, отведенных на эти цели.

Порядок и сроки объявления результатов конкурса отнесены к обязательным условиям. Определение результатов конкурса вытекает из оценки представленных работ. Срок объявления результата дается в сообщении о конкурсе. Премированные и принятые к использованию устройтелем конкурса произведения литературы, науки или искусства могут становиться предметом договорных отношений между устройтелем конкурса и авторами этих произведений.

Необязательные условия конкурса определяются свободным усмотрением самого устройства. Количество и характер подобных условий зависят от особенностей конкурса. Необязательные условия могут касаться порядка представления работы под девизом, когда имя автора сохраняется в тайне до оценки его работы, или за подписью автора;

количества экземпляров предоставляемых на конкурс работ; необходимости и срока предварительного представления проспекта работ и т.д.

5. Устроитель конкурса может использовать произведение, удостоенное награды, на основе договора с соответствующим участником. Если устроитель конкурса уклоняется от заключения договора, предусмотренного условиями конкурса, то участник, получивший награду (премию), вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. Одновременно ставится вопрос о возмещении убытков, причиненных уклонением от его заключения. Правила, предусмотренные комментируемой главой, применяются в данном случае, поскольку они не противоречат ст. ст. 447 - 449 ГК.

Статья 1058. Изменение условий и отмена публичного конкурса

Комментарий к статье 1058

1. В отличие от ранее действовавшего законодательства (ст. 440 ГК РСФСР) в настоящее время расширены возможности устроителя конкурса. Ему предоставляется право не только изменять условия конкурса, но и отменять его. Внесение поправок допустимо во все условия, кроме того, которое касается существа конкурса (цели, задачи). Изменение существа конкурса практически приводит к его отмене.

Иное изложение условий конкурса может затрагивать интересы потенциальных участников, которые приступили к выполнению означенного задания. Поэтому закон разрешает устроителю конкурса изменять условия или отменять его только в первой половине срока, установленного для представления работ.

Не исключены и более поздние изменения условий конкурса, но лишь в том случае, если они улучшают положение будущих участников (например, увеличены размер и количество премий).

Отмена правомерно объявленного конкурса может быть связана с усмотрением его устроителя, у которого возникли препятствия для его проведения (например, невозможность обеспечить условия пребывания иногородних участников или отказ спонсоров от оказания финансовой поддержки).

Устроитель конкурса не может изменять условия или отменять конкурс, если кто-либо из участников представил работу в пределах первой половины установленного срока. После извещения об изменении условий конкурса в соответствии с п. 2 комментируемой статьи участник конкурса не может требовать принятия работы на первоначальных условиях или признания недействительными внесенные в них изменения. Его дальнейшее участие в конкурсе возможно в результате исправления работы согласно новым условиям конкурса.

2. Изменение условий конкурса или его отмена должны быть доведены до сведения возможных его участников. Имеется в виду неопределенный круг лиц, которому было адресовано объявление о публичном конкурсе. Возможные участники должны быть информированы об изменениях условий конкурса или его отмене тем же способом, каким конкурс был объявлен (публикации в газетах, сообщения по радио, телевидению, распространение информационных листов на уличных стендах и т.д.).

Соблюдение этого требования устроителем конкурса освобождает его от обязанности принять работу, выполненную на первоначально указанных условиях. Не принимается во внимание обстоятельство, что автор этой работы по уважительной причине не знал об изменениях условий конкурса или его отмене.

3. После объявления публичного конкурса лица, пожелавшие в нем участвовать и выполнившие работу, несут определенные затраты (например, приобретают писчую бумагу, полотно, краски, кисти и т.д.). Работа может быть сделана участником конкурса до сообщения об изменении условий или отмене конкурса. Расходы, понесенные любым участником конкурса, должны быть ему возмещены. Лицо, объявившее конкурс, в случае

его отмены или изменения условий должно возместить расходы, понесенные лицом, выполнившим конкурсную работу, если она была готова до того, как ее автору стало или должно было стать известно об изменении условий конкурса и его отмене.

Устроитель конкурса может быть освобожден от обязанности возместить расходы. Для этого он должен доказать, что указанная работа была выполнена не в связи с конкурсом, а именно до его объявления. Другим основанием освобождения устроителя конкурса от обязанности возместить расходы участнику является выполнение им работы, заведомо не отвечающей условиям конкурса.

4. Независимо от причин, заставивших лицо, объявившее конкурс, изменить его условия или отменить вовсе, оно должно соблюдать определенные требования. Последние касаются срока и порядка уведомления участников конкурса о происходящих переменах в проведении конкурса. Эти требования изложены в п. п. 1 и 2 комментируемой статьи.

Если они нарушены устроителем конкурса, то он должен выплатить награду тем, кто выполнил работу в соответствии с оговоренными условиями.

Статья 1059. Решение о выплате награды

Комментарий к статье 1059

1. Объявление о конкурсе в числе обязательных должно содержать условие о порядке и сроке выплаты награды. Решение о выплате награды доводится до сведения участников конкурса. Делаться это должно своевременно и с соблюдением порядка и срока выплаты награды. Объявляя конкурс, устроитель указывает, сколько он учреждает премий и в каком размере.

При подведении итогов конкурса устроитель, исходя из количества назначенных премий, может принять одно из следующих решений: а) о выплате премий согласно их числу по каждому призовому месту; б) об отказе в присуждении премий, за отдельные призовые места (при объявлении нескольких); в) о присуждении поощрительных премий вместо присуждения премий за призовые места; г) о неприсуждении премий вообще, если ни одна из представленных работ не признана быть отмеченной или ни одна из них не отвечает требованиям, изложенным в условиях конкурса. При отказе в выплате наград или ином решении устроитель конкурса не обязан мотивировать свои решения.

Оценка конкурсных работ может осуществляться самим устроителем, быть поручена другим организациям либо специально созданной конкурсной комиссией или жюри из высококвалифицированных специалистов в данной области деятельности.

Об образовании конкурсной комиссии (жюри) сообщается в объявлении, но состав ее с поименным перечислением не указывается. Конкурсная комиссия или жюри оценивают представленные работы и определяют победителей. Присуждение премий производит устроитель конкурса. Победителями конкурса признаются только лица, которым присуждены премии за призовые места.

Несоблюдение срока объявления результатов проведенного соревнования и выплаты премий является нарушением обязанности устроителя. Участники конкурса, чьи работы признаны удовлетворяющими условиям конкурса и подлежащими премированию, вправе обратиться в суд с требованием о выплате премии.

2. Работа, представленная на конкурс, может быть выполнена двумя или более лицами. В случае присуждения премии авторскому коллективу сумма премии не увеличивается. Она распределяется между участниками, выполнившими работу в соответствии с достигнутым ими соглашением. При отсутствии такого соглашения порядок распределения награды определяется судом.

Решение выплатить награду участникам конкурса, чьи работы премированы, доводится до них путем письменного извещения, а также публикации результатов конкурса в печати или оглашения в других средствах массовой информации.

При несогласии с решением конкурсной комиссии (жюри) о результатах конкурса и выплате награды участники конкурса обращаются с жалобой к его организатору. Повторно жалоба может быть подана в вышестоящий орган, решение которого является окончательным.

Статья 1060. Использование произведений науки, литературы и искусства, удостоенных награды

Комментарий к статье 1060

Публичный конкурс может объявляться с целью создания произведения науки, литературы или искусства. Организатор конкурса, удостоив обусловленной наградой созданное произведение, приобретает преимущественное право на заключение договора об использовании произведения с победителем конкурса.

Если в планы лица, объявившего конкурс, не входит намерение использовать премированные произведения, авторы этих произведений должны быть поставлены об этом в известность. При объявлении условий конкурса может быть оговорено, что премированные произведения не будут использоваться организатором. Это дает автору возможность использовать произведение по своему усмотрению, а именно искать лицо или организацию, с которой можно заключить договор.

Закон не определяет срока, в течение которого лицо, объявившее публичный конкурс, должно реализовать возникшее у него преимущественное право на заключение договора с автором произведения, удостоенного награды. Задержка на неопределенный срок оформления договора с победителем конкурса позволяет последнему обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. При необоснованном уклонении от заключения договора организатор конкурса должен возместить автору премированного произведения причиненные этим убытки (см. п. 4 ст. 445 ГК).

В зависимости от решения суда о понуждении организатора конкурса заключить договор с автором премированного произведения право организатора либо погашается, либо он заключает договор в соответствии с нормами авторского права (ст. 31 Закона об авторском праве).

При заключении договора между организатором конкурса и автором оговаривается срок, на который он передал право на премированное произведение, как, впрочем, и другие условия договора. Если в авторском договоре отсутствует условие о сроке, договор может быть расторгнут автором по истечении 5 лет с даты его заключения с письменным уведомлением об этом пользователя за 6 месяцев до расторжения договора.

Закон (п. 4 ст. 1057 ГК) не оговаривает способ использования произведения, удостоенного награды на конкурсе. Он определяется либо при заключении авторского договора, либо используется способом, вытекающим из цели конкурса, например: музыкальное произведение - для исполнения перед публикой; литературное произведение - для опубликования, художественного чтения и т.д.

Выдача обусловленной награды участнику - победителю конкурса не лишает его права получить соответствующее вознаграждение по заключенному с ним договору об использовании произведения.

Вознаграждение автору за использование организатором конкурса премированного произведения устанавливается согласно нормам авторского права.

Статья 1061. Возврат участникам публичного конкурса представленных работ

Комментарий к статье 1061

Помимо обязательных условий (см. коммент. к ст. 1057) объявление о публичном конкурсе может содержать ряд дополнительных. Они включаются в объявление по усмотрению лица, объявившего публичный конкурс, и носят диспозитивный характер. По условиям конкурса представленные работы могут не возвращаться участникам либо возвращаться только по их требованию. В объявлении о конкурсе может быть указан срок, в течение которого заявляются требования участников конкурса о возврате их работ, либо срок возврата работ организатором конкурса.

Отсутствие в условиях конкурса оговорки о порядке возврата работ, не удостоенных наград, порождает для лица, объявившего конкурс, обязанность вернуть участникам конкурса такие работы.

Нарушение этой обязанности организатором конкурса дает право его участникам требовать возврата своих работ. В случае повреждения работы или ее утраты участник конкурса вправе обратиться в суд с иском о возмещении ущерба.

Конкурс считается закончившимся с момента, когда выплачены премии его победителям и возвращены работы, не удостоенные премий, остальным участникам.

Глава 58. ПРОВЕДЕНИЕ ИГР И ПАРИ

Статья 1062. Требования, связанные с организацией игр и пари и участием в них

Комментарий к статье 1062

1. Нормы об обязательствах, возникающих из игр и пари, впервые включены в гражданское законодательство России. Ранее такие обязательства не рассматривались как гражданско-правовые. Исключение составляли отношения по проведению лотерей, которые в большей степени регулировались специальными нормами финансового и административного права, чем общими нормами гражданского законодательства.

В комментируемой статье законодатель прямо не указывает, что игры и пари являются сделками, а организация игр и пари и участие в них влекут за собой установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Но гл. 58 помещена в ГК в разд. IV "Отдельные виды обязательств", и, следовательно, на данную главу распространяются положения разд. III (подразд. 1) "Общие положения об обязательствах", содержащие понятие обязательства, согласно которому одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности (ст. 307 ГК). Таким образом, в основе игр и пари лежат сделки.

Понятие пари и азартных игр дано в Федеральном законе от 27.12.2002 N 182-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в часть вторую Налогового кодекса РФ и некоторые другие акты законодательства Российской Федерации о налогах и сборах" (в ред. от 29.07.2004) <1>. Азартная игра - основанное на риске соглашение о выигрыше, заключенное двумя или несколькими участниками между собой либо с организатором игорного заведения (организатором тотализатора) по правилам, установленным организатором игорного заведения (организатором тотализатора). Пари - основанное на риске соглашение о выигрыше, заключенное двумя или несколькими участниками между собой либо с организатором игорного заведения (организатором тотализатора), исход которого зависит от события, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет. Представляется, что в данном определении, применяемом в налоговых целях, не нашло отражения основное различие игры и пари, заключающееся в возможности участниками оказывать влияние на результат (событие): в игре допускается, в пари нет. В качестве примеров различия договоров игры и пари обычно приводятся следующие. Если два человека обещают уплатить один другому определенную сумму денег в том случае, если

одна из улиток, находящихся на конце стола, быстрее достигнет противоположного конца стола, то это будет пари. Если же выигрыш определяется тем, какая из улиток, посаженных этими людьми на стол, придет первой, то в этом случае речь идет об игре. Именно с этим различием связаны запреты, устанавливаемые во внутренних правилах проведения тотализаторов (взаимное пари), участвовать в тотализаторе участникам соревнований, на которые совершаются ставки.

<1> СЗ РФ. 2002. N 52 (ч. 1). Ст. 5138; 2004. N 31. Ст. 3231.

2. Специфика отношений по проведению игр и пари состоит в лишении судебной защиты требований граждан и юридических лиц, связанных с организацией игр и пари и участием в них. Лишение указанных требований судебной защиты не делает обязательства из игр и пари неправовыми. Действующему законодательству известны и другие виды натуральных обязательств (обязательства, обеспеченные не иском, а словом и честью должника). Например, натуральные обязательства существуют при истечении срока исковой давности (ст. 195 ГК).

Требования, не обеспеченные судебной защитой, не связаны исключительно со сделками игр и пари, в комментируемой статье используются более широкие понятия "организация игр и пари и участие в них". Поэтому такие требования могут вытекать из различных видов гражданско-правовых договоров. Например, не подлежит судебной защите, как связанное с организацией игры, требование об оплате аренды игрового места или требования об оплате купленных знаков (фишек), необходимых для участия в игре. С участием в игре связан заем у игрока или третьего лица, присутствующего на игре, для продолжения игры или немедленной уплаты проигрыша.

К требованиям, связанным с участием в игре или пари, относятся как требования выигравшего об уплате выигрыша по игре или пари, так и требования проигравшего о возврате добровольно уплаченного проигрыша. Поэтому, если проигравшая сторона добровольно исполнила свою обязанность, она не вправе требовать в судебном порядке исполненное обратно.

3. Из общего правила о лишении требований, связанных с организацией игр и пари и участием в них, судебной защиты сделаны изъятия. Подлежат судебной защите:

- требования лиц, принявших участие в играх или пари под влиянием обмана, насилия, угрозы или злонамеренного соглашения их представителя с организатором игр или пари, т.е. исков потерпевшего о признании сделок игр и пари недействительными по основаниям, установленным ст. 179 ГК;

- требования к организатору лотереи, тотализатора или иной игры, основанной на риске, о выплате выигрыша, а также возмещения убытков, причиненных нарушением договора о проведении лотереи, тотализатора и других игр, проводимых государством или по его разрешению.

4. В комментируемой статье не указано на возможность судебной защиты по требованиям, обусловленным недействительностью сделок по иным основаниям, предусмотренным ГК. Согласно ст. ст. 166, 167 ГК ничтожная сделка не влечет юридических последствий и недействительна с момента ее совершения. Поэтому требование о применении последствий ничтожности сделок игр и пари будет основано не на участии в играх и пари, а на отсутствии между сторонами каких-либо правоотношений. Таким образом, следует признать, что закон допускает предъявление исков о применении последствий ничтожности сделок игр и пари, например иска о возврате оплаты стоимости участия в лотерее к лицу, у которого отсутствует разрешение на ее проведение, на основании ст. 168 ГК (недействительность сделки, не соответствующей закону), или иска к казино о возврате стоимости ставок, совершенных несовершеннолетним, не достигшим 14 лет, на основании ст. 172 ГК.

5. Следует иметь в виду, что ст. 928 ГК запрещает страховать убытки от участия в играх, лотереях и пари.

6. В практике арбитражных судов возник вопрос об отнесении к пари форвардных сделок на валютном рынке (срочные сделки о взаимной компенсации разницы от изменения валютных курсов, курсов акций, ставок по депозитам и т.п.). С точки зрения ВАС РФ, если предметом сделок является уплата разницы по результатам колебания курсов валют и сделки не предусматривают реальную передачу продаваемой валюты, эти сделки следует рассматривать в качестве разновидности игровых сделок. Поэтому на иск о взыскании разницы по таким сделкам распространяются положения комментируемой статьи (Постановление Президиума ВАС РФ от 08.06.1999 N 5347/98 <1>).

<1> ВВАС РФ. 1999. N 9.

Вопрос о конституционности лишения форвардных сделок в комментируемой статье в части судебной защиты расчетных форвардных контрактов, заключаемых коммерческими банками на внебиржевом срочном рынке в отношении такого базисного актива, как иностранная валюта, стал предметом рассмотрения Конституционного Суда РФ (Определение Конституционного Суда РФ от 16.12.2002 N 282-О <1>). В данном Определении Конституционный Суд РФ установил, что:

<1> СЗ РФ. 2002. N 52 (ч. 2). Ст. 5291.

- комментируемая статья не препятствует арбитражным судам при определении юридической природы расчетных форвардных сделок, оценивая на основе установления и исследования фактических обстоятельств конкретного дела как формальную сторону, так и действительное содержание, существо сделки, решать вопрос о возможности удовлетворения требований по этой сделке в соответствии с вытекающими из Конституции общими началами и смыслом гражданского законодательства (ст. 8 ГК "Основания возникновения гражданских прав и обязанностей" и ст. 421 ГК "Свобода договора");

- необходимо дальнейшее законодательное регулирование данных отношений;

- правовая квалификация форвардных сделок относится к юрисдикции арбитражных судов.

Статья 1063. Проведение лотерей, тотализаторов и иных игр государством и муниципальными образованиями или по их разрешению

Комментарий к статье 1063

1. В настоящее время деятельность, связанная с проведением лотерей, регулируется ГК и Федеральным законом от 11.11.2003 N 138-ФЗ "О лотереях" (в ред. от 02.02.2006) <1>. Согласно этому Закону лотерея - это игра, которая проводится в соответствии с договором и в которой одна сторона (организатор лотереи) проводит розыгрыш призового фонда лотереи, а вторая сторона (участник лотереи) получает право на выигрыш, если она будет признана выигравшей в соответствии с условиями лотереи. Согласно п. 1 комментируемой статьи тотализатор - это взаимные пари.

<1> СЗ РФ. 2003. N 46 (ч. 1). Ст. 4434; 2005. N 30 (ч. 1). Ст. 3104; 2006. N 6. Ст. 636.

Легальное определение понятия "тотализатор" в действующем законодательстве отсутствует. В ст. 364 НК дано определение организатора тотализатора - организация или

индивидуальный предприниматель, которые осуществляют в сфере игорного бизнеса посредническую деятельность по организации азартных игр по приему ставок от участников взаимных пари и (или) выплате выигрыша.

К иным играм, указанным в п. 1 комментируемой статьи, относятся: игры в казино (рулетка, карточные игры, кости), моментальное лото (бинго), игры с автоматами с денежным или натуральным выигрышем, а также прочие игры, на проведение которых выдаются лицензии.

2. По договору лотереи, тотализатора участник (кредитор) исполняет свою обязанность в момент заключения договора, приобретая билет, иной документ, определенный товар или оплачивая стоимость участия в игре или тотализаторе, а у организатора (должника) возникают следующие обязанности: провести игру или подвести итоги тотализатора, обеспечить участие в них должника, выдать или выплатить выигрыш должнику в случае его выпадения.

Комментируемая статья не указывает, что за участие в игре или тотализаторе взимается плата, т.е. договоры лотереи и тотализатора могут быть как возмездными, так и безвозмездными. Поэтому нормы ГК о лотереях распространяются на случаи проведения в рекламных целях розыгрышей призов среди покупателей определенных товаров (потребителей услуг), на выигрышные займы и т.п. Пункт 3 ст. 3 Федерального закона "О лотереях" по признаку возмездности выделяет два вида лотерей: лотереи, право на участие в которых связано с внесением платы, и стимулирующие лотереи, право на участие в которых не связано с внесением платы.

3. В действующем законодательстве установлены ограничения на использование в качестве объектов лотерей, тотализаторов некоторых событий, в частности в период выборов - результатов референдума, выборов Президента РФ и депутатов Государственной Думы (Федеральные законы от 12.06.2002 N 67-ФЗ "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации" (ст. 56) (в ред. от 21.07.2005) <1>, от 10.01.2003 N 19-ФЗ "О выборах Президента Российской Федерации" (ст. 56) (в ред. от 21.07.2005) <2>, от 20.12.2002 N 175-ФЗ "О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации" (ст. 64) (в ред. от 23.06.2003) <3>).

<1> СЗ РФ. 2002. N 24. Ст. 2253; 2005. N 30 (ч. 1). Ст. 3104.

<2> СЗ РФ. 2003. N 2. Ст. 171; 2005. N 30 (ч. 1). Ст. 3104.

<3> СЗ РФ. 2002. N 51. Ст. 4982; 2003. N 26. Ст. 2574.

4. ГК определяет специальный субъектный состав договоров лотерей, тотализаторов и других игр, основанных на риске. Кредиторами (участниками игр) могут быть любые лица, а должниками (организаторами игр, тотализаторов) - Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования, лица, получившие разрешение (лицензию) от уполномоченного государственного или муниципального органа.

Федеральный закон "О лотереях" в качестве основного обязанного лица по договору лотереи называет организатора лотереи. Даже если лотерея проводится через оператора лотереи, то согласно Закону он действует от имени и по поручению организатора.

Согласно Федеральному закону "О лотереях" уполномоченный орган, выдающий разрешения на проведение лотерей, определяется в зависимости от территории проведения лотереи:

- для международных и всероссийских лотерей таким органом является орган исполнительной власти, уполномоченный Правительством РФ;
- для региональных лотерей - орган, уполномоченный органом исполнительной власти субъекта РФ;

- для муниципальных лотерей - орган, уполномоченный органом местного самоуправления.

Статьей 7 Федерального закона "О лотереях" предусмотрен уведомительный порядок проведения стимулирующих лотерей.

5. Форма договоров лотереи, тотализатора и иных игр может быть как письменной, так и устной. Лотерейный билет, квитанция, иные документы, которые закрепляют существенные условия таких договоров, не являются письменной формой договоров игр, их следует рассматривать как документы, удостоверяющие факт заключения договора игры в устной форме и фиксирующие его содержание.

В Федеральном законе "О лотереях" под лотерейным билетом понимается документ, удостоверяющий право на участие в лотерее и служащий для оформления договорных отношений организатора лотереи с участником лотереи. Толкование данного определения возможно только в совокупности с комментируемой нормой ГК: выдача лотерейного билета участника и является оформлением договорных отношений с ним, никакого дополнительного оформления не требуется. При ином толковании оформление договора с участником практически неосуществимо.

6. В предложении заключить договор лотереи, тотализатора или другой основанной на риске игры должны содержаться все его существенные условия: срок проведения, порядок определения выигрыша, его размер и процедура выдачи и т.д. Условия договора лотереи должны содержаться в документе, который в Федеральном законе "О лотереях" так и называется - "условия лотереи". Условия лотереи утверждаются ее организатором на каждую лотерею и представляются в уполномоченный орган для получения разрешения на проведение лотереи.

Заключение договора лотереи, тотализатора, иной игры осуществляется оплатой участия в игре, приобретением билета, иного документа; для стимулирующей лотереи - приобретением определенного товара, ценной бумаги или совершением иных действий. Конкретный способ заключения договора лотереи должен быть описан в условиях лотереи.

7. В п. 4 комментируемой статьи установлена обязанность организатора игр выплатить выигрыш. Федеральный закон "О лотереях" устанавливает также право участника лотереи потребовать получения денежного эквивалента выигрыша в натуре, кроме выигрыша в стимулирующей лотерее.

Нередко в правилах и условиях проведения лотерей обязанность выплаты (выдачи) выигрыша возлагается на третье лицо - банк, проводящий расчеты по лотерее, организацию, реализующую лотерейные билеты, и т.п. Однако в случае неисполнения обязательства по выплате выигрыша третьим лицом участник лотереи вправе требовать его выплаты непосредственно с организатора лотереи, поскольку договор лотереи заключен именно с ним. Так, Судебная коллегия по гражданским делам ВС РФ, отменяя состоявшиеся судебные постановления по иску Шлыковой к Центральному предприятию спортивных лотерей, в своем Определении от 11.01.1995 <1> указала следующее: организатор лотереи (Центральное предприятие спортивных лотерей) обязан обеспечить гражданам реальное исполнение обязательств по выдаче выигрышей, в том числе третьими лицами.

<1> БВС РФ. 1995. N 8.

8. Поскольку Федеральный закон "О лотереях" предусматривает, что кредитная организация действует как поверенный (от имени и за счет организатора или оператора лотереи), требования к ней о выплате выигрыша вообще не могут быть предъявлены (п. 1 ст. 182 ГК).

До принятия настоящего ГК в судебной практике возник вопрос о том, следует ли признавать выигравшими лиц, участвовавших в числовых или спортивных лотереях, на

билеты которых хотя и выпал выигрыш, но эти билеты поступили к организатору лотереи позже обусловленных сроков <1>. Судебная практика не относил лиц - владельцев опоздавших билетов к выигравшим, поскольку правила проведения лотерей устанавливали участие в лотереях только при включении билета в розыгрыш. Однако за лицами, чьи билеты опоздали по вине организатора лотереи, признавалось право на полное возмещение убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств. Комментируемая статья также не лишает участника права на полное возмещение убытков в подобных случаях, так как ответственность в виде возмещения реального ущерба организатора установлена только в случае отказа организатора от проведения игр.

<1> См.: Бонер А. Рассмотрение споров, связанных с участием в лотерее "Спортлото" // Социалистическая законность. 1982. N 11.

Глава 59. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА

§ 1. Общие положения о возмещении вреда

Статья 1064. Общие основания ответственности за причинение вреда

Комментарий к статье 1064

1. В комментируемой статье содержится законодательное определение обязательства вследствие причинения вреда и основания его возникновения.

Кредитором в обязательстве является потерпевший - гражданин, личности либо имуществу которого причинен вред, или юридическое лицо, имуществу которого причинен вред. Должником является причинитель вреда - гражданин или юридическое лицо, в результате действия которого причинен этот вред.

Государство и муниципальные образования выступают в деликтных обязательствах в лице органов государственной власти РФ или субъекта РФ, а также в лице органов местного самоуправления. Учитывая особый характер гражданской правоспособности публичных образований (специальная, обусловленная функциональными целями), следует иметь в виду, что непосредственными участниками деликтных обязательств данные субъекты могут выступать лишь в случаях, предусмотренных законом. Так, они выступают на стороне кредитора в том случае, когда вред причинен государственной или муниципальной собственности, а также когда государство выполняет охранительную функцию в отношении объектов, имеющих режим общественного достояния (атмосферный воздух, памятники истории и культуры) и расходы на восстановление которых покрываются за счет средств бюджета (см., например, ст. 59 Закона об атомной энергии). Участие публичных образований на стороне должника предусмотрено общими нормами ст. ст. 13 и 16 ГК и специальными нормами ст. ст. 1069 - 1071 ГК, а также некоторыми иными, например п. 2 ст. 243, п. 1 ст. 417 ГК.

Объектом обязательства является действие по возмещению вреда, которое должник обязан совершить в пользу кредитора (долг). Характер действия определяется взаимосвязанными параметрами и определяется терминами "размер" и "объем вреда". Размер исчисляется в абсолютных цифрах. Объем указывает на отношение размера возмещения к размеру вреда. Качественный параметр объема зависит от вида вреда и компонентов составляющих его утрат. Он обуславливает формы (способы) такого действия. Так, имущественный вред можно возместить в натуре или в денежной форме, поскольку вред и действие по его возмещению можно точно соразмерить в силу их конгруэнтности. Вред личности, т.е. умаление нематериального, духовного блага, невозможно возместить в натуральной форме и математически точно исчислить в

денежном выражении. Поэтому здесь долг определяется некоей абсолютной суммой денег, которая выражается категорией "компенсация вреда". Эта же категория используется, когда речь идет о выплате суммы денег за пределами (сверх) возмещения вреда.

Количественный параметр определяется через размер возмещения - сумму, которая высчитывается самим потерпевшим и подтверждается им в суде с помощью доказательств. Размер (сумма) компенсации устанавливается либо законом, либо соглашением сторон, либо самим потерпевшим, хотя в случае указания такой суммы в исковом требовании судье законом предоставлено право изменить ее размер, опираясь на требования разумности и справедливости или на требования, указанные в норме права, например в п. 2 ст. 1101 ГК.

Пункт 1 комментируемой статьи содержит специальную норму по отношению к общей норме п. 1 ст. 15 ГК. В общей норме есть диспозиция, согласно которой законом или соглашением сторон может быть ограничен размер подлежащих возмещению убытков. В данном случае требование императивно: вред должен быть возмещен в полном объеме. Более того, допускается увеличение объема ответственности на основании закона (см., например, ст. 1084 ГК) либо на основании соглашения сторон. В этом случае причинитель вреда обязан возместить вред и сверх того выплатить установленную компенсацию (такие компенсации предусматриваются, в частности, в случае увечья, гибели, профессионального заболевания либо иного повреждения здоровья работника, работников органов внутренних дел, военнослужащих, государственных служащих, судей, связанными с исполнением ими трудовых и служебных обязанностей). Данное правило представляет собой исключение из общего принципа компенсаторной направленности гражданской ответственности.

Исходя из п. 1 комментируемой статьи, можно сделать вывод о том, что норма закона или соглашение сторон, устанавливающие ограничение ответственности по возмещению вреда, должны восприниматься как недействительные. Поэтому в случае невозможности (экономической или юридической) самого должника возместить вред законом предусматривается возложение такой обязанности полностью или частично на другое лицо. Так, обязанность возместить вред вместо фактического причинителя предусмотрена ст. ст. 1074, 1076, п. 3 ст. 1078 ГК, когда вред причинен недееспособным лицом; ст. ст. 1068 - 1070 - когда вред причинен физическими лицами - работниками, единоличными органами, должностными лицами, которые своими действиями реализуют гражданскую дееспособность других, в основном искусственных, субъектов права: юридических лиц, государства, муниципального образования.

Субсидиарная ответственность предусмотрена ст. 1073 ГК, полная или частичная ответственность другого лица - ст. 1067 ГК. Данное правило применяется в случаях, когда речь идет о причинителе вреда - юридическом лице, по долгам которого в субсидиарном порядке отвечают его учредители или участники (учреждение, казенное предприятие, полное товарищество, товарищество на вере, общество с дополнительной ответственностью, производственный кооператив, а также объединения юридических лиц - ассоциации и союзы).

В законах также могут содержаться подобные нормы. Так, Закон об атомной энергии, устанавливающий ограниченную ответственность эксплуатирующей организации за причинение ядерного вреда, возлагает дополнительную ответственность на государство в целях возмещения такого вреда в полном объеме.

В то же время в п. 3 ст. 1083 ГК формулируется правило, позволяющее судье снизить размер возмещения вреда, т.е. уменьшить его объем. Это исключение из общего принципа, имеющее частный характер, которое опирается на требования разумности и справедливости.

2. Общие условия или основания возникновения обязательства включают в себя помимо факта неправомерного действия одного лица и наличия вреда у другого лица как

следствия неправомерного действия (бремя доказывания на потерпевшем) в качестве необходимого условия также вину причинителя вреда. Пункт 2 комментируемой статьи, во-первых, косвенно указывает на это условие, признавая, что отсутствие вины освобождает от ответственности. Во-вторых, здесь сформулирована презумпция вины и, в-третьих, содержится норма о специальном составе, который служит основанием возникновения ответственности независимо от вины или безвиновной ответственности (см., например, п. 1 ст. 1070, ст. ст. 1095, 1100 ГК).

В основании безвиновной ответственности в ряде случаев лежит риск случайного причинения вреда. Такой риск несет ссудодатель по правилам ст. 697 ГК, поскольку отвечает за вред, причиненный третьему лицу в результате использования вещи, если не докажет, что он причинен вследствие умысла или неосторожности ссудополучателя или лица, у которого эта вещь оказалась с согласия ссудодателя.

3. По общему правилу возмещению подлежит вред, причиненный неправомерными действиями (бездействием). Однако вред может быть причинен и в результате правомерных действий. Например, допускается вынужденное причинение вреда правоохраняемым интересам должностным лицом органа, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, либо лицом, оказывающим ему содействие, совершаемое при правомерном выполнении указанным лицом своего служебного или общественного долга (Федеральный закон от 12.08.1995 N 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности" (в ред. от 02.12.2005) <1>). Если вред явился результатом правомерного действия, он не подлежит возмещению, за исключением случаев, предусмотренных нормативным актом высшей юридической силы - законом. Примером может служить норма ст. 1067 ГК.

<1> СЗ РФ. 1995. N 33. Ст. 3349; 1997. N 29. Ст. 3502; 1998. N 30. Ст. 3613; 1999. N 2. Ст. 233; 2000. N 1 (ч. 1). Ст. 8; 2001. N 13. Ст. 1140; 2003. N 2. Ст. 167; N 27 (ч. 1). Ст. 2700; 2004. N 27. Ст. 2711; N 35. Ст. 3607; 2005. N 49. Ст. 5128.

4. Если законом предусмотрена норма, согласно которой вред, причиненный правомерным действием, подлежит возмещению, то при наличии явно выраженной воли потерпевшего в форме согласия или просьбы совершить такое потенциально вредоносное действие ему в возмещении вреда может быть отказано.

Эта норма применима к ситуации, когда при оказании медицинской помощи врач тем не менее рискует причинить вред пациенту, а иногда такой вред причиняется вынужденно - во избежание еще большего вреда. Если в этом случае пациент дает информированное добровольное согласие на медицинское вмешательство (ст. 32 Основ законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан, утвержденных Верховным Советом РФ 22.07.1993 N 5487-1 (в ред. от 01.12.2004) <1>), отказ в возмещении вреда является правомерным.

<1> Ведомости РФ. 1993. N 33. Ст. 1318; СЗ РФ. 2004. N 49. Ст. 4850.

Если действия лица, причинившего вред хотя бы и по просьбе потерпевшего или с его согласия, носят неправомерный характер, вред подлежит возмещению на общих основаниях. Еще одним ограничителем в этом случае являются иные социальные нормы - нравственные. Если действия причинителя вреда нарушают нравственные принципы общества, хотя бы и совершаются по воле потерпевшего, вред, явившийся результатом таких действий, подлежит возмещению. В частности, в вышеприведенном примере это правило должно действовать в отношении врача, который, оказывая помощь пациенту, необоснованно использует менее щадящий метод лечения.

5. Смерть лица, являвшегося ответчиком по иску о возмещении причиненного им вреда, не может служить основанием для прекращения производства по делу, так как в данном случае имеет место правопреемство, и наследники, принявшие наследство,

отвечают по долгам наследодателя в пределах стоимости наследственного имущества (ст. 1175 ГК). Однако право на получение подлежавших выплате наследодателю, но не полученных им при жизни по какой-либо причине платежей по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, переходит к тем наследникам, которые определены в ст. 1183 ГК. Перемена лица на стороне причинителя вреда возможна в силу реорганизации юридического лица. При ликвидации юридического лица требования о возмещении вреда удовлетворяются в соответствии с очередностью, установленной в ст. 64 ГК.

Права требования о возмещении имущественного вреда переходят в порядке правопреемства, а требования о возмещении вреда личности не переходят (ст. 1112 ГК), и соответствующее обязательство прекращается (п. 2 ст. 418 ГК).

6. В соответствии со ст. 12 Вводного закона ряд статей комментируемой главы ГК (ст. ст. 1069, 1070, а также 1085 - 1094) имеют обратную силу, но с ограничением в ретроспективе. Они распространяются также на случаи, когда причинение вреда имело место до 1 марта 1996 г. (т.е. до введения в действие части второй ГК), но не ранее 1 марта 1993 г. (т.е. в 3-летний период до введения в действие части второй ГК) при условии, что вред остался невозмещенным.

Статья 1065. Предупреждение причинения вреда

Комментарий к статье 1065

1. Нормы комментируемой статьи носят превентивный характер в отношении так называемого экологического вреда, т.е. вреда, причиненного в результате нарушения норм экологического законодательства. Они рассчитаны прежде всего на деятельность, представляющую собой повышенную опасность для окружающих и осуществляемую на ядерных, химических, биологических и иных опасных производственных объектах. Применение этих норм представляет определенную сложность по ряду причин.

Технически сложным является доказывание потенциальной угрозы, поскольку ряд объектов изначально признаются в законодательстве опасными производственными объектами (см., например, Федеральный закон от 21.07.1997 N 116-ФЗ "О промышленной безопасности опасных производственных объектов" (в ред. от 09.05.2005) <1>), а понятие деятельности, представляющей собой повышенную опасность для окружающих, семантически включает такую угрозу. Как следствие, чтобы убедить суд в такой угрозе, необходимо ему представить доказательства нарушения норм и правил по безопасности на производстве, которое способно привести к аварии или инциденту с негативными последствиями за пределами санитарно-защитной зоны производственного объекта. Сбор таких доказательств частным лицами, в первую очередь гражданами или общественными объединениями, представляется проблематичным ввиду отсутствия открытого доступа на такие объекты. Реально эти лица могут представить лишь косвенные доказательства, полученные техническим путем за пределами территории объекта. Граждане из числа персонала хотя и могут располагать необходимыми доказательствами, не всегда в состоянии предъявить их в суде по своей инициативе, поскольку технические сведения могут составлять коммерческую или государственную тайну, секрет производства.

<1> СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3588; 2000. N 33. Ст. 3348; 2003. N 2. Ст. 187; 2004. N 35. Ст. 3607; 2005. N 19. Ст. 1752.

Видимо, наиболее эффективным будет использование этой нормы органами государственной власти и местного самоуправления. Она, таким образом, включается в комплексный правовой механизм обеспечения безопасности наряду с мерами административной ответственности за нарушение норм в области государственного

регулирования этой сферы в форме лицензирования, сертификации, стандартизации, проведения экологической экспертизы, экспертизы промышленной безопасности.

2. Комментируемая статья содержит достаточно неоднородные по своей направленности нормы, которые в конечном итоге представляют попытку компромисса между частным и публичным интересом. С одной стороны, в ней присутствуют нормы, позволяющие запретить деятельность, создающую опасность причинения вреда, по гражданско-правовому иску или включить в иск одновременно с требованием о возмещении уже причиненного вреда требование приостановить или прекратить деятельность, если она продолжает причинять вред или сохраняет потенциальную опасность. С другой стороны, в этой же статье содержится норма, позволяющая суду отказать в иске о приостановлении либо прекращении соответствующей деятельности в случае длящегося причинения вреда или повторной опасности (это правило не относится к превентивному запрету, сформулированному в п. 1 комментируемой статьи). Основанием для отказа может служить противоречие общественным интересам. В частности, такое противоречие налицо, если заявляется требование о закрытии градообразующего или бюджетообразующего предприятия. К сожалению, механизм выявления такого противоречия, в том числе презумпция его наличия или отсутствия, в комментируемой статье не указан. Таким образом, решение принимается по усмотрению суда.

3. Несмотря на компромиссный характер данных норм, они являются результатом известной "экологизации" правосознания и данью волне экологической активности общества, который совпал со временем подготовки и принятия ГК. Хотя сами по себе они явно недостаточны для полноценного регулирования, но вполне могут использоваться при определенных обстоятельствах (в судебной практике на местах такие иски, хотя и единичные, уже рассматриваются). Комментируемую статью также можно рассматривать в качестве основы для создания эффективного механизма предупреждения экологических правонарушений.

Статья 1066. Причинение вреда в состоянии необходимой обороны

Комментарий к статье 1066

1. Необходимая оборона представляет собой один из способов самозащиты права. Самозащита права согласно ст. 12 ГК относится к способам защиты гражданских прав, хотя, по мнению большинства цивилистов, ее следует относить к формам защиты, а именно к той из них, которая предполагает самостоятельные действия управомоченного субъекта без обращения за защитой в компетентные органы власти.

Необходимая оборона традиционно признается правомерным действием при условии, что ее пределы не были превышены. Превышение пределов необходимой обороны является неправомерным действием. Вот почему в силу указаний ст. 1064 ГК вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, не подлежит возмещению, тогда как вред, причиненный при превышении ее пределов, должен возмещаться на общих основаниях. При этом в силу нормы ст. 1083 ГК должна учитываться вина потерпевшего. Несомненно, что умышленные действия нападавшего являются основанием для освобождения причинителя вреда от ответственности в целом. В остальных случаях размер возмещения должен быть определен судом в зависимости от степени вины как потерпевшего, действиями которого был вызван вред, так и причинителя вреда. При этом суд вправе принять во внимание имущественное положение лица, причинившего вред (см. ст. 1083 ГК, а также п. 8 Постановления Пленума ВС РФ N 3).

Федеральный закон от 14.03.2002 N 29-ФЗ <1> внес изменения в ст. 37 УК, установив, что: "Не является преступлением причинение вреда посягающему лицу в состоянии необходимой обороны, т.е. при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно

опасного посягательства, если это посягательство было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо непосредственной угрозой применения такого насилия". Принятие этой нормы привело к тому, что понятие "предел необходимой обороны" утратило свое значение как критерий правомерности соответствующего действия в указанных обстоятельствах.

<1> СЗ РФ. 2002. N 11. Ст. 1021.

2. Для уяснения правомерности действия необходимо опираться на определение понятия необходимой обороны и на определение предела необходимой обороны. Эти категории используются в уголовном праве, поэтому и ответы на эти вопросы следует искать в УК, доктрине уголовного права и судебной практике.

Статья 1067. Причинение вреда в состоянии крайней необходимости

Комментарий к статье 1067

1. Причинение вреда в состоянии крайней необходимости следует отличать от причинения вреда в состоянии необходимой обороны специально для целей гражданско-правовой защиты, поскольку, хотя оба эти действия признаются законом правомерными, в последнем случае причинение вреда порождает обязательство по его возмещению.

Вред при крайней необходимости причиняется лицам, не создававшим опасности или создавшим ее без умысла. Если же вред причинен лицу, умышленно создающему опасность, посягающему, нападающему, то это - вред в результате необходимой обороны.

2. ГК раскрывает содержание понятия "состояние крайней необходимости" как состояние опасности, угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам. Правомерность действия в состоянии крайней необходимости определяется как действие, осуществляемое в целях устранения этой опасности, но имеющее вредоносные последствия. Причем, несмотря на вредоносность, это действие - единственно возможное, способное устранить опасность или предотвратить еще больший вред.

Гражданско-правовое определение действия в состоянии крайней необходимости не совпадает с определением, содержащимся в УК, которое опирается на принцип оптимального соотношения категорий вреда и пользы (избежание большего вреда), т.е. включает в него указание на те пределы, за которыми вред будет превышать пользу настолько, что действие перейдет в разряд неправомерного. В соответствии со ст. 39 УК не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в состоянии крайней необходимости: "...для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости". Эти пределы определяются соотношением вреда причиненного и предотвращенного. Иными словами, причиненный вред должен быть менее предотвращенного вреда.

В то же время оба определения указывают на такой необходимый факт, как наличие положительного результата - устранение опасности.

Таким образом, в целом для гражданско-правового регулирования важно, чтобы такой результат был достигнут. Вместе с тем видно, как в строго формальном смысле, да и на практике может оказаться не столь существенно, были ли при этом нарушены пределы таких действий. Если пределы не нарушены, то обязанность возместить вред, причиненный правомерным действием, опирается на п. 3 ст. 1064 ГК. Если же пределы были превышены, то обязанность возместить вред наступает на общих основаниях. Другое дело, насколько корректно в этом случае использовать термин, обозначающий правомерное действие.

3. Установление предела, так же как выявление степени их превышения, безусловно, должно учитываться как обстоятельство причинения вреда, которое позволяет суду полностью или частично освободить причинителя вреда от обязанности возместить вред. Кроме того, учитывая иные обстоятельства, при которых был причинен такой вред, суд вправе возложить обязанность возмещения вреда на третье лицо, в интересах которого действовал причинитель вреда, а также полностью или частично освободить причинителя от этой обязанности.

Возложение обязанности возместить вред на причинителя и лицо, в интересах которого он действовал, формирует обязательство с долевой множественностью на стороне должника, которое должно быть исполнено по правилам ст. 321 ГК, с одной оговоркой, согласно которой доли в данном случае будут определяться судом, т.е. могут быть неравными. На это указывает и судебная практика. Если причинитель вреда действовал в состоянии крайней необходимости как в своих интересах, так и в интересах третьего лица, суд может возложить обязанность возмещения вреда на них обоих по принципу долевой ответственности с учетом обстоятельств, при которых вред был причинен. Суд также вправе частично либо полностью освободить этих лиц или одного из них от обязанности по возмещению вреда. В частности, если причинение вреда имело место в результате правомерных действий гражданина по пресечению хулиганских, а также иных преступных проявлений или при задержании преступника, гражданин подлежит освобождению от возмещения вреда (п. 9 Постановления Пленума ВС РФ N 3).

4. Нормы о причинении вреда в условиях крайней необходимости содержатся в ряде законов, хотя не все они отвечают требованиям п. 2 ст. 3 ГК.

Статья 1068. Ответственность юридического лица или гражданина за вред, причиненный его работником

Комментарий к статье 1068

1. Комментируемая статья является развитием положения п. 1 ст. 1064 ГК, в силу которого обязанность возмещения вреда может быть возложена законом на лицо, не являющееся причинителем вреда.

В данной статье предусмотрены три случая, когда эта обязанность возлагается: 1) на работодателя; 2) на лицо, выступающее на стороне заказчика в гражданско-правовом договоре; 3) на хозяйственные товарищества и производственные кооперативы. Причинителем вреда при этом являются соответственно работник, подрядчик или исполнитель, участник (член) хозяйственного товарищества или кооператива.

Фактический состав для возникновения такого обязательства включает в себя в качестве обязательного условия те обстоятельства, при которых был причинен вред. В первом случае таким обстоятельством является исполнение трудовых (служебных, должностных) обязанностей, во втором случае - выполнение работ по заданию заказчика и под его контролем за их безопасным ведением, в третьем - осуществление предпринимательской, производственной или иной деятельности товарищества или кооператива.

2. Возложение обязанности возместить вред на работодателя объясняется тем, что работник в этой ситуации юридически воплощает волю работодателя. Так, юридическое лицо реализует свою гражданскую правоспособность (в том числе деликтоспособность) через действия физических лиц, формирующих его органы, и через действия работников. Таким образом, действия работников юридически воспринимаются как действия самого юридического лица, поскольку предполагается, что в них проявляется воля юридического лица как работодателя. Этим же объясняется ответственность хозяйственных товариществ и кооперативов за вред, причиненный их участниками (полными товарищами) при осуществлении ими предпринимательской,

производственной или иной деятельности товарищества или кооператива. Полные товарищи согласно п. 1 ст. 69 ГК занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества, а члены кооператива в соответствии с п. 1 ст. 107 ГК совместно осуществляют производственную или иную хозяйственную деятельность, основанную на их личном трудовом или ином участии.

В отношении гражданина-работодателя данная норма также опирается в целом на юридическую конструкцию, согласно которой в действиях работника проявляется воля работодателя. В этой части положения п. 1 комментируемой статьи являются логическим продолжением нормы ст. 402 ГК, в которой указывается, что действия работников должника по исполнению его обязательства считаются действиями должника. Должник отвечает за эти действия, если они повлекли неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства.

Экономический результат такого подхода выражается в переносе риска убытков, которые могут возникнуть в результате возмещения вреда, на работодателя. При этом работодатель, возместивший вред, несет риск экономической невозможности получения или неполного получения от работника возмещения собственных убытков по регрессному требованию, которое у него (как и у других должников по комментируемой статье) возникает в силу положений ст. 1081 ГК.

3. В данной статье содержится определение работника, которое носит целевой, а не общий характер, т.е. рассчитано лишь на отношения, регулируемые нормами гл. 59 "Обязательства вследствие причинение вреда" ГК, а не на регулирование любых иных, в том числе гражданско-правовых или трудовых отношений. Работником считается гражданин, выполняющий работу на основании трудового договора (контракта) (см. ст. 20 ТК). Кроме того, работниками признаются граждане, выполняющие работу по гражданско-правовому договору (подряда). Однако работниками они признаются лишь для целей регулирования деликтных обязательств, для чего требуется наличие двух условий, каждое из которых необходимо, а оба они достаточны, а именно чтобы работники: 1) действовали или должны были действовать по заданию заказчика (юридического лица или гражданина); 2) действовали под его контролем за безопасным ведением работ.

4. Признание этих лиц работниками представляет собой средство юридической техники, позволяющее возложить ответственность за причиненный ими вред на другое лицо по правилам ответственности работодателя за действия своего работника. Однако социально-экономическая подоплека здесь иная. Данное правило применяется в том случае, если вред причинен в результате осуществления деятельности, представляющей собой повышенную опасность для окружающих (например, строительные работы, погрузка). Поэтому юридические и экономические риски в этом случае логично возложить на лицо, обязанное осуществлять контроль за безопасным ведением таких работ.

5. Сложившаяся ранее судебная практика, которая нашла свое выражение в известном Постановлении Пленума ВС РФ N 3, вступает в противоречие с положениями п. 1 комментируемой статьи. Согласно п. 7 Постановления обязанность организации возместить вред, причиненный по вине ее работников, наступает не только тогда, когда они являются постоянными работниками данной организации, но и в случаях причинения вреда временными или штатными работниками, а также лицами, выполняющими работу по трудовым соглашениям.

Штатные работники и работники, выполняющие работу по трудовым соглашениям, - это граждане, выполняющие работу не на основании трудового договора (контракта), а на основании гражданско-правового договора, и подрядчик отвечает за их действия лишь при наличии указанных в комментируемой статье двух условий, проанализированных выше.

Статья 1069. Ответственность за вред, причиненный государственными органами, органами местного самоуправления, а также их должностными лицами

Комментарий к статье 1069

1. В комментируемой статье формулируется обязательство по возмещению вреда, причиненного органами власти. В ней реализуется деликтоспособность таких участников гражданских правоотношений, как государство и муниципальные образования. Будучи искусственными субъектами права, данные участники проявляют себя в этих правоотношениях через действия физических лиц, формирующих их органы, а также имеющих статус должностных лиц этих органов.

Органы государственной власти формируются на уровне Российской Федерации и субъектов РФ в порядке, установленном Конституцией, конституциями и уставами субъектов РФ. Органы местного самоуправления формируются на основании Конституции в порядке, установленном Законами об организации местного самоуправления и о принципах организации местного самоуправления <1>.

<1> Порядок введения в действие положений последнего Закона определен в его гл. 12.

В законодательстве не содержится единого понятия должностного лица. Специальное определение содержится в гл. 30 УК, в которой устанавливается уголовная ответственность должностного лица за преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления. Должностным лицом при этом признается лицо, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющее функции представителя власти либо выполняющее организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ (ст. 285 УК). Административное законодательство дает возможность косвенно вывести понятие должностного лица, опираясь на практику привлечения к административной ответственности должностных лиц - служащих аппарата органов государственной власти, правомочных совершать юридически значимые действия, устанавливающие, изменяющие или прекращающие правоотношения.

Понятие должностного лица органов местного самоуправления содержится в Законе о принципах организации местного самоуправления.

2. Действия органов власти и должностных лиц имеют форму административных актов и должны осуществляться в пределах соответственно их компетенции или должностных полномочий. Действия, выходящие за указанные пределы, признаются незаконными. Под незаконным действием понимается также и бездействие, т.е. неосуществление (или отказ от осуществления) органом государственной власти или местного самоуправления, а также их должностными лицами своих обязанностей. В то же время вред, причиненный в ходе хозяйственной или технической деятельности указанных субъектов, т.е. не связанный непосредственно с реализацией ими своих властных полномочий, подлежит возмещению на общих основаниях.

3. Поскольку, как уже говорилось, действия органов власти имеют форму административного акта (в том числе нормативного), уместно для этого потребовать в судебном порядке признания данного акта недействительным по правилам ст. 13 ГК как нарушающего гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица. Хотя для принятия решения о возмещении такого вреда, по мнению практикующих юристов, не требуется в обязательном порядке предварительное признание их недействительными или незаконными в судебном или административном порядке.

Бремя доказывания в суде неправомерности действия возлагается на самого потерпевшего. Каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений (ст. 65 АПК и ст. 56 ГПК). Однако если гражданин предварительно обратится в суд с требованием признать недействительным (незаконным) соответствующий акт, то в этом случае он освобождается от обязанности доказывать неправомерность таких действий (ст. 6 Закона РФ от 27.04.1993 N 4866-1 "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан" (в ред. от 14.12.1995) <1>). Обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для принятия государственными органами, органами местного самоуправления, иными органами, должностными лицами оспариваемых актов, решений, совершения действий (бездействия), возлагается на соответствующие орган или должностное лицо (ст. 65 АПК).

<1> Ведомости РФ. 1993. N 19. Ст. 685; СЗ РФ. 1995. N 51. Ст. 4970.

4. Если в результате этих действий лицу причиняется вред, он подлежит возмещению за счет имущества соответствующего публично-правового образования. Однако для этих целей предназначено не любое имущество (собственность) такого образования, а лишь средства казны, которая формируется за счет средств бюджета и включает в себя также имущество, принадлежащее данному публично-правовому образованию на праве собственности, но временно не закрепленное за юридическими лицами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления и не переданное в доверительное управление по договору.

5. В силу указаний ст. 12 Вводного закона действие комментируемой статьи распространяется также на случаи, когда причинение вреда потерпевшему имело место до 1 марта 1996 г. (т.е. до введения в действие части второй ГК), но не ранее 1 марта 1993 г., при условии что причиненный вред остался невозмещенным.

Статья 1070. Ответственность за вред, причиненный незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда

Комментарий к статье 1070

1. Комментируемая статья представляет собой развитие положений предыдущей статьи, а следовательно, содержит нормы, которые можно рассматривать как специальные по отношению к общей норме, упомянутой в ст. 1069 ГК. Она содержит специальный состав, специальные презумпции и рассчитана на особые случаи причинения вреда незаконными действиями органов власти и их должностных лиц гражданину. Нетрудно предположить, что в ней сфокусировано внимание на тех ситуациях, в которых положение гражданина наиболее уязвимо и, соответственно, риск причинения вреда органами власти и их должностными лицами наиболее велик.

2. В п. 1 комментируемой статьи содержится исчерпывающий перечень органов государственной власти (дознания, предварительного следствия, прокуратуры, суда), а также исчерпывающий перечень их незаконных действий, являющихся причиной вреда. Действия квалифицируются как незаконное осуждение, незаконное привлечение к уголовной ответственности, незаконное применение в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконное привлечение к административной ответственности в виде административного ареста гражданина, а также незаконное привлечение к административной ответственности в виде приостановления деятельности юридического лица.

Для перечисленных в статье специальных деликтов устанавливается ответственность независимо от вины причинителя вреда, при одном исключении. Если вред причинен при

осуществлении правосудия, применяется презумпция невиновности судьи, т.е. его вина должна быть доказана в суде, а приговор - вступить в силу.

Все остальные случаи причинения вреда гражданину или юридическому лицу в результате незаконной деятельности перечисленных органов согласно п. 2 комментируемой статьи подлежат регулированию на основании положений ст. 1069 ГК, которая опирается на общий состав, устанавливающий ответственность за виновные действия.

По поводу применения п. 1 комментируемой статьи см. также Определение Конституционного Суда РФ от 04.12.2003 N 440-О <1>.

<1> СЗ РФ. 2004. N 7. Ст. 596.

3. Согласно Постановлению Конституционного Суда РФ от 25.01.2001 N 1-П <1> положения п. 2 комментируемой статьи в его конституционно-правовом смысле, выявленном в Постановлении, и во взаимосвязи со ст. ст. 6 и 41 Конвенции о защите прав человека и основных свобод <2> не могут служить основанием для отказа в возмещении государством вреда, причиненного при осуществлении гражданского судопроизводства в иных случаях (а именно когда спор не разрешается по существу) в результате незаконных действий (или бездействия) суда (судьи), в том числе при нарушении разумных сроков судебного разбирательства, если вина судьи установлена не приговором суда, а иным соответствующим судебным решением (по вопросам применения п. 2 ст. 1070 ГК см. также Определение Конституционного Суда РФ от 08.02.2001 N 43-О <3>).

<1> СЗ РФ. 2001. N 3. Ст. 700.

<2> СЗ РФ. 2001. N 2. Ст. 163.

<3> СЗ РФ. 2001. N 15. Ст. 1531.

О возмещении ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями государственных и общественных организаций, а также должностных лиц при исполнении ими служебных обязанностей, см. Указ Президиума Верховного Совета СССР от 18.05.1981 <1>.

<1> Свод законов СССР. Т. 2. С. 60.

4. В силу указаний ст. 12 Вводного закона действие комментируемой статьи распространяется также на случаи, когда причинение вреда потерпевшему имело место до 1 марта 1996 г. (т.е. до введения в действие части второй ГК), но не ранее 1 марта 1993 г., при условии что причиненный вред остался невозмещенным.

Статья 1071. Органы и лица, выступающие от имени казны при возмещении вреда за ее счет

Комментарий к статье 1071

1. Комментируемая статья указывает на те органы власти и лиц, которые от имени государства - Российской Федерации или субъекта РФ - или от имени муниципального образования обязаны возместить вред гражданину по правилам ст. ст. 1069 и 1070 ГК, а также по другим законам.

Другие законы содержат нормы, предусматривающие развитие положений вышеуказанных статей применительно к определенным категориям лиц или определенным обстоятельствам, при которых был причинен вред, например Закон РФ от 18.10.1991 N 1761-1 "О реабилитации жертв политических репрессий" (в ред. от

01.07.2005) <1>. Однако в ряде законов содержатся нормы, устанавливающие обязанность государства возместить вред, причиненный лицом, которое не относится к должностным лицам. Например, в соответствии со ст. 17 Федерального закона от 25.07.1998 N 130-ФЗ "О борьбе с терроризмом" <2>, возмещение вреда, причиненного иностранным гражданам в результате террористической акции, совершенной на территории РФ, производится за счет средств федерального бюджета с последующим взысканием сумм этого возмещения с причинителя вреда в порядке, установленном гражданско-процессуальным законодательством. Закон об атомной энергии содержит норму, согласно которой государство участвует в возмещении вреда, причиненного радиационным воздействием, - ядерного вреда (ст. 57).

<1> Ведомости РСФСР. 1991. N 44. Ст. 1428; Ведомости РФ. 1992. N 28. Ст. 1624; 1993. N 1. Ст. 21; РГ. 1993. N 193; САПП РФ. 1993. N 52. Ст. 5086; СЗ РФ. 1995. N 22. Ст. 2186; N 45. Ст. 4242; 1996. N 24. Ст. 2888; 2000. N 33. Ст. 3429; ст. 3348; 2001. N 1 (ч. 1). Ст. 2; N 53 (ч. 1). Ст. 5030; 2002. N 52 (ч. 1). Ст. 5132; 2003. N 43. Ст. 4108; N 52 (ч. 1). Ст. 5038; 2004. N 35. Ст. 3607; 2005. N 27. Ст. 2717.

<2> СЗ РФ. 1998. N 31. Ст. 3808.

2. В комментируемой статье указываются субъекты, выступающие от имени казны при возмещении вреда за ее счет, - это либо финансовые органы, либо те субъекты, на которых эта обязанность может быть возложена в соответствии с п. 3 ст. 125 ГК. Согласно положению данного пункта в случаях и в порядке, предусмотренных федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ, нормативными актами субъектов РФ и муниципальных образований, по их специальному поручению от их имени могут выступать государственные органы, органы местного самоуправления, а также юридические лица и граждане.

3. В связи с принятием ГК в судебной практике возникают вопросы о том, какой государственный орган должен быть привлечен к участию в деле в качестве ответчика в тех случаях, когда стороной в обязательствах по возмещению вреда является государство.

ВС РФ, обобщая судебную практику по гражданским делам, указывает, что при предъявлении исков к государству о возмещении вреда в соответствии со ст. ст. 1069 и 1070 ГК от имени казны Российской Федерации в качестве ответчика должен выступать Минфин России. Поскольку Минфин России в судах представляет казну Российской Федерации, судам в их решениях следует указывать, что сумма возмещения взыскивается за счет казны Российской Федерации, а не за счет имущества и денежных средств, переданных Минфину России в оперативное управление как федеральному органу исполнительной власти (преамбула и п. 1 Обзора Судебной коллегии по гражданским делам ВС РФ "Некоторые вопросы судебной практики по гражданским делам" <1>). В то же время в Постановлении Президиума ВАС РФ от 13.03.2001 N 1092/01 указывается, что согласно п. 10 ст. 158 БК от имени казны Российской Федерации по искам о возмещении вреда, причиненного незаконными решениями и действиями (бездействием) должностных лиц государственных органов, выступает главный распорядитель средств федерального бюджета по ведомственной принадлежности. Так, в соответствии с Федеральным законом от 15.08.1996 N 115-ФЗ "О бюджетной классификации Российской Федерации" (в ред. от 22.12.2005) <2> получателем и главным распорядителем средств федерального бюджета для органов внутренних дел является МВД России.

<1> БВС РФ. 1997. N 10.

<2> СЗ РФ. 2000. N 32. Ст. 3338; 2004. N 52 (ч. 2). Ст. 5278; 2005. N 52 (ч. 1). Ст. 5589.

Приказом Минфина России от 12.02.1998 N 26 организация и ведение работы по выступлению в судах от имени казны Российской Федерации возложены на управления Федерального казначейства Главного управления Федерального казначейства Минфина России по республикам, краям, областям, автономным области и округам и г. Москве и Санкт-Петербургу.

Статья 1072. Возмещение вреда лицом, застраховавшим свою ответственность

Комментарий к статье 1072

Страхование ответственности за причинение вреда, предусмотренное ГК, представляет собой одну из форм обеспечения исполнения обязательства потенциальным причинителем вреда. Однако страховое возмещение или страховая сумма, подлежащая выплате потерпевшему, не всегда покрывает причиненный вред, поскольку предел ответственности страховщика устанавливается соглашением сторон, а в случае обязательного страхования - законом, и опирается на гипотетические (условно прогнозируемые), а не фактические размеры вреда.

При применении данной нормы важно учитывать также разницу в сроках исковой давности по возмещению вреда (а также случаи, когда сроки исковой давности к такого рода требованиям не применяются) и по требованиям, вытекающим из договора имущественного страхования. В последнем случае он установлен в 2 года (см. ст. 966 ГК). Следовательно, за пределами этого срока потерпевший вправе заявить требования к должнику по деликту в полном объеме. Разница в сроках, возникающая при неиспользовании потерпевшим своего права обратиться непосредственно к страховщику (см. п. 4 ст. 931 ГК) в течение специального срока исковой давности, ведет к тому, что страхование риска гражданской ответственности не всегда достигает своей обеспечительной цели.

Статья 1073. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте до четырнадцати лет

Комментарий к статье 1073

1. В обязательствах вследствие причинения вреда особое место занимают правила о его возмещении, если этот вред причинен несовершеннолетними, в том числе малолетними. Здесь применима норма п. 1 ст. 1064 ГК, определяющая общие основания ответственности за причинение вреда (см. коммент. к этой статье), а также ст. ст. 1073, 1074 ГК, развивающие и конкретизирующие абз. 2 п. 1 ст. 1064 ГК. Ответственность за вред, причиненный малолетними, регламентируется и ст. ст. 1066, 1067 ГК (см. коммент. к этим статьям).

Правила об ответственности за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте до 14 лет, которые по терминологии ГК считаются малолетними, основываются на ст. 28 ГК, определяющей их дееспособность. Существо данных правил составляет психическая незрелость детей в этом возрасте, отчего все, за малым исключением, гражданско-правовые сделки за них совершают родители или заменяющие их лица.

Говоря о причинении вреда несовершеннолетними, ГК имеет в виду любую его разновидность: вред имуществу, в том числе убытки, здоровью, моральный вред. Он может быть причинен как одному, так и нескольким физическим лицам; как одним, так и группой несовершеннолетних, которые нередко действуют группой, сообща. Имущественный вред может быть причинен и юридическому лицу. В имущественный вред входит и упущенная выгода.

Отличительная черта ответственности за вред, причиненный малолетними, заключается в том, что ответственность за него возлагается целиком и полностью на родителей или лиц, их заменяющих, в установленном законом порядке. Причем надо иметь в виду, что в качестве родителей фигурируют лица, записанные в свидетельстве о рождении несовершеннолетнего. Неважно, состоялась ли эта запись на основании свидетельства о браке родителей или после установления отцовства как в добровольном, так и в судебном порядке. Для возложения на родителей ответственности за вред, причиненный их малолетним ребенком, не имеет значения расторжение их брака, совместное или раздельное проживание матери и отца, степень участия каждого из них в оказании материальной помощи ребенку и т.п. обстоятельства. Все равно они несут имущественную ответственность за ненадлежащее выполнение своих родительских прав и обязанностей личного характера, предусмотренных п. 1 ст. 63 СК.

К лицам, на которых возлагается обязанность возместить вред, причиненный малолетним, относятся и усыновители, поскольку в соответствии со ст. 137 СК после усыновления они обретают родительские права и обязанности в полном объеме независимо от того, состоялась или нет запись их в качестве родителей усыновленного в свидетельстве о его рождении. По смыслу п. 1 комментируемой статьи в любом случае, даже если вред причинен малолетним вскоре после усыновления, кровные родители ответственности не несут. Ее возложение на опекуна основывается на п. 1 ст. 150 СК, предусматривающей его права и обязанности по воспитанию подопечного, полностью совпадающие с аналогичными правами и обязанностями родителей. Но если опека установлена при жизни родителей, не лишенных родительских прав, ответственность за причиненный подопечным вред могут нести солидарно как родители малолетнего, так и его опекун. Перечень лиц, на которых возлагается такая ответственность, казалось бы, является исчерпывающим. Но п. 3 ст. 153 СК приравнивает права и обязанности по воспитанию ребенка, принятого в семью по договору, к правам и обязанностям опекуна. Это означает, что в круг лиц, обязанных нести ответственность за вред, причиненный малолетним, входят и его приемные родители. Если же при устройстве ребенка в семью будет использована иная форма семейного воспитания, предусмотренная законом субъекта РФ, на лицо, заменившее родителя, распространяются требования комментируемой статьи. Родственники ребенка любой степени родства с ним, не уполномоченные в установленном порядке на его воспитание, ответственности за причиненный вред не несут. То же самое можно сказать о фактических воспитателях несовершеннолетнего, которые не наделены правами и обязанностями по его воспитанию.

Предоставление родителям и лицам, их заменяющим, возможности доказать, что вред возник не по их вине, означает, что речь идет только об упречном поведении лица, ответственного за причинение этого вреда. Только тогда, когда в его действиях (бездействии) есть вина, можно говорить о необходимости нести материальные издержки за дефекты семейного воспитания. Причем эта вина не только в неисполнении, ненадлежащем исполнении обязанностей по воспитанию, но и в нарушении прав ребенка, предусмотренных ст. ст. 54, 148 СК.

Определение вины лица, обязанного нести ответственность за вред, причиненный малолетним, представляет особую важность, поскольку, во-первых, воспитание - это длящийся процесс, во-вторых, чаще всего результаты просчетов в воспитании, пренебрежения к правам и обязанностям по воспитанию дают о себе знать не сразу, могут проявляться неожиданно, в-третьих, между усилиями по надлежащему семейному воспитанию, их полным отсутствием и причиненным вредом не всегда существует прямая зависимость. Однако глубокая внутренняя связь между действиями (бездействием) здесь, как правило, существует. Если ее обнаружить невозможно, говорить об обязанности возместить вред не приходится. И хотя определить вину в отношениях, связанных с воспитанием, не просто, вина всегда должна быть конкретной. Само собой разумеется, что и степень вины родителей, каждого из них или лиц, их заменяющих, бывает разной, что

сказывается на размере возмещаемого вреда. Не исключается смешанная вина - воспитателей ребенка и пострадавшего (не убрал в положенное место дорогостоящее оборудование и т.п.). Что же касается самих причинителей вреда, то их незрелый возраст не позволяет говорить о вине малолетнего как таковой, хотя субъективная сторона его поведения, мотивы, побудившие к причинению вреда (поиграть, отомстить и т.д.), могут также учитываться при его возмещении.

Отсутствие четких критериев в определении вины лица, обязанного надлежащим образом воспитывать малолетнего, не означает, что ответственности за наступивший вред в любом случае не миновать. Если по объективным причинам родители (один из них) никакого участия в воспитании не принимали, например из-за противодействия к общению с ребенком, пребывания в армии, на длительном лечении, в местах лишения свободы и т.п., вряд ли можно говорить о наличии даже косвенной их вины, поскольку фактическая связь с несовершеннолетним полностью прекратилась по независящим от них обстоятельствам. Другое дело, когда родители (один из них) уклонялись от выполнения родительского долга. Однако все эти и другие обстоятельства, предопределяющие судьбу спора, когда он разрешается судом, сторонам предстоит доказать с помощью писем, документов, свидетельских показаний и т.п. Поскольку нередко в роли ответчика в подобного рода делах выступают лица пожилого возраста, в частности опекуны или родители-инвалиды, а также малообеспеченные граждане, суду следует помочь им в сборе необходимых материалов, чтобы иск был рассмотрен всесторонне, а судебное решение не способствовало созданию в семье малолетнего причинителя вреда напряженной атмосферы, способной породить еще более серьезные, чем материальные затраты, последствия. При возмещении вреда, причиненного малолетним, не исключается заключение письменного договора между лицом, обязанным возместить этот вред, и пострадавшим или простая договоренность между ними, освобождающая от необходимости обращения в суд.

При определении меры ответственности за вред, причиненный малолетним, действуют правила ст. ст. 1079, 1080, 1083, 1085 - 1090 ГК (см. коммент. к этим статьям).

2. Согласно п. 4 ст. 35 ГК, п. 1 ст. 147 СК функции опекуна воспитанника, находящегося в детском учреждении, возлагаются на это учреждение, а точнее - на его администрацию. Поэтому здесь применимы правила, предусмотренные п. 1 комментируемой статьи. Однако надо иметь в виду, что п. 2 данной статьи распространяется на малолетних, которые попали в детское учреждение из-за утраты родительского попечения (вследствие смерти родителей, лишения или ограничения их родительских прав, признания родителей недееспособными и т.п.). Перечень обстоятельств, свидетельствующих об утрате родительского попечения, дает п. 1 ст. 121 СК, но в любом случае речь идет о детях, о которых некому позаботиться, а потому детское учреждение целиком и полностью заменяет им семью, родителей. Когда же у воспитанника есть лица, которые обязаны о нем заботиться, но делают это с помощью одного из детских учреждений, п. 2 комментируемой статьи не применяется.

Другими словами, ответственность за вред, причиняемый малолетним воспитанником, по общему правилу несет то детское учреждение, в котором он находится постоянно и на полном государственном попечении. Если в такое учреждение попадает ребенок, имеющий опекуна или приемного родителя, опека, приемная семья перестают существовать, а бывший опекун и приемный родитель никакой ответственности за причиненный малолетним вред, как правило, не несут. Исключение составляют случаи, когда опекун, приемный родитель не заботились о ребенке, не осуществляли должного надзора за его поведением, в результате чего пришлось прекращать отношение по опеке, расторгать договор о передаче несовершеннолетнего в семью и устраивать его в одно из детских учреждений. Тогда ответственность за вред, причиненный малолетним воспитанником, может быть возложена на бывшего опекуна, бывшего приемного родителя, по вине которых возник вред. Исключение составляют ситуации, когда ребенка

устраивают в детское учреждение на полное государственное попечение, но на время, например из-за болезни опекуна, отчего согласно п. 1 ст. 147 СК отношения по опеке не прекращаются, тогда действуют п. п. 1, 3 комментируемой статьи. Может случиться, что оставшегося без попечения родителей малолетнего пока не удастся устроить ни в семью, ни в детское учреждение. Поэтому в соответствии с п. 2 ст. 123 СК исполнение обязанностей его опекуна возлагается на органы опеки и попечительства. В подобных случаях ответственность за вред, причиненный ребенком, несут эти органы до тех пор, пока они не устроят куда-либо несовершеннолетнего.

К учреждениям, где малолетний воспитанник, лишившийся родительского попечения, находится постоянно, относятся: дома ребенка, детские дома (как дошкольные, так и школьные, дома инвалидов, общеобразовательные и специальные коррекционные школы-интернаты для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц, их заменяющих). Надо полагать, что в число таких учреждений входят специальные учебно-воспитательные учреждения закрытого типа для детей и подростков с девиантным (отклоняющимся от нормы, общественно опасным) поведением. В подобного рода учреждения направляются малолетние дети в возрасте от 8 до 18 лет, после чего их связь с родителями, семьей прекращается. Здесь они находятся не только на полном государственном попечении, но и подчиняются особому режиму, который предусматривает круглосуточное наблюдение и контроль за воспитанниками (Типовое положение о специальном учебно-воспитательном учреждении для детей и подростков с девиантным поведением, утвержденное Постановлением Правительства РФ от 25.04.1995 N 420 (в ред. от 01.02.2005) <1>).

<1> СЗ РФ. 1995. N 18. Ст. 1681; 1997. N 2. Ст. 250; 2002. N 52 (ч. 2). Ст. 5225; 2005. N 7. Ст. 560.

Отсюда следует, что ответственность за вред, причиненный малолетним воспитанником такого учреждения, должно нести это учреждение. Не исключается при этом солидарная ответственность родителей и администрации.

Наличие у воспитанников, утративших родительское попечение, родителей порождает вопрос: должны ли последние принимать участие в возмещении вреда, причиненного их малолетними детьми? По смыслу п. 2 комментируемой статьи родители в такой ситуации не входят в число лиц, обязанных к возмещению вреда. Вряд ли это логично, тем более что ст. 1075 ГК возлагает такую ответственность на лиц, лишенных родительских прав (см. коммент. к этой статье). Поэтому сама по себе утрата родительского попечения при жизни родителей или одинокой матери с последующим устройством малолетнего в одно из детских учреждений на полное государственное попечение не служит основанием для освобождения родителей от ответственности за причиненный им вред. Возложить ли эту ответственность только на родителей или и на детское учреждение - вопрос факта. Все зависит от конкретной ситуации и результатов ее судебной оценки.

Правила, позволяющие детским учреждениям освободиться от возмещения вреда, причиненного малолетним воспитанником, аналогичны тем, что предусмотрены п. 1 комментируемой статьи. То же самое можно сказать относительно возможности предъявления регрессного иска лицом, возместившим вред. Однако к причинителю вреда такой иск предъявить нельзя (п. 4 ст. 1081 ГК). Вместе с тем учреждение, возместившее вред, вправе предъявить регрессный иск к непосредственному виновнику случившегося, чьи педагогические просчеты, нарушение требований педагогического характера повлекли за собой неправомерное поведение ребенка. Речь может идти о педагогах, воспитателях, в чьи функциональные обязанности входит формирование личности воспитанника. При этом действуют положения, предусмотренные п. п. 1, 2 ст. 1081 (см. коммент. к этой статье).

Изменение формы устройства воспитанника детского учреждения (из дома ребенка на усыновление, детского дома в приемную семью и т.п.) влечет за собой перемену в определении лиц, обязанных возместить причиненный вред. То же самое можно сказать, когда происходит обратный процесс, в результате которого малолетний ребенок из семьи, в частности от родителей, усыновителей, опекуна, приемных родителей, попадает на полное государственное попечение в одно из перечисленных детских учреждений, но не на время, а для постоянного там проживания. Если детское учреждение, куда был устроен малолетний, ликвидируется, реорганизуется, то ответственность за возмещение вреда, причиненного его воспитанником, переходит к его правопреемникам.

3. Семейное воспитание несовершеннолетних, воспитание детей в детском учреждении, заменяющем родителей, включает в себя надзор, контроль за поведением ребенка любого возраста. Такой надзор есть составная часть процесса воспитания. Поэтому там, где функции по воспитанию являются обязанностью родителей, заменяющих их лиц, детского учреждения, надзор как таковой подразумевается. Иное дело, когда ребенок, сохраняя связь с семьей, заменившим ее учреждением, проходит курс обучения, лечения, оздоровления, социальной реабилитации и т.п. Тогда он пребывает в стенах учреждения, имеющего свои задачи: научить, оказать медицинскую помощь и т.д. Вместе с тем любое из детских учреждений, где ребенок находится временно, не может не надзирать за ним, но не вообще, а только тогда, когда несовершеннолетний пребывает в стенах этого учреждения, пока не закончится учеба, курс лечения, реабилитации и т.п. Другими словами, пока существует тесный контакт несовершеннолетнего с педагогом, воспитателем, врачом и т.п. Поэтому надо полагать, что при причинении вреда по дороге ребенка в детское учреждение и, наоборот, по пути домой п. 3 комментируемой статьи не применяется.

Изложенный в п. 3 указанной статьи перечень учреждений, обязанных осуществлять надзор за малолетним, исчерпывающим не является. Поэтому сюда, например, входят не только общеобразовательные, но и частные школы, специальные (корреляционные) учебные заведения, где курс лечения сочетается с воспитанием ребенка, приходящего из дома, и т.п. Особое место занимают специализированные учреждения, предназначенные для социальной реабилитации несовершеннолетних, оказавшихся на улице (социально-реабилитационные центры, социальные приюты, центры помощи детям, оставшимся без попечения родителей и др.), создаваемые в системе органов, осуществляющих социальную защиту населения. Отсюда следует, что вред, причиненный малолетним, находящимся в таком учреждении, обязана возместить его администрация в соответствии с п. 3 комментируемой статьи. Вместе с тем нет оснований для возложения такой ответственности на образовательное учреждение дошкольного образования детей (дворец, дом, центр детского творчества, станцию юных техников, туристов, натуралистов, центр дополнительного образования детей, традиционной культуры, народных ремесел и др.), куда дети приходят из дома либо учреждения, заменившего семью, лишь на какое-то непродолжительное время, чтобы развлечься, приобщиться к искусству, ремеслу и т.п.

Расширение перечня услуг в сфере образования, воспитания, здравоохранения, оказываемых как физическими, так и юридическими лицами, превращает в необходимость заключения между ними соответствующего договора, один из пунктов которого следует посвятить ответственности за вред, причиненный малолетним. Но в любом случае она будет определяться правилами, сформулированными ГК.

При использовании родителями, заменяющими их лицами для ухода за малолетним физических лиц складываются договорные отношения по оказанию услуг. Достигнутое на этот счет соглашение может быть устным и письменным с указанием и без такового на необходимость осуществления надзора за ребенком. Надо полагать, что этот надзор сам собой разумеется, поскольку ради него родители его и заключают.

Все положения относительно возможности освобождения от ответственности за вред, причиненный малолетним вследствие отсутствия за ним надзора, совпадают с теми, что сформулированы в п. 1 комментируемой статьи.

При применении п. 3 данной статьи не исключается солидарная ответственность родителей, лиц, их заменяющих, и одного из детских учреждений (см. коммент. к ст. 1080). К тому же лицо, возместившее вред в соответствии с п. 3 комментируемой статьи, имеет право регресса к тому, кто непосредственно отвечал за надзор за малолетним (воспитателю, педагогу, лечащему врачу и т.п.). Но, как и везде, лица, возместившие вред, не вправе предъявить регрессный иск к причинителю вреда, о чем имеется специальная оговорка в п. 4 ст. 1081 ГК.

4. Обязанность лиц, перечисленных в п. п. 1 - 3 комментируемой статьи, по возмещению вреда существует по общему правилу до тех пор, пока не погашена сумма, подлежащая удовлетворению. Чтобы подчеркнуть это положение, делается оговорка: с достижением малолетним причинителем вреда совершеннолетия или получением имущества, достаточного для возмещения вреда, возникшие ранее обязательства продолжают существовать. При этом не имеет значения, что родительские права и обязанности носят срочный характер и автоматически прекращаются по достижении детьми 18 лет. Не делается в ГК никаких на этот счет оговорок, связанных с переходом малолетнего в более зрелый возраст, когда его дееспособность уже определяется ст. 26 ГК, расширяющей рамки его возможностей в гражданско-правовой сфере. Что же касается улучшения материального положения малолетнего, например благодаря получению им наследства, дара, то и это не снимает ответственности с обязанных к возмещению вреда лиц. Поэтому понятие "достаточное" в данном контексте не требует разъяснения. Надо полагать, что подобного рода правила действуют независимо от того, приступили или нет родители, заменяющие их лица к выполнению своих обязанностей по возмещению или им еще предстоит это сделать. Главное, чтобы вред был причинен несовершеннолетним, не достигшим 14 лет.

Существование достаточно жестких правил относительно исполнения обязанностей по возмещению вреда, причиненного малолетним, сочетается с возможностью сделать исключение, когда, во-первых, оно логически оправданно, во-вторых, не отвечает требованиям справедливости, в-третьих, не соответствует линии на индивидуализацию ответственности и, наконец, в-четвертых, не способствует формированию чувства ответственности у несовершеннолетнего любого возраста за свои асоциальные, противоправные действия и поступки. Поэтому, если лица, обязанные возместить за него ущерб, умерли, их обязанности при определенных условиях переходят к причинителю вреда. Еще один вариант возможной передачи ему этой обязанности заключается в наличии обстоятельств, свидетельствующих об отсутствии у лиц, перечисленных в п. п. 1 - 3 комментируемой статьи, достаточных для возмещения средств. Причем для возложения на причинителя вреда подобного рода обязанности достаточно одного из названных условий.

Понятие "достаточные средства" не может быть стандартным и формализованным, поскольку в значительной мере зависит от уровня материальной обеспеченности причинителя вреда, пострадавшего и лица, обязанного возместить вред. Поэтому все соображения на этот счет подлежат критической оценке в ходе судебного разбирательства, когда суд учитывает представленные на его рассмотрение доказательства, существующий на момент рассмотрения дела размер минимальной заработной платы, уровень материальной обеспеченности жителей данного региона и т.п. Причем размер вреда исчисляется в денежном выражении на момент рассмотрения спора судом. При этом, если ответственность должны нести супруги, следует руководствоваться и п. п. 2, 3 ст. 45 СК, где определяется ответственность супругов-родителей по обязательствам, в частности по возмещению вреда, причиненного их малолетними детьми. Поскольку обязанность возместить такой вред возлагается по общему правилу на

каждого из них, то свой долг перед пострадавшим они погашают за счет общего имущества. При недостаточности этого имущества супруги-родители несут солидарную ответственность имуществом каждого из них. Без ориентации на правила СК об ответственности супругов-родителей по своим обязательствам невозможно составить представление об уровне материальной обеспеченности обоих родителей, каждый из которых обязан возместить вред, причиненный их малолетними детьми.

В качестве одинаковых условий возложения обязанности возместить вред на причинителя вреда фигурируют одновременно:

- обретение причинителем вреда полной дееспособности;
- наличие у него средств, достаточных для возмещения вреда.

Если одно из этих условий отсутствует, по смыслу абз. 2 п. 4 комментируемой статьи говорить о возложении обязанности возместить вред на причинителя вреда не приходится.

Достижение полной дееспособности малолетним происходит тогда, когда он уже перестал считаться таковым, поскольку ему исполнилось 18 лет (п. 1 ст. 21 ГК). То же самое можно сказать об эмансипации достигшего 16 лет подростка (ст. 27 ГК), которая может быть применена к несовершеннолетним, перешагнувшим малолетний возраст. И наконец, основанием для наступления полной дееспособности может послужить досрочное вступление в брак несовершеннолетнего в установленном законом порядке (п. 2 ст. 21 ГК, п. 2 ст. 13 СК). В этом случае обретает полную дееспособность и малолетний, если ему в виде исключения с учетом особых обстоятельств законом субъекта РФ разрешено вступить в брак. Что же касается достаточности его средств, то здесь применим тот же подход к ее определению, о котором уже шла речь.

Позволяя отступить от общих правил относительно возложения обязанности по возмещению вреда, причиненного малолетними, абз. 2 п. 4 комментируемой статьи обращает внимание на право суда принять решение о возмещении его полностью или частично за счет самого причинителя после учета:

- имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда. В этом смысле абз. 2 п. 4 комментируемой статьи перекликается с п. 3 ст. 1083 ГК, предусматривающим право суда уменьшить размер возмещения вреда;

- других обстоятельств, перечень которых не приводится, в их числе могут быть: характер совершенного малолетним правонарушения, размер причиненного им ущерба, мотивация его поступков, действий и т.п. Не может не существовать зависимости между виной обязанных к возмещению лиц и степенью тяжести для них материальных последствий случившегося, вины (если она имела место) потерпевшего и т.п., словом, всей совокупности причин, породивших возникновение обязательств из причинения вреда. Но при этом надо учитывать, что по смыслу абз. 2 п. 4 комментируемой статьи всякого рода исключения относительно возложения обязанности по возмещению вреда на его причинителя распространяются только на случай причинения вреда жизни или здоровью потерпевшего. Получается, что при причинении вреда имуществу, морального вреда подобного рода правило не применяется. К тому же согласно п. 4 ст. 1081 ГК лица, возместившие вред по основаниям, указанным в комментируемой статье, не имеют права регресса к лицу, причинившему вред. Никаких исключений на этот счет для лиц, находящихся в тяжелых материальных условиях, ГК не делает.

При определении ответственности за вред, причиненный несовершеннолетним в возрасте до 14 лет, учитываются и правила, посвященные исковой давности. Согласно ст. 208 ГК исковая давность не распространяется на требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Правда, требования, предъявленные по истечении 3 лет с момента возникновения права на возмещение такого вреда, удовлетворяются за прошлое время не более чем за 3 года, предшествовавшие предъявлению иска. Что же касается требований, связанных с причинением имущественного, морального вреда, то закон никаких исключений не делает, а потому здесь применяются ст. ст. 195 - 206 ГК (см. коммент. к этим статьям).

Статья 1074. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет

Комментарий к статье 1074

1. Дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет определяется ст. 26 ГК, которая несколько ограничивает их возможности по осуществлению гражданских прав, исполнению соответствующих обязанностей. Тем не менее подростки, достигшие 14 лет, по общему правилу самостоятельно несут ответственность за причиненный ими вред. Поэтому к ним полностью применимы общие положения ГК, посвященные обязательствам из причинения вреда. Другими словами, они несут ответственность за причиненный ими вред на общих основаниях. На несовершеннолетних старше 14 лет распространяются и правила, предусмотренные п. п. 1, 2 ст. 1078 ГК. Особое значение для подростков имеют требования, содержащиеся в п. 2 этой статьи, поскольку чаще всего именно они, будучи в нетрезвом состоянии, одурманенные алкоголем, наркотиками, токсическими веществами, становятся агрессивными, склонными к причинению имущественного вреда, вреда здоровью или морального вреда. Поскольку подросток этого возраста может быть владельцем транспортных средств, в частности автомашины, т.е. источника повышенной опасности, на него распространяется действие ст. 1079 ГК (см. коммент. к этой статье). К несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет, совершившим преступление, могут быть применены принудительные меры воспитательного воздействия. Одна из них, предусмотренная п. 2 ст. 90 УК, заключается в обязанности загладить причиненный вред. При этом в соответствии с п. 3 ст. 91 УК учитывается имущественное положение несовершеннолетнего и наличие у него соответствующих трудовых навыков. Поэтому надо полагать, что загладить - означает возместить причиненный ущерб своим имуществом или трудом. При этом суду, рассматривающему уголовное дело, надлежит руководствоваться как общими правилами ГК, посвященными обязательствам из причинения вреда, так и требованиями комментируемой статьи. Если у совершившего преступление несовершеннолетнего, к которому суд применил п. 2 ст. 90, п. 3 ст. 91 УК, нет имущества, достаточного для возмещения причиненного им вреда, имеет смысл выделить из уголовного дела иск потерпевшего о возмещении ему причиненного вреда. Если такое имущество есть, иск целесообразно рассмотреть одновременно с уголовным делом, в котором потерпевший будет истцом, а законный представитель несовершеннолетнего - ответчиком. При этом следует иметь в виду, что при отсутствии у совершившего преступление воспитанника детского учреждения, заменившего ему семью, средств для возмещения причиненного им ущерба, имущественную ответственность несет это учреждение.

2. Общее правило о самостоятельной ответственности несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет за причиненный им вред имеет исключение. Оно сводится к обязанности родителей, лиц, их заменяющих, возместить причиненный вред при условии, если у подростка нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда. К доходам несовершеннолетнего относятся все виды вознаграждения за его труд, интеллектуальную, предпринимательскую и другую деятельность, основанную на законе; пенсия за умершего кормильца, причитающиеся ему алименты и прочие платежи. В имущественную массу, на которую можно обратить взыскание, входят принадлежащие несовершеннолетнему движимые и недвижимые объекты его собственности, ценные бумаги, вклады, пай, доли в капитале и т.д. Перечень этого имущества не ограничен, а потому его составляющие зависят от конкретной ситуации, возраста подростка, степень материальной обеспеченности которого чаще всего увеличивается по мере его взросления. Что же касается понятия "достаточное" применительно к доходу или имуществу, то оно по своей сути совпадает с аналогичным термином, употребляемым в п. 4 ст. 1073 ГК (см.

коммент. к этой статье). Однако при этом возможны варианты, когда, во-первых, у несовершеннолетнего, достигшего 14 лет, вообще ничего нет, во-вторых, он получает и имеет так мало, что о самостоятельном возмещении причиненного им вреда говорить не приходится. Поэтому п. 2 комментируемой статьи предусматривает обязанность родителей, заменяющих их лиц возместить причиненный вред либо полностью, либо в недостающей его части. При этом не имеет значения, причинен ли вред имущественного характера, моральный вред или пострадало здоровье физического лица. В любом случае приходится иметь дело с возмещением вреда имущественного характера, осуществляемым в соответствии со ст. 1082 ГК (см. коммент. к этой статье).

Пункт 2 комментируемой статьи не определяет, от чего зависит выбор одного из двух вариантов погашения долга, возникшего в результате причинения вреда несовершеннолетним подростком. По всей вероятности, главное в таких случаях - степень материальной обеспеченности причинителя вреда. Вместе с тем нельзя не учитывать и размер причиненного вреда, и мотивацию тех поступков, действий, которые способствовали причинению вреда, и т.п. Не на последнем месте в числе обстоятельств, влияющих на объем средств, взыскиваемых с несовершеннолетнего и его родителей, заменяющих их лиц, и степень вины в случившемся как последних, так и самого причинителя вреда, а также потерпевшего (см. коммент. к ст. 1083). При этом следует иметь в виду, что п. 2 ст. 27 ГК освобождает родителей, усыновителей, попечителя от ответственности за вред, причиненный эмансипированным подростком, достигшим 16 лет, поскольку в момент причинения вреда он действовал как лицо, обладающее полной дееспособностью. При возмещении вреда, причиненного несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет, независимо от того, возмещен ли вред родителями, лицами, их заменяющими, полностью или частично, последним предоставляется возможность доказать, что вред возник не по их вине (см. коммент. к п. 1 ст. 1073).

Несколько иначе регламентирует абз. 2 п. 2 комментируемой статьи обязанности по возмещению вреда, причиненного подростком, лишившимся родительского попечения, а потому находящимся на полном государственном попечении одного из детских учреждений, наделенных обязанностью возместить причиненный воспитанником вред (см. коммент. к п. 2 ст. 1073). Мысль об отсутствии у него достаточных для возмещения средств абз. 2 п. 2 комментируемой статьи лишь презюмируется. Однако предоставление этому учреждению возможности возместить вред не только полностью, но и частично дает основание думать, что и воспитанник принимает участие в расходах. В противном случае появятся предпосылки для полной безнаказанности причинителя вреда, что не способствует его правильному воспитанию. Что же касается возможности учреждения доказать свою невиновность, то она определяется правилами, сформулированными п. 1 ст. 1073 ГК (см. коммент. к этой статье). Однако если при причинении вреда малолетним о его вине говорить не приходится вовсе, то вина подростка как причинителя вреда не может не приниматься во внимание. Мало того, его самостоятельность в действиях и поступках, нанесших вред, несомненно, влияет на его ответственность за происшедшее. Поэтому при наличии ярко выраженной вины причинителя вреда - воспитанника одного из детских учреждений, заменившего ему семью, которому 14 лет и более, позволителен вывод об отсутствии вины этого учреждения.

Поскольку несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет обладают достаточной самостоятельностью, ГК специально не выделяет надзор за ними в качестве отдельного и самостоятельного основания для возложения ответственности за причиненный ими вред в стенах детского учреждения любого профиля.

Особый смысл при возмещении вреда, причиненного подростком - воспитанником детского учреждения, приобретает возможность этого учреждения предъявить регрессный иск к лицу, чьей непосредственной и профессиональной обязанностью является воспитание несовершеннолетнего (педагогу, воспитателю и пр.). Но и здесь действует

правило, предусмотренное п. 4 ст. 1081 ГК, исключающее предъявление регрессного иска к причинителю вреда (см. коммент. к этой статье).

3. Если обязанности по возмещению вреда, причиненного малолетним, не прекращаются ни с достижением им совершеннолетия, ни после того, как он стал обладателем имущества, достаточного для погашения долга, то иначе обстоит дело, когда вред причиняют дети, достигшие 14 лет. Как только такому причинителю вреда исполнится 18 лет, его родители, усыновители, попечитель, а также заменяющие их лица, в том числе детское учреждение, полностью освобождаются от обязанности возместить вред. То же самое происходит, когда у причинившего вред подростка появились достаточные для возмещения вреда средства (см. коммент. к п. 4 ст. 1073). И наконец, третьим по счету основанием для освобождения лица, обязанного в соответствии с требованиями ГК возмещать причиненный несовершеннолетним вред, служит приобретение им полной дееспособности в случаях, предусмотренных законом (см. коммент. к п. 2 ст. 21, ст. 27, абз. 2 п. 4 ст. 1073).

Статья 1075. Ответственность родителей, лишенных родительских прав, за вред, причиненный несовершеннолетними

Комментарий к статье 1075

Лишение родительских прав представляет собой меру семейно-правовой ответственности за нарушение родителями (одним из них) прав своего ребенка и, главное, права несовершеннолетнего на воспитание в семье. О прямой связи утраты родительских прав по суду с семейным воспитанием свидетельствует любое из перечисленных ст. 69 СК оснований лишения родительских прав. Но, будучи ответственностью за противоправное поведение, лишение родительских прав есть дополнительное обременение для того, кто ее заслужил. Вот почему лица, лишенные родительских прав, теряют не только право на личное воспитание своих детей, но и все другие права, основанные на факте родства с ребенком. Вместе с тем за ними сохраняются некоторые обязанности как своеобразная кара за содеянное, в частности обязанности по содержанию своего ребенка. В качестве еще одной обязанности, которая сохраняется за лицами, лишенными родительских прав, выступает их обязанность возместить вред, причиненный их несовершеннолетними детьми. Тем самым на них возлагается дополнительное бремя за ненадлежащее воспитание своих детей, отсутствие всякого надзора за ребенком, элементарной заботы о его жизненно важных потребностях. Другими словами, речь всегда идет о последствиях ненадлежащего осуществления родительских обязанностей, что прямо или косвенно способствовало случившемуся. Такую ответственность ранее действовавший ГК не предусматривал. Ее появление говорит о стремлении воздействовать на определенную категорию родителей с помощью норм гражданского права. Однако прибегать к такой ответственности суд не обязан. Налицо всего лишь предоставляемое ему комментируемой статьей право, которое используется в зависимости от конкретных обстоятельств дела (вина родителя, характер его поведения, возраст ребенка и т.п.).

Комментируемая статья касается несовершеннолетних причинителей вреда любого возраста, будь то малолетний ребенок или подросток. Это означает, что суд, возлагая ответственность на лиц, лишенных родительских прав, за вред, причиненный их несовершеннолетними детьми, применяет правила, ориентирующие на учет возраста несовершеннолетнего причинителя вреда, т.е. ст. ст. 1073, 1074 ГК. Причем ответственность за причиненный им вред лишенные родительских прав лица несут независимо от того, где находился их ребенок после вынесения судом соответствующего решения (на опеке, попечительстве, в приемной семье или детском учреждении любого профиля и назначения). Никаких исключений на этот счет комментируемая статья не делает. Отсюда позволителен вывод, что на применение данной нормы не влияет и

усыновление, тем более что поступки усыновленного чаще всего - результат неправомерного поведения в прошлом его кровных родителей. Правда, здесь не исключается наличие смешанной вины как бывших, так и настоящих родителей (усыновителей) как воспитателей. В любом случае комментируемая статья применяется не вообще к лицам, лишенным родительских прав, а лишь к тем, кто утратил родительские права в отношении конкретного ребенка, чье имя, отчество, фамилия, дата рождения обозначены в решении суда. Если почему-либо других несовершеннолетних детей лишение родительских прав их матери или отца не коснулось, нормы комментируемой статьи не применяются.

Ответственность за причинение вреда, причиненного несовершеннолетним, возлагается на лицо, лишенное родительских прав, лишь в течение 3 лет. За точку отсчета здесь берется дата вступления судебного решения о лишении родительских прав в законную силу. Тем самым комментируемая статья распространяет общие правила об исковой давности на требования, вытекающие из семейных отношений, что противоречит п. 1 ст. 9 СК. Вместе с тем использование исковой давности в делах подобного рода подрывает саму идею об усилении ответственности родителей за ненадлежащее семейное воспитание своих детей, заложенную в комментируемой статье, тем более что ущерб воспитанию ребенка эта категория родителей, как правило, причиняет задолго до лишения их родительских прав. Серьезные дефекты так называемого воспитания ими своих детей дают о себе знать много позже. Поскольку требование о соблюдении 3-летнего срока носит категорический характер, его выполнение обязательно и расширительному толкованию не подлежит. Выделение в качестве самостоятельной статьи, посвященной ответственности лиц, лишенных родительских прав, не означает, что все другие правила, связанные с выполнением обязательств вследствие причинения вреда, их не касаются. В подобного рода случаях применимы как общие, так и конкретные положения ГК о возмещении вреда, поскольку комментируемая статья никаких оговорок на этот счет не делает.

Статья 1076. Ответственность за вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным

Комментарий к статье 1076

1. Гражданин может быть признан недееспособным судом в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством, при наличии оснований, установленных в гражданском законодательстве (см. коммент. к ст. 29). Поскольку таким основанием является психическое расстройство, вследствие которого гражданин не может понимать значения своих действий или руководить ими, то у него отсутствуют такие психические качества, как воля и вина. Следовательно, будучи признанным недееспособным, такой гражданин утрачивает и такой ее элемент, как деликтоспособность, т.е. способность отвечать за причиненный вред.

Юридически значимые действия за такого гражданина совершает его опекун (см. коммент. к ст. ст. 31 - 40). Поэтому обязанность возмещать вред, причиненный недееспособным гражданином, возлагается законом на его опекуна или организации, обязанные осуществлять надзор за недееспособным гражданином (см., например, Положение об общежитиях для лиц, страдающих психическими расстройствами, утративших социальные связи, утвержденное Постановлением Правительства РФ от 25.05.1994 N 522 <1>).

<1> СЗ РФ. 1994. N 6. Ст. 606.

2. Опекун и такое учреждение отвечают за причиненный вред лишь при наличии своей вины, которая презюмируется. Если обязательство по возмещению вреда носит длящийся характер, то последующее признание гражданина дееспособным не является основанием для перемены должника в деликтном обязательстве, поскольку вред был причинен в момент, когда гражданин был недееспособным. Возложение законом обязанности по возмещению такого вреда на другое лицо, представляя собой развитие общей нормы п. 1 ст. 1064 ГК, опирается на виновную ответственность опекуна или организации, которые ненадлежащим образом исполняли свои обязанности по надзору за недееспособным, допустив причинение им вреда (см. разд. III, IV Закона РФ от 02.07.1992 N 3185-1 "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании" (в ред. от 22.08.2004) <1>, а также Положение об учреждениях, оказывающих внебольничную и стационарную психиатрическую помощь и Положение о лечебно-производственных государственных предприятиях для проведения трудовой терапии, обучения новым профессиям и трудоустройства на этих предприятиях лиц, страдающих психическими расстройствами, включая инвалидов, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 25.05.1994 N 522).

<1> Ведомости РФ. 1992. N 33. Ст. 1913; СЗ РФ. 1998. N 30. Ст. 3613; 2002. N 30. Ст. 3033; 2003. N 2. Ст. 167; 2004. N 27. Ст. 2711; N 35. Ст. 3607.

3. В целях защиты интересов потерпевшего суд может вынести решение о возмещении вреда полностью или частично за счет имущества недееспособного причинителя вреда. Это допускается при наличии следующих обстоятельств: а) смерть опекуна или отсутствие у него достаточных средств для возмещения вреда; б) наличие таких средств у недееспособного гражданина; в) такое соотношение имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, при котором возмещение вреда за счет средств недееспособного существенно не ухудшит его положения, но покроет нужду потерпевшего. Суд может учесть и другие обстоятельства, которые, в отличие от вышеперечисленных обязательных, являются факультативными.

Статья 1077. Ответственность за вред, причиненный гражданином, признанным ограниченно дееспособным

Комментарий к статье 1077

Ограничение гражданской дееспособности допускается по основаниям, предусмотренным в гражданском законодательстве, и в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством (см. коммент. к ст. 30). Целью такого ограничения является охрана законных прав и интересов лиц, о которых гражданин обязан заботиться в силу указаний СК. Поэтому ограничение дееспособности направлено только на один ее элемент - сделкоспособность, ограничивая ее в пределах, установленных в ст. 30 ГК, но никак не изменяет ее второй элемент - деликтоспособность. Поэтому специальная норма, регулирующая отношения по возмещению вреда, повторяет общую норму ст. 30 ГК, согласно которой вред, причиненный гражданином, признанным судом ограниченно дееспособным, возмещается самим причинителем вреда.

Статья 1078. Ответственность за вред, причиненный гражданином, не способным понимать значения своих действий

Комментарий к статье 1078

1. Неспособность понимать значение своих действий или руководить ими свидетельствует об отсутствии вины у причинителя вреда, поэтому общее правило гласит, что юридически деликтоспособный гражданин при наличии данного обстоятельства не несет ответственности за причинение вреда.

Было бы, однако, несправедливо переложить риск претерпевания вредоносных последствий целиком на потерпевшего, особенно если речь идет о причинении вреда, повлекшего утрату гражданином возможности получения средств к существованию. Поэтому в случае причинения вреда жизни или здоровью гражданина суд может по своему усмотрению, но с учетом обстоятельств, прежде всего имущественного положения как причинителя вреда, так и потерпевшего, полностью или частично обязать причинителя вреда возмещать этот вред (см. коммент. к § 2 гл. 59).

2. В то же время из общего правила, сформулированного в п. 1 комментируемой статьи, есть исключения. В зависимости от того, что послужило причиной неспособности гражданином понимать значение своих действий или руководить ими, эти исключения сформулированы соответственно в п. п. 2 и 3 комментируемой статьи и представляют собой специальные нормы по отношению к норме, содержащейся в ее п. 1.

Одна причина неспособности понимать значение своих действий - употребление спиртных напитков, наркотических веществ или иные действия, имеющие волевой характер (например, самогипноз), иными словами, когда причинитель вреда сам, по своей воле привел себя в такое состояние, а не был насильно, под угрозой, в результате обмана, т.е. против воли, приведен в такое состояние другим лицом. Обстоятельство, послужившее такой причиной, никоим образом не свидетельствует об отсутствии вины причинителя вреда, но, наоборот, является отягчающим ее обстоятельством. Поэтому в данной ситуации причинитель вреда отвечает за свои действия на общих основаниях.

Другая причина - психическое расстройство гражданина, что явно свидетельствует об отсутствии его вины и по существу является основанием для судебного признания такого гражданина недееспособным. Поэтому специальное регулирование при наличии этого обстоятельства опирается на факт бездействия тех лиц из числа близких родственников, которые вправе, хотя не обязаны, согласно Закону РФ "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании", требовать в судебном порядке признания такого гражданина недееспособным и установления над ним опеки (см. коммент. к ст. ст. 29, 31 - 40). Поэтому суду предоставлено право возложить обязанность возместить вред, причиненный психически нездоровым гражданином, на таких родственников. При этом в комментируемой статье установлены требования, которым должны отвечать эти лица на момент причинения вреда: а) они должны быть ближайшими родственниками: родители совершеннолетних детей (вред, причиненный несовершеннолетними, возмещается по правилам ст. ст. 1073 - 1075 ГК), дети, супруг или супруга; б) совершеннолетие и наличие трудоспособности; в) совместное проживание с причинителем вреда. Обязательным условием для возложения такой обязанности, по смыслу комментируемой статьи, является знание такими лицами факта психического расстройства своего близкого родственника, однако в этой статье не установлена презумпция в отношении знания или незнания, поэтому трудно сказать, на кого возлагается бремя доказывания данного обстоятельства.

Статья 1079. Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих

Комментарий к статье 1079

1. Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих, относят к особой или к специальной в силу происхождения вреда, который обусловлен воздействием источника повышенной опасности. Особая

природа вреда объективно требует применения специального состава, поскольку общие условия объективно возлагают риск такого вреда на потерпевшего, что вряд ли отвечает принципам гуманности и справедливости. Специальный характер ответственности обуславливает также и особый субъектный состав в обязательстве. В качестве обязанного лица по общему правилу выступает лицо, владеющее источником повышенной опасности на любом законном основании - собственник, унитарное предприятие или учреждение, арендатор, доверительный управляющий, а также лицо, уполномоченное доверенностью, распоряжением в форме административного акта на владение источником повышенной опасности. Перечень оснований правомерного владения таким источником носит в комментируемой статье неисчерпывающий характер.

2. Сравнение ст. 454 ГК РСФСР и комментируемой статьи показывает, что наряду с понятием "источник повышенной опасности" ныне применяется новый термин - "деятельность, создающая повышенную опасность для окружающих". Оба термина указывают на особый характер вреда с точки зрения его происхождения. Новый термин позволяет использовать более широкий подход к выявлению природы данного вреда, которая проявляется не только в прямой, но и опосредованной связи между действием и вредом, т.е. не только как прямое взаимодействие вещи или потерпевшего с объектом - источником повышенной опасности, но и косвенное его воздействие через загрязнение окружающей природной среды. В последнем случае это следствие деятельности субъекта. Таким образом, под источником повышенной опасности, согласно современной трактовке ГК, понимается не только собственно объект деятельности - вещь, но и сама деятельность - действия или бездействие владельца источника повышенной опасности.

ГК содержит примерный (неисчерпывающий) перечень видов такой деятельности, в который включены наиболее опасные виды. В то же время действующее законодательство содержит указание не только на виды деятельности, но и на перечень объектов, представляющих собой источники повышенной опасности (Закон об атомной энергии).

К сожалению, в нормативных актах редко используется прямое указание на определенный объект как на источник повышенной опасности или на определенную деятельность, создающую повышенную опасность для окружающих. Такое суждение можно вывести, опираясь на специальный (безвиновный) характер ответственности, а также на цели и смысл регулирования. Данный вывод позволяют сделать содержащиеся в нормативном акте положения, направленные на обеспечение безопасности, в том числе содержащие требования о лицензировании деятельности, о контроле и учете материалов, требования по безопасности ведения работ, в том числе специальные требования по транспортированию, хранению, утилизации отходов, по охране и защите производственного объекта, регулированию аварийных ситуаций и т.п. (см., например, Закон об оружии, Федеральные законы от 21.07.1997 N 116-ФЗ "О промышленной безопасности опасных производственных объектов" (в ред. от 09.05.2005) <1>, от 05.07.1996 N 86-ФЗ "О государственном регулировании в области генно-инженерной деятельности" (в ред. от 12.07.2000) <2>, от 08.01.1998 N 3-ФЗ "О наркотических средствах и психотропных веществах" (в ред. от 09.05.2005) <3>, транспортные уставы и кодексы и др.).

<1> СЗ РФ. 1997. N 30. Ст. 3588; 2000. N 33. Ст. 3348; 2003. N 2. Ст. 167; 2004. N 35. Ст. 3607; 2005. N 19. Ст. 1752.

<2> СЗ РФ. 1996. N 28. Ст. 3348; 2000. N 29. Ст. 3005.

<3> СЗ РФ. 1998. N 2. Ст. 219; 2002. N 30. Ст. 3033; 2003. N 2. Ст. 167; N 27 (ч. 1). Ст. 2700; 2004. N 49. Ст. 4846; 2005. N 19. Ст. 1752.

В природоохранном законодательстве используется понятие, близкое по смыслу к термину "источник повышенной опасности", например "опасные и особо опасные

промышленные объекты", среди них: установки по производству, обогащению, регенерации ядерного топлива, объекты и (или) полигоны по удалению и переработке радиоактивных отходов, боеприпасов и реакторных отсеков; установки по производству радионуклидов; объекты использования ядерно-взрывной технологии; крупные ускорительные комплексы для получения интенсивных пучков элементарных частиц высокоэнергетических ядер; медицинские центры, осуществляющие в широких масштабах радиоизотопные диагностические и терапевтические процедуры.

В настоящее время действует Положение об оценке воздействия намечаемой хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду в Российской Федерации, утвержденное Приказом Госкомэкологии России от 16.05.2000 N 372 <1>.

<1> БНА. 2000. N 31.

Иногда для квалификации объекта в качестве источника повышенной опасности недостаточно использовать качественный показатель, а необходимо опираться на количественные параметры - вес, объем, концентрация и т.п.

К источникам повышенной опасности можно отнести и любые иные объекты (например, животных). Однако бремя доказывания, что объект является таковым, лежит на истце. Основным критерием при этом является фактор повышенной опасности для окружающих вследствие объективной возможности выхода такого объекта (процесса) из-под контроля его владельца, т.е. риск. Именно риск повышенной опасности для окружающих обуславливает специальный состав в качестве основания возникновения обязательства по возмещению вреда. Этот состав не включает в себя условие вины.

3. Юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих, обязаны возмещать вред независимо от наличия вины. В зарубежном праве такую ответственность иногда именуют абсолютной или строгой, а само обязательство - квазиделиктом.

В отношении отдельных источников повышенной опасности устанавливается еще более строгий характер ответственности - исключительный. Это значит, что ответственность за причинение вреда таким источником возлагается на указанное в законе лицо, а все остальные лица, в том числе и виновные в причинении такого вреда, исключаются из числа обязанных лиц (см., например, гл. XII "Ответственность за убытки и вред, причиненные радиационным воздействием юридическим и физическим лицам, здоровью граждан" Закона об атомной энергии). Нормы, регулирующие ответственность за причинение ядерного вреда, носят специальный характер по отношению к нормам ст. 1079 ГК, поскольку строятся с учетом международно-правовых принципов. Помимо принципа исключительной ответственности она опирается на принципы ограниченной ответственности по размерам и срокам, ее канализирования на операторе ядерной установки, обязательном финансовом обеспечении, конгруэнтном пределу ответственности, исключения права на регресс, участия государства в возмещении вреда.

4. Владелец источника повышенной опасности может быть освобожден судом от ответственности в двух случаях: если он докажет, что вред причинен вследствие обстоятельств непреодолимой силы или умысла самого потерпевшего. В первом случае следует доказать: а) наличие обстоятельства; б) его чрезвычайность, т.е. крайне редкий характер и неожиданный характер; в) невозможность его предотвращения в данных обстоятельствах, в частности имеющимися в наличии средствами или ввиду состояния ответчика; г) причинную связь между этими обстоятельствами и причинением вреда.

В этих случаях риск невозмещения вреда несет сам потерпевший. Кроме того, п. 2 комментируемой статьи указывает еще на одно обстоятельство, которое позволяет возложить ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности, не на его законного владельца, а на лицо, которое неправомерно завладело источником повышенной опасности. Для этого требуется доказать в суде факт, что источник выбыл из

обладания законного владельца в результате противоправных действий другого лица (лиц). Бремя такого доказывания несет законный владелец. В то же время владелец не освобождается полностью от ответственности при наличии вины, выразившейся в том, что он не предотвратил возможность такого изъятия у него источника повышенной опасности, в частности не соблюдал установленные в специальных нормах и правилах по безопасности административных требований по его охране и защите. Если такие нормы не установлены, то отсутствие вины можно доказать, опираясь на аналогию п. 1 ст. 401 ГК. При решении вопроса о вине действуют презумпции, установленные отраслевым законодательством - гражданским, уголовным, административным.

При наличии вины владельца ответственность может быть возложена как на него, так и на другое лицо. По смыслу этой нормы в этом случае возникает обязательство с пассивной множественностью лиц (на стороне должника), которое регулируется правилами ст. 1080 ГК. Таким образом, появляется возможность снижения размера ответственности владельца источника повышенной опасности, хотя экономический риск неполучения должного с другого лица лежит на законном владельце.

Вина в форме грубой неосторожности самого потерпевшего по общему правилу также дает основание снизить размер ответственности владельца или освободить его от ответственности за причинение имущественного вреда (п. 2 ст. 1083 ГК).

5. Взаимодействие источников повышенной опасности способно причинить вред как другому лицу, так и их владельцам. В первом случае это совместное причинение вреда (сопричинение вреда), во втором - взаимное причинение вреда.

Сопричинение вреда в результате взаимодействия источников - частный случай совместного причинения вреда, при котором доказывается факт взаимодействия источников. В комментируемой статье содержится наиболее наглядный пример такого взаимодействия - столкновение транспортных средств. Представляется, однако, что иногда факт взаимодействия трудно доказать, например в случае сверхнормативных выбросов вредных веществ в атмосферу промышленными предприятиями, аварий на них, взаимодействия различных радиационных источников. В этой ситуации целесообразно опираться на такой показатель взаимодействия, как наличие взаимного вреда собственно у владельцев взаимодействующих источников, наряду с причинением вреда третьим лицам.

Таким образом, в п. 3 комментируемой статьи содержатся нормы, устанавливающие солидарную ответственность сопричинителей вреда в отношении третьего лица (в этом случае отношения регулируются по правилам ст. ст. 322 - 325 ГК) и указывающие на использование общих условий ответственности - для возмещения вреда друг другу (с отсылкой к ст. 1064 ГК). В последнем случае учитывается вина владельцев источника повышенной опасности. Так, если один из владельцев виновен, а другой нет, то вред возмещается первым последнему, а ответственность последнего не наступает вследствие отсутствия вины. Если виновны все сопричинители вреда, то размер ответственности каждого из них определяется по правилам ст. 1083 ГК с учетом формы вины каждого из них.

6. В ГК содержатся специальные статьи, регулирующие ответственность владельца источника повышенной опасности за причинение вреда. Так, ст. ст. 640 и 648 устанавливают ответственность соответственно арендодателя и арендатора в случае причинения вреда арендованным транспортным средством с предоставлением услуг по его эксплуатации и техническому обслуживанию или без таковых.

7. В то же время ответственность эксплуатирующей организации в области использования атомной энергии в силу ее исключительного характера носит еще более специальный характер по сравнению с общей ответственностью владельца источника повышенной опасности. Последний не несет ответственности, если, во-первых, правомерно передал такой источник во временное владение и пользование другому лицу и утратил возможность технического контроля за ним (например, в аренду, доверительное управление имуществом, на праве хозяйственного ведения или оперативного управления)

и, во-вторых, если он докажет, что источник выбыл из его обладания в результате противоправных действий других лиц. Перечень обстоятельств, освобождающих эксплуатирующую организацию от ответственности, содержащийся в Законе об атомной энергии, более узок по сравнению с тем, который содержится в ГК.

Статья 1080. Ответственность за совместно причиненный вред

Комментарий к статье 1080

1. Вред, явившийся нераздельным результатом неправомерных действий двух и более лиц, независимо от времени этих действий представляет собой совместно причиненный вред. При этом не обязательно, чтобы действия, причинившие вред, совпадали во времени. Норма рассчитана на ситуацию, когда неразделим сам вред, т.е. невозможно установить, какое из действий и в какой мере явилось причиной данного результата. Хотя в любом случае не следует забывать о том, что причинная связь между каждым из этих действий в отдельности и результатом должна быть прямой, а не опосредованной.

2. Сопричинители вреда отвечают перед потерпевшим солидарно. Это значит, что потерпевший вправе заявить требование о возмещении вреда как ко всем сопричинителям вреда совместно, так и потребовать возмещения в части или в целом от любого из них в отдельности (п. 1 ст. 322 ГК). В последнем случае исполнение обязанности по возмещению вреда одним из сопричинителей погашает обязательство полностью (п. 1 ст. 325 ГК) или в этой части. При неполном возмещении вреда одним из сопричинителей потерпевший вправе требовать возмещения вреда от остальных сопричинителей вреда - солидарных должников. Поскольку солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не исполнено полностью, сопричинители, возместившие вред только в части, не освобождаются от обязанности (п. 2 ст. 323 ГК).

Причинитель вреда, возместивший вред за оставшихся сопричинителей в целом или в части, превышающей его долю, установленную в соответствии со степенью вины каждого, имеет право обратного требования к другим сопричинителям по правилам п. 2 ст. 1081 ГК.

Неуплаченное одним из сопричинителей вреда в порядке регрессного требования исполнившему обязанность по возмещению вреда падает в равной доле на этого сопричинителя и на остальных. Иными словами, риск неисполнения одним и содолжников по регрессному требованию несут поровну все остальные.

3. Суд вправе применить правило о долевой множественности на стороне должника, если потерпевший заявит требование об этом и это требование будет отвечать интересам потерпевшего. В этом случае доли определяются по правилам п. 2 ст. 1081 ГК, т.е. в соответствии со степенью вины каждого из них. Это правило, однако, не применяется при совместном причинении вреда владельцами источников повышенной опасности в результате их взаимодействия (см. п. 3 ст. 1079 ГК).

Статья 1081. Право регресса к лицу, причинившему вред

Комментарий к статье 1081

1. Комментируемая статья является логическим завершением положения п. 1 ст. 1064 ГК, согласно которому обязанность возместить вред может быть возложена законом на лицо, не являющееся причинителем вреда, например на работодателя, заказчика по гражданскому договору, хозяйственное товарищество или производственный кооператив по правилу ст. 1068 ГК, на публичные образования за причинение вреда должностным лицом по правилам ст. ст. 1069 и 1070 ГК. В этом случае действует общее правило о праве

регрессного (обратного) требования такого лица к причинителю. В комментируемой статье содержится примерный перечень лиц, к которым можно обратиться с регрессным требованием: это работники, причинившие вред при исполнении ими служебных, должностных или иных трудовых обязанностей, лица, управляющие транспортными средствами.

В то же время в п. 4 комментируемой статьи содержится специальная норма, исключаяющая право на регресс для определенной группы лиц, возмещавших вред по основаниям, перечень которых носит исчерпывающий характер: это лица, отвечающие за вред, причиненный несовершеннолетним или недееспособным гражданином. Это объясняется тем, что несовершеннолетние в возрасте до 14 лет и недееспособные граждане недееспособны вследствие юридически признаваемого отсутствия вины в их неправомерных действиях. В случае же с несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет субсидиарная ответственность вызвана экономическими причинами. Невозможность самостоятельно удовлетворить требования по возмещению вреда потерпевшему логически порождает невозможность удовлетворить регрессные требования.

2. Если причинитель вреда отвечает за свои действия перед лицом, возместившим вред при условии вины, то действует презумпция его вины согласно п. 2 ст. 1064 ГК, однако в п. 3 комментируемой статьи установлено исключение, в силу которого применяется презумпция невиновности. Оно распространяется на регрессные требования публичных образований - государства (Российской Федерации или субъекта РФ) и муниципального образования при реализации ими права на регресс к должностным лицам органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры или суда. Это объясняется, прежде всего, тем, что такие действия могут квалифицироваться как административные правонарушения или преступные деяния, а регулирование в этих отраслях права опирается на презумпцию невиновности.

3. Объем регрессного требования соответствует размеру выплаченного возмещения (см. коммент. к ст. 1082), однако законом может быть установлен иной объем, как выше, так и ниже тех сумм, которые были выплачены потерпевшему.

4. Право регрессного требования возникает также при исполнении обязанности одним из солидарных содолжников, в силу указаний п. 2 ст. 325 ГК. Поскольку лица, совместно причинившие вред, по общему правилу отвечают солидарно, поэтому то из них, которое возместило за других совместно причиненный вред, также приобретает право регрессного требования к другим сопричинителям. Хотя регрессное обязательство, как правило, предполагает долевую множественность обязанной стороны, при которой доли считаются равными, в рассматриваемой ситуации доли равными не являются, размер доли каждого сопричинителя вреда зависит от степени его вины, и лишь при невозможности использования этого критерия (в частности, при безвиновной ответственности) доли считаются равными.

Статья 1082. Способы возмещения вреда

Комментарий к статье 1082

1. Комментируемая статья содержит общую норму, устанавливающую два способа возмещения вреда, которые можно также именовать формами возмещения вреда: в натуре (натуральной форме) и в форме возмещения убытков (денежной форме).

Под натурой понимается предоставление вещи того же рода и качества, а также исправление поврежденной вещи. Естественно, когда речь идет о родовых вещах, необходимо также использовать категорию "количество", как это делается, например, в формулировке договора займа. Когда вред причинен вещи, определенной индивидуальными признаками, то ее замена невозможна, если она погибла в результате действий причинителя вреда. Следовательно, иногда использовать натуральную форму

невозможно по объективным причинам. Объективно невозможно использовать натуральную форму и при возмещении вреда жизни или здоровью гражданина, морального вреда, поскольку это идеальные блага.

В этом случае возмещение вреда возможно только в денежной форме, которую принято именовать возмещением убытков.

2. Убытки - комплексное понятие, включающее в себя два элемента: реальный ущерб и упущенную выгоду.

Реальный ущерб - это утрата имущества или повреждение имущества, а также расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести на его восстановление (это любые накладные и иные расходы, непосредственно вызванные нарушением права, например, транспортные, экспертные, судебные и т.п., в том числе "будущие" расходы, например, на регистрацию права собственности на приобретенное взамен утраченного недвижимое имущество или расходы в связи с постановкой на технический учет). Истец обязан в суде привести доказательства реального ущерба. Суд обязывает возмещать не любые расходы, а разумные, т.е. необходимые. При этом действует установленная п. 3 ст. 10 ГК презумпция разумности действий лица, произведшего расходы. Следовательно, опровержение этой презумпции, доказывание "неразумности" превышения расходов - бремя ответчика.

Упущенная выгода - это неполученные доходы, на которые при отсутствии факта нарушения права лицо могло бы рассчитывать при обычных условиях гражданского оборота. Доказательства упущенной выгоды предъявляет в суде истец. При определении упущенной выгоды учитываются предпринятые кредитором (истцом) для ее получения меры и сделанные с этой целью приготовления (п. 4 ст. 393 ГК). Обычные условия гражданского оборота служат критерием для определения объема возмещения упущенной выгоды, это рыночные цены на товар с учетом условий времени и места.

В целом при определении убытков принимаются во внимание цены, существовавшие в том месте, где обязательство должно было быть исполнено, в день добровольного удовлетворения должником требования кредитора, а если требование добровольно удовлетворено не было - в день предъявления иска. Исходя из обстоятельств, суд может удовлетворить требование о возмещении убытков, принимая во внимание цены, существующие в день вынесения решения (п. 3 ст. 393 ГК). Это правило применяется, если цена на товар не определена в договоре или иное не предусмотрено законом (как, например, п. 3 ст. 424 ГК), иными правовыми актами.

3. Истец вправе заявить требование о возмещении вреда в той форме, которая ему наиболее удобна. Однако решение вопроса о форме возмещения входит в компетенцию суда.

Грамматическое толкование комментируемой статьи не позволяет применять одновременно оба способа в комбинации, поскольку союз "или" предполагает только альтернативный выбор. Из этого следует, что возмещение в натуре не дает права требовать возмещения упущенной выгоды. В то же время в объем убытков такое требование включается в силу п. 2 ст. 15 ГК. Таким образом, для истца более выгодным представляется возмещение убытков, поскольку этот способ позволяет возместить не только утрату или повреждение имущества, но и расходы, которые он понес или должен будет понести для восстановления нарушенного права, а также требовать возмещения упущенной выгоды. Для ответчика более выгоден способ возмещения в натуре, поскольку в этом случае он не только не возмещает упущенную выгоду, но и не возмещает в полном объеме расходы истца. Такое "асимметричное" регулирование явно нарушает права потерпевшего. Поэтому представляется разумным и справедливым, если суд, вынося решение о возмещении вреда, будет учитывать в числе иных обстоятельств дела величину расходов потерпевшего и присуждать возмещение вреда в форме убытков даже в том случае, если объективно возможно использование натуральной формы.

4. Когда суд возлагает на причинителя вреда обязанность возместить его в деньгах, возникает денежное обязательство. В этом случае за каждый день просрочки с момента, когда решение суда вступило в законную силу, если иной момент не указан в законе, и до фактической уплаты определенной судом суммы на нее начисляются проценты на основании п. 1 ст. 395 ГК. Проценты начисляются и в том случае, когда обязанность выплатить денежное возмещение устанавливается соглашением сторон (п. 23 Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ N 13/14).

5. Норма комментируемой статьи не применяется к отношениям по компенсациям, в том числе компенсации морального вреда (см. коммент. к ст. 1101).

6. Согласно ст. 1103 ГК, поскольку иное не установлено ГК, другими законами или иными правовыми актами и не вытекает из существа соответствующих отношений, правила о неосновательном обогащении подлежат применению также к требованиям о возмещении вреда, в том числе причиненного недобросовестным поведением обогатившегося лица. Опираясь на данную норму, судебная практика признает, что требование из неосновательного обогащения может быть заявлено и в случае причинения вреда, и в этом случае субсидиарно применяет нормы о неосновательном обогащении (п. 2 приложения к информационному письму Президиума ВАС РФ от 11.01.2000 N 49 "Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением норм о неосновательном обогащении" <1>).

<1> ВВАС РФ. 2000. N 3.

Статья 1083. Учет вины потерпевшего и имущественного положения лица, причинившего вред

Комментарий к статье 1083

1. В комментируемой статье формулируются основания, в силу которых обязательство по возмещению вреда не возникает вовсе, несмотря на наличие юридического состава, либо объем ответственности уменьшается по сравнению с тем "полным объемом", на который указывает п. 1 ст. 1064 ГК.

В качестве критериев для этого используется, во-первых, вина потерпевшего, а во-вторых, имущественное положение гражданина, причинившего вред.

Вина потерпевшего по-разному влияет на судьбу обязательства в зависимости от ее формы. ГК оперирует такими формами вины, как умысел и неосторожность (п. 1 ст. 401 ГК), выделяя в ряде случаев грубую неосторожность (например, ст. 697 ГК). Учитывая вину потерпевшего, законодатель принимает во внимание только его грубую неосторожность и умысел. В ГК традиционно не раскрывается содержание вины в целом и отдельных ее форм и видов, прежде всего потому, что вина по общему правилу не является мерилем гражданской ответственности. Поскольку ответственность в гражданском праве в целом опирается на презумпцию вины, то более актуально указать на те обстоятельства, которые доказывают ее отсутствие. Так, в силу п. 1 ст. 401 ГК лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Это правило, однако, не применимо к деликтам, поскольку причинение вреда не является нарушением обязательства как относительного правоотношения, а представляет собой нарушение абсолютного права, а следовательно, доказывание отсутствия вины или ее присутствия должно опираться на иные обстоятельства. Поэтому при определении понятия вины, ее форм и видов при рассмотрении деликтов необходимо обратиться к УК.

Однако если формы вины, предусмотренные в ГК, совпадают с формами вины, предусмотренными в УК (умысел и неосторожность), то видовая классификация

неосторожности различается. Так, в УК нет определения грубой неосторожности, а вина в форме неосторожности делится на легкомыслие и небрежность. Вина в форме умысла делится на прямой умысел и косвенный умысел.

Поскольку в ГК учитывается вина в форме умысла в целом, то ее видовые особенности не влияют на решение суда. Важно лишь, чтобы умысел имел целью причинение вреда самому потерпевшему, а не иной мотив. Сложность же в применении норм комментируемой статьи заключается в том, как понимать грубую неосторожность. При этом, видимо, придется опираться на те критерии, которые были выработаны правовой доктриной и применялись в судебной практике, в том числе в период действия УК РСФСР 1960 г., в частности на характеристику поведения лица, степень предвидения последствий такого поведения. Так, грубой неосторожностью может быть признано состояние алкогольного опьянения потерпевшего (п. 23 Постановления Пленума ВС РФ N 3).

Вина потерпевшего в форме грубой неосторожности может повлечь снижение размера возмещения либо отказ в иске. Категория грубой неосторожности используется в ГК (см. ст. ст. 693, 901 и др.) и в других случаях. Вместе с тем понятие грубой неосторожности, как и умысла, гражданское законодательство не раскрывает. УК содержит лишь общее понятие неосторожности, охватывающее две ситуации, которые различаются степенью предвидения вредоносных последствий.

Применительно к гражданскому правонарушению оценка действий потерпевшего с точки зрения формы вины оставлена на усмотрение суда. В Постановлении Пленума ВС РФ N 3 предусмотрено, что "вопрос о том, является ли неосторожность потерпевшего грубой небрежностью или простой неосмотрительностью, не влияющей на размер возмещения вреда, должен быть разрешен в каждом случае с учетом конкретных обстоятельств". Грубая неосторожность потерпевшего влечет только снижение размера возмещения в тех случаях, когда ответственность причинителя основывается на вине. Размер возмещения снижается в зависимости от степени вины причинителя и потерпевшего. В этих случаях нередко говорят о смешанной вине или смешанной ответственности.

2. Основанием для отказа в возмещении вреда служит виновное действие (бездействие) потерпевшего, при котором вина имеет форму умысла. Хотя в комментируемой статье отсутствует презумпция, ясно, что бремя доказывания вины в данном случае лежит на заинтересованной стороне, т.е. на причинителе вреда. Поскольку речь идет об умысле в целом, то основанием для отказа может служить любой из его видов: прямой умысел, когда лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность или неизбежность общественно опасных последствий своих действий и желало их наступления; и косвенный умысел, когда лицо, осознавая общественную опасность своих действий (бездействия), предвидя возможность наступления общественно опасных последствий, не желало их, но сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично (ст. 25 УК). Помимо доказывания вины необходимо установить причинно-следственную связь между таким виновным действием и возникновением вреда.

Общая норма п. 1 ст. 1083 ГК получила развитие в иных актах. Так, согласно ст. 54 Закона об атомной энергии вина потерпевшего в форме умысла служит основанием для освобождения от ответственности эксплуатирующей организации за вред, причиненный радиационным воздействием.

3. Виновные действия потерпевшего, при доказательстве его грубой неосторожности и причинной связи между таким действием и возникновением или увеличением вреда, являются основанием для уменьшения размера возмещения вреда. При этом такое уменьшение ставится в зависимость от степени вины. Понятие "степень вины" также не раскрывается в ГК, поэтому степень вины устанавливается судом в зависимости от обстоятельств дела.

4. Особое значение имеет учет вины потерпевшего в форме грубой неосторожности, когда имеет место безвиновная ответственность, например при причинении вреда источником повышенной опасности. В этом случае при отсутствии вины причинителя вреда (что должно быть доказано самим причинителем вреда) и наличия вины потерпевшего (что также доказывается причинителем вреда) размер возмещения не только должен быть уменьшен соразмерно степени такой вины, но в возмещении вреда может быть вовсе отказано.

Однако в законе это общее правило может быть изменено специальной нормой. В самом ГК содержится запрет на отказ в этой ситуации в возмещении вреда жизни и здоровью потерпевшего, а также исключается применение этого правила при возмещении вреда в связи со смертью кормильца, при возмещении дополнительных расходов, вызванных повреждением здоровья и при возмещении расходов на погребение.

В этой связи следует осторожно подходить к сложившейся ранее судебной практике, отраженной в п. 20 Постановления Пленума ВС РФ N 3, в котором указывается, что если вред здоровью причинен в результате взаимодействия источников повышенной опасности, то при решении вопроса об имущественной ответственности их владельцев друг перед другом судам следует иметь в виду следующее:

а) вред, причиненный одному из владельцев по вине другого, возмещается виновным;

б) при наличии вины лишь владельца, которому причинен вред, он ему не возмещается;

в) при наличии вины обоих владельцев размер возмещения определяется соразмерно степени вины каждого;

г) при отсутствии вины владельцев источников повышенной опасности во взаимном причинении вреда (независимо от его размера) ни один из них не имеет права на возмещение.

Если вина владельца, которому причинен вред, выражается в грубой неосторожности, положение п. "б" применять нельзя, поскольку оно в этом случае противоречит норме ГК, запрещающей отказ в возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина источником повышенной опасности при отсутствии вины у его владельца и грубой неосторожности потерпевшего. На него можно опираться лишь в том случае, если вина потерпевшего имеет форму умысла.

5. Если вред причинен гражданином при наличии вины в форме неосторожности, то суд вправе уменьшить размер возмещения вреда, используя такой критерий, как имущественное положение. Здесь речь идет, безусловно, о таком имущественном положении причинителя вреда, в силу которого его можно отнести к категории малоимущих граждан. Безусловно, к этой категории относятся нетрудоспособные в силу аналогии п. 4 ст. 1090 ГК. Важно иметь в виду, что суд не может выносить это суждение на основе сопоставления имущественного положения причинителя вреда и потерпевшего, так же как он не вправе на этом основании вовсе освободить первого от ответственности.

6. В судебной практике эта норма используется, в частности, в случае причинения вреда в состоянии необходимой обороны, когда превышены ее пределы. Хотя оборонявшийся в этом случае отвечает за вред, причинный нападавшему на общих основаниях, размер возмещения должен быть определен судом в зависимости от степени вины как потерпевшего, действиями которого причинен вред, так и причинителя вреда. При этом суд вправе принять во внимание имущественное положение лица, причинившего вред (см. п. 8 Постановления Пленума ВС РФ N 3).

§ 2. Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина

Статья 1084. Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина при исполнении договорных либо иных обязательств

Комментарий к статье 1084

1. Вред, причиненный жизни и здоровью гражданина, требует применения наряду с общими нормами специальных норм. Содержащиеся в настоящем параграфе специальные нормы приоритетны по отношению к общим нормам, содержащимся в § 1 гл. 59. Так, если общий подход исключает применение норм о деликте к случаям, когда стороны находятся в договорных отношениях, комментируемая статья формирует обязанность возместить такой вред, который возникает также в том случае, когда он причинен гражданину при исполнении им обязанностей, вытекающих из договора, или при исполнении им иных служебных обязанностей. В этом случае возникает специальный состав, который включает в себя все условия, предусмотренные в общих положениях ГК о деликтах, а также факт причинения вреда при исполнении трудовых, служебных и иных договорных обязанностей. При этом бремя доказывания такого факта возлагается на потерпевшего. Согласно п. 5 Постановления Пленума ВС РФ N 3 потерпевший представляет доказательства по поводу того, что вред возник при исполнении трудовых обязанностей как на территории предприятия, так и за ее пределами, а также во время следования к месту работы или с работы на транспорте, предоставляемом работодателем.

2. Под договорными отношениями прежде всего понимаются отношения, возникающие из трудового договора (контракта), поскольку наиболее распространены случаи причинения вреда на производстве, когда в качестве потерпевшего выступает работник, а обязанность возместить вред возлагается на работодателя.

В целях обеспечения исполнения обязательства по возмещению вреда применяется обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний. Закон о социальном страховании, направленный на совершенствование системы социального страхования в условиях рыночной экономики, опирается на ряд принципов, включая принципы экономической заинтересованности субъектов страхования в улучшении условий и повышении безопасности труда, снижения производственного травматизма и профессиональной заболеваемости и дифференцированность страховых тарифов в зависимости от класса профессионального риска. Обязательному социальному страхованию подлежат не только граждане, выполняющие работу на основании трудового договора (контракта), заключенного со страхователем, но и лица, осужденные к лишению свободы и привлекаемые к труду страхователем, а также лица, выполняющие работу на основании гражданско-правового договора, если в соответствии с данным договором страхователь обязан уплачивать страховщику страховые взносы.

Если сумма страхового обеспечения не покрывает вред в полном объеме, то застрахованное лицо вправе требовать возмещения вреда в недостающей части от лица, обязанного возместить вред.

Закон о социальном страховании отменил Правила возмещения работодателями вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанными с исполнением ими трудовых обязанностей, утвержденные Постановлением Верховного Совета РФ от 24.12.1992 N 4214-1 (в ред. от 24.07.1998) <1>, и занял место центрального акта при регулировании данных отношений.

<1> Ведомости РФ. 1993. N 2. Ст. 71; СЗ РФ. 1995. N 48. Ст. 4562; 1998. N 31. Ст. 3803.

3. Риск повреждения здоровья или гибели связан с выполнением служебных обязанностей, когда эти обязанности вытекают не из трудового договора, а из иных оснований. Такой профессиональный риск несут лица при исполнении обязанностей военной службы, службы в милиции, судьи, прокуроры и т.п. Возмещение вреда за причинение вреда жизни и здоровью таких лиц включено в комплекс мер по их социальной защите и рассматривается в соответствующих законах, среди которых Закон РФ от 18.04.1991 N 1026-1 "О милиции" (разд. VI) (в ред. от 22.08.2004) <1>, Федеральные законы от 27.05.1998 N 76-ФЗ "О статусе военнослужащих" (ст. 18) <2>, от 06.02.1997 N 27-ФЗ "О внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации" (разд. VIII) (в ред. от 22.08.2004) <3>, от 21.12.1994 N 69-ФЗ "О пожарной безопасности" (ст. ст. 8, 9) (в ред. от 22.08.2004) <4>, от 17.01.1992 N 2202-1 "О прокуратуре в Российской Федерации" (ст. 45) (в ред. 22.08.2004) <5>, от 20.04.1995 N 45-ФЗ "О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов" (ст. ст. 20, 21) (в ред. от 22.08.2004) <6>, от 12.08.1995 N 144-ФЗ "Об оперативно-розыскной деятельности" (ст. 16) <7>, от 08.05.1994 N 3-ФЗ "О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации" (в ред. от 30.06.2003) (ст. 23) <8>.

<1> Ведомости РСФСР. 1991. N 16. Ст. 503; Ведомости РФ. 1993. N 10. Ст. 360; N 32. Ст. 1231; СЗ РФ. 1996. N 25. Ст. 2964; 1999. N 14. Ст. 1666; N 49. Ст. 5905; 2000. N 31. Ст. 3204; N 46. Ст. 4537; 2001. N 1 (ч. 1). Ст. 15; N 31. Ст. 3172; N 32. Ст. 3316; N 53 (ч. 1). Ст. 5030; 2002. N 27. Ст. 2620; N 30. Ст. 3029; ст. 3033; 2003. N 2. Ст. 167; N 27 (ч. 1). Ст. 2700; N 28. Ст. 2880; N 50. Ст. 4847; N 52 (ч. 1). Ст. 5038; 2004. N 30. Ст. 3087; N 35. Ст. 3607.

<2> СЗ РФ. 1998. N 22. Ст. 2331.

<3> СЗ РФ. 1997. N 6. Ст. 711; 2004. N 35. Ст. 3607.

<4> СЗ РФ. 1994. N 35. Ст. 3649; 2002. N 30. Ст. 3033; 2004. N 35. Ст. 3607.

<5> СЗ РФ. 1995. N 47. Ст. 4472; 2002. N 40. Ст. 3853; 2004. N 35. Ст. 3607.

<6> СЗ РФ. 1995. N 17. Ст. 1455; 2004. N 35. Ст. 3607.

<7> СЗ РФ. 1995. N 33. Ст. 3349.

<8> СЗ РФ. 1994. N 2. Ст. 74.

В целях реализации обязательства из причинения вреда жизни и здоровью таких лиц также используется механизм обязательного страхования.

4. В комментируемой статье содержится изъятие из правила о соотношении юридической силы ГК и иных правовых актов, содержащих гражданско-правовые нормы, поскольку она допускает иное, по сравнению с нормами ГК, регулирование размера ответственности причинителя вреда, причем только в сторону его увеличения. Такое же соотношение устанавливается между нормами ГК и договором. В качестве примера можно привести некоторые нормы законов, устанавливающие компенсации сверх полного объема возмещения вреда, в частности Федеральный закон "О государственной защите судей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов".

Дополнительные компенсации предусмотрены также в законодательстве, регулирующем отношения в отдельных отраслях экономики: на федеральном железнодорожном транспорте, в угольной промышленности, энергетике и т.п. (см., например, ст. 22 Федерального закона от 20.06.1996 N 81-ФЗ "О государственном регулировании в области добычи и использования угля, об особенностях социальной защиты работников организаций угольной промышленности" (в ред. от 22.08.2004) <1>).

<1> СЗ РФ. 1996. N 26. Ст. 3033; 2004. N 35. Ст. 1607.

5. Некоторые положения федеральных законов, регулирующих вопросы ответственности из причинения вреда жизни и здоровью граждан, целесообразно применять в субсидиарном порядке к нормам настоящего параграфа гл. 59 ГК. Это относится, в частности, к положению Закона о социальном страховании, из которого следует презумпция иждивения несовершеннолетних детей.

6. Поскольку причинение вреда жизни и здоровью гражданина одновременно влечет физические и нравственные страдания гражданина, потерпевший вправе требовать наряду с возмещением вреда жизни или здоровью компенсации морального вреда (см. коммент. к § 4 гл. 59).

Статья 1085. Объем и характер возмещения вреда, причиненного повреждением здоровья

Комментарий к статье 1085

1. Принципиальный подход к определению характера и установлению объема возмещения вреда, причиненного повреждением здоровья, имеет целью возмещение тех имущественных убытков, которые возникают вследствие утраты трудоспособности и расходов на восстановление или поддержание здоровья, медицинскую, социальную и профессиональную реабилитацию. Поэтому возмещение имеет имущественный характер (денежный), а объем возмещения включает в себя две составляющие: 1) утраченный потерпевшим заработок и иные доходы; 2) расходы на лечение и прочие расходы, целевое назначение которых указано в комментируемой статье.

Сопоставление объема возмещения вреда здоровью с объемом возмещения убытков, установленное в ст. 15 ГК, позволяет выявить принципиальное сходство отдельных элементов в их структуре. Утраченный заработок и иные доходы схожи с упущенной выгодой, а расходы на лечение и сопутствующие расходы схожи с реальным ущербом в том его параметре, который включает в себя расходы на восстановление нарушенного права. Естественно, в объем возмещения вреда здоровью объективно невозможно включать оценку (стоимость) утраченного здоровья в денежном измерении, как это делается в отношении поврежденного или утраченного имущества (вещи) применительно к категории "убытки", а расходы на лечение имеют целью восстановление здоровья как идеального блага, а не имущественного права.

2. Под заработком понимается такой вид дохода, который гражданин получает по трудовому договору (контракту). В ТК вопросам заработной платы посвящена гл. 21, в которой заработная плата определяется как вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также выплаты компенсационного и стимулирующего характера (ст. 129). Иные доходы, в том числе от предпринимательской деятельности, входят в объем возмещения в том случае, если их утрата имеет прямую причинно-следственную связь с утратой трудоспособности. Так, подлежит возмещению неполученный доход от участия (трудовой деятельности) в производственном кооперативе, от выполнения работ, оказания услуг по гражданским договорам, авторским договорам заказа и т.п. В то же время неполучение дивидендов по акциям в АО не будет связано с утратой трудоспособности, так же как и неполучение доходов от иных ценных бумаг, поскольку эти доходы имеют другую природу. Такие неполученные доходы будут включены в состав возмещаемого вреда при условии, что потерпевший докажет, что он определенно мог бы их иметь, например ссылаясь на заключенный гражданский договор или поступившую к нему оферту на его заключение.

Не допускается уменьшение размера возмещения за счет назначенной потерпевшему пенсии, в том числе по инвалидности, пособий и иных подобных выплат независимо от времени их назначения, поскольку эти выплаты имеют другую природу. Они

представляют собой меры социальной защиты, посредством которых государство реализует свою социальную функцию, а соответствующие отношения не относятся к гражданско-правовым обязательствам. Также запрещено засчитывать в объем возмещения заработок (доход), который будет получен потерпевшим после увечья или иного повреждения здоровья. Условия назначения трудовой пенсии по инвалидности устанавливаются в гл. II "Условия назначения трудовых пенсий" Закона о пенсиях, где, в частности, говорится, что трудовая пенсия по инвалидности устанавливается в случае наступления инвалидности при наличии ограничения способности к трудовой деятельности III, II или I степени, определяемой по медицинским показаниям. При полном отсутствии у инвалида страхового стажа устанавливается социальная пенсия по инвалидности в соответствии с Федеральным законом от 15.12.2001 N 166-ФЗ "О государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации" (в ред. от 22.08.2004) <1>.

<1> СЗ РФ. 2001. N 51. Ст. 4831; 2002. N 30. Ст. 3033; 2003. N 27 (ч. 1). Ст. 2700; N 46 (ч. 1). Ст. 4437; 2004. N 19 (ч. 1). Ст. 1835; N 35. Ст. 3607.

3. Расходы на лечение и иные расходы, имеющие целью создание приемлемых условий существования потерпевшего с учетом тех новых потребностей, которые вызваны увечьем и иным повреждением здоровья (в комментируемой статье комплекс этих мероприятий определяется общим термином "помощь"), включаются в объем возмещения лишь в том случае, если установлено, что потерпевший, во-первых, нуждается в такой помощи и, во-вторых, не имеет права на их бесплатное получение. Порядок определения такой нуждаемости установлен в нормативно-правовых актах. В частности, совместным письмом Минтруда России от 16.01.2001 N 305-АО, Минздрава России от 18.01.2001 N 2510/562-01-32, Фонда социального страхования России от 18.01.2001 N 02-08/10-133П <1> разъяснены правила определения нуждаемости в постороннем (специальном медицинском и бытовом) уходе.

<1> Вестник государственного социального страхования. Социальный мир. 2001. N 3.

4. ГК допускает увеличение объема возмещения вреда, установленного в комментируемой статье по договору или законом. В частности, этот объем увеличен Законом о социальном страховании, согласно которому выплаты по обязательному социальному страхованию от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний включают в себя также единовременную страховую выплату застрахованному либо лицам, имеющим право на получение такой выплаты в случае его смерти, оплату отпуска (сверх ежегодно оплачиваемого отпуска, установленного законодательством РФ) на весь период лечения и проезда к месту лечения и обратно, стоимости проезда застрахованного, а в необходимых случаях также стоимости проезда сопровождающего его лица к месту лечения и обратно, их проживания и питания; обеспечение приспособлениями, необходимыми застрахованному для трудовой деятельности и в быту; оплату текущего и капитального ремонта специального транспортного средства и оплату расходов на горюче-смазочные материалы в случае обеспечения застрахованного таким транспортным средством.

5. В силу указаний ст. 12 Вводного закона, действие ст. ст. 1085 - 1094 ГК распространяется также на случаи, когда причинение вреда жизни и здоровью гражданина имело место до 1 марта 1996 г. (т.е. до введения в действие части второй ГК), но не ранее 1 марта 1993 г., при условии что причиненный вред остался невозмещенным.

Статья 1086. Определение заработка (дохода), утраченного в результате повреждения здоровья

Комментарий к статье 1086

1. Размер такого компонента в объеме возмещения вреда, как утраченный заработок (доход), определяется с помощью специального показателя - степени утраты потерпевшим трудоспособности (общей или профессиональной). Профессиональная трудоспособность - это способность человека к выполнению работы определенной квалификации, объема и качества. Степень утраты профессиональной трудоспособности - выраженное в процентах стойкое снижение способности потерпевшего осуществлять профессиональную деятельность. Если этот показатель определяется в 50%, то утраченный заработок также определяется как 50% среднего месячного заработка.

Степень утраты трудоспособности у потерпевшего устанавливается в учреждениях государственной службы медико-социальной экспертизы. Постановлением Минтруда России от 18.07.2001 N 56 утверждены Временные критерии определения степени утраты профессиональной трудоспособности в результате несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний (в ред. от 13.05.2005) <1>.

<1> БНА. 2001. N 36; 2004. N 6; N 24; БВС РФ. 2004. N 7; N 8; 2005. N 24.

В комментируемой статье содержится указание на виды доходов, которые учитываются при исчислении размера возмещения вреда здоровью, подтверждающие их документы, способ вычисления среднемесячного заработка (дохода).

При определении среднемесячного заработка или дохода в том случае, если до причинения вреда имели место устойчивые (постоянные, невременные) его изменения в сторону повышения (примерный перечень таких изменений приводится в п. 5 комментируемой статьи), должны учитываться новые показатели, т.е. заработок или доход, который потерпевший получил или должен был получить после соответствующего устойчивого изменения. В данной статье формулируется презумпция неустойчивости изменения.

2. Исчисление утраченного заработка в том случае, если на момент причинения вреда потерпевший не работал, требует иного подхода. Потерпевший вправе выбрать один из предложенных в п. 4 комментируемой статьи вариантов. Однако если потерпевший вообще не работал до момента причинения вреда и не обладает никакой квалификацией, то применение указанных в этом пункте способов вряд ли возможно. В то же время, как представляется, здесь можно было бы применить по аналогии правило п. 2 ст. 1087 ГК, т.е. исходить из установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации.

Величина прожиточного минимума устанавливается Федеральным законом от 24.10.1997 N 134-ФЗ "О прожиточном минимуме в Российской Федерации" (в ред. от 22.08.2004) <1>, а также Методическими рекомендациями по определению потребительской корзины для основных социально-демографических групп населения в целом по РФ и в субъектах РФ. Порядок разработки этих рекомендаций разработан в Постановлении Правительства РФ от 18.02.1998 N 214 <2>.

<1> СЗ РФ. 1997. N 43. Ст. 4904; 2000. N 22. Ст. 2264; 2004. N 35. Ст. 3607.

<2> СЗ РФ. 1998. N 8. Ст. 959.

Статья 1087. Возмещение вреда при повреждении здоровья лица, не достигшего совершеннолетия

Комментарий к статье 1087

1. Объем возмещения вреда, причиненного несовершеннолетнему, в части возмещения утраченного потерпевшим заработка (дохода) невозможно устанавливать, опираясь на общий критерий, используемый в ст. 1086 ГК, поскольку несовершеннолетний относится к категории нетрудоспособных, причем малолетние в возрасте до 14 лет - абсолютно нетрудоспособны, а несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет - относительно нетрудоспособны. У них появляется право на труд, но с установленными в трудовом законодательстве ограничениями, а по достижении 16 лет - также право быть членом кооператива. Кроме того, такие лица вправе при согласии родителей совершать такие сделки, которые могут составлять содержание предпринимательской деятельности (см. ст. ст. 26 и 27 ГК).

Поэтому законодатель по-разному подходит к определению объема такого возмещения в зависимости от соответствующей возрастной категории, к которой должен быть отнесен несовершеннолетний потерпевший в момент причинения вреда.

Объем возмещения вреда малолетним включает только расходы на лечение, медицинскую реабилитацию и т.п., вызванные повреждением здоровья. Объем возмещения вреда несовершеннолетнему в возрасте от 14 до 18 лет, помимо указанных расходов, включает в себя утраченный заработок (доход), который данное лицо имело на момент причинения вреда или могло бы иметь потенциально. В первом случае - возмещение утраченного заработка (дохода), исходя из его реального размера, но не менее установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации. Во втором - исходя из установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации.

2. Специальным основанием для последующего изменения размера возмещения в части утраченного заработка (дохода), помимо общих оснований, устанавливаемых в ст. 1090 ГК, является размер заработка, который получает несовершеннолетний, начавший свою трудовую деятельность после причинения вреда его здоровью. В этом случае размер возмещения должен быть увеличен, исходя из наиболее высокого из следующих показателей: реальный размер заработной платы, размер вознаграждения, установленный по занимаемой им должности, заработок работника той же квалификации по месту его работы.

3. Правило комментируемой статьи применяется и к несовершеннолетним, признанным в установленном порядке полностью дееспособными (п. 2 ст. 21 и ст. 27 ГК), поскольку категория лиц, к которым обращена норма (действие законодательства по кругу лиц), опирается не на такой критерий, как "дееспособность", а на критерий "недостижение совершеннолетия", т.е. достижение возраста 18 лет (п. 1 ст. 21 ГК).

Статья 1088. Возмещение вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца

Комментарий к статье 1088

1. В комментируемой статье устанавливается перечень лиц (кредиторов в обязательстве), имеющих право требования по возмещению вреда, причиненного жизни гражданина, и устанавливается срок, в течение которого причинитель такого вреда обязан его возмещать.

Поскольку результатом вреда, причиненного жизни гражданина, является его смерть, то такой потерпевший не может являться управомоченным субъектом в деликтном правоотношении, ибо со смертью гражданина прекращается его гражданская право- и дееспособность. В этом правоотношении не может быть правопреемства, поскольку право

требования в нем носит личный характер. Следовательно, причинитель вреда становится должником тех лиц, которым вред причинен им опосредованно, т.е. причинная связь устанавливается через факт смерти гражданина (причина), результатом которой являются имущественные утраты (ущерб) других лиц (следствие). Этот подход представляет собой исключение из общего правила прямой причинной связи в фактическом составе, обуславливающим возникновение деликтного обязательства (ответственности), поэтому круг таких лиц замкнут в ГК.

Во-первых, такими лицами могут быть только граждане, иные субъекты гражданского права в этот круг не включены. Во-вторых, это граждане, находившиеся на иждивении потерпевшего, т.е. получавшие или имевшие право на получение средств на свое содержание от потерпевшего (кормильца) к моменту его смерти и лишившиеся этого содержания в результате смерти потерпевшего. Такими лицами прежде всего являются те, которые имеют право на получение содержания в соответствии с положениями гл. 13 СК.

2. В комментируемой статье установлены две категории лиц, имеющих право на возмещение вреда: нетрудоспособные иждивенцы и трудоспособные иждивенцы.

Иждивенцы - это лица, получающие основные средства к существованию от другого лица или имеющие право на такое получение в силу закона. Иждивенство может опираться на указание закона или добрую волю лица, выплачивающего такое содержание. В силу закона такое право имеют нетрудоспособные члены семьи: дети (в том числе усыновленные), родители (в том числе усыновители), супруг или супруга. Добровольное иждивение предусмотрено для любого лица (моральное обязательство), однако юридическое право такое лицо приобретает только при наличии факта нетрудоспособности. Нетрудоспособными гражданами в силу указаний закона являются: а) несовершеннолетние граждане в возрасте до 18 лет, б) граждане, достигшие пенсионного возраста в соответствии с общей нормой ст. 7 Закона о пенсиях: женщины - с 55 лет, мужчины - с 60 лет, в) инвалиды III, II, I групп - в соответствии со ст. 8 Закона о пенсиях.

К трудоспособным иждивенцам относятся только лица, юридические трудоспособные, но временно не работающие на законном основании (учащиеся старше 18 лет, обучающиеся в учебных учреждениях по очной форме обучения) или вынужденно не работающие (лица, ухаживающие за нетрудоспособными иждивенцами потерпевшего). К вынужденно не работающим иждивенцам относятся только члены семьи потерпевшего, перечень которых носит неисчерпывающий характер в комментируемой статье. Статус члена семьи в СК не определен, однако его можно вывести, опираясь на законодательное определение семьи в Федеральном законе "О прожиточном минимуме в Российской Федерации", ст. 1 которого гласит, что "семья - это лица, связанные родством и (или) свойством, совместно проживающие и ведущие совместное хозяйство". Следовательно, не только один из родителей, супруг, но и любое лицо, отвечающее вышеперечисленным требованиям, вправе требовать содержания от причинителя вреда в силу того, что оно вынуждено ухаживать за теми иждивенцами умершего, которые нуждаются в постороннем уходе по заключению медицинских органов. К таким органам относятся учреждения государственной службы медико-социальной экспертизы или лечебно-профилактические учреждения государственной системы здравоохранения (ст. 7 Закона о социальном страховании). Вопросам медико-социальной экспертизы посвящена ст. 50 Основ законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан, утвержденных Верховным Советом РФ 22.07.1993 N 5487-1 (в ред. от 22.08.2004) <1>.

<1> Ведомости РФ. 1993. N 33. Ст. 1318; СЗ РФ. 2004. N 35. Ст. 3607.

Эти лица сохраняют право на возмещение вреда и после окончания ухода за нуждающимися в нем, если они сами стали нетрудоспособными в период осуществления такого ухода.

Перечень иждивенцев, нуждающихся в уходе, ограничен теми членами семьи, которые перечислены в данной статье. Нуждаемость в уходе опирается на такие два показателя: 1) недостижение возраста 14 лет; 2) состояние здоровья.

Иждивенство несовершеннолетних детей потерпевшего презюмируется и не требует доказательств (см. п. 2 ст. 7 Закона о социальном страховании), иждивенство других лиц требует доказательств, так же как требует доказательств и нуждаемость в уходе по состоянию здоровья.

3. Нормы комментируемой статьи рассчитаны на перспективу, поскольку в число лиц, имеющих право на возмещение вреда, попадают иждивенцы умершего, которые стали нетрудоспособными в течение последующих 5 лет после его смерти.

4. Из существа обязательства следует, что оно носит длящийся характер. Поэтому в п. 2 комментируемой статьи устанавливается срок, в течение которого должен возмещаться вред. При этом в одном случае он определяется достижением определенного возраста (для несовершеннолетних - достижение 18 лет). В другом случае он соотносится с другим сроком (для инвалидов - срок инвалидности). В третьем случае применяется комбинированный критерий, включающий оба вышеперечисленных (для учащихся старше 18 лет - до окончания учебы в учебных учреждениях по очной форме обучения (см. Закон РФ от 10.07.1992 N 3266-1 "Об образовании" и Федеральный закон от 22.08.1996 N 125-ФЗ "О высшем и послевузовском профессиональном образовании" <1>), но не более чем до 23 лет). В случае причинения вреда лицам, достигшим пенсионного возраста, срок определяется периодом жизни.

<1> СЗ РФ. 1996. N 35. Ст. 4135; 2000. N 29. Ст. 3001; N 33. Ст. 3348; 2002. N 26. Ст. 2517; 2003. N 2. Ст. 163; N 14. Ст. 1254; N 38. Ст. 2888; 2004. N 35. Ст. 3607; 2005. N 17. Ст. 1481; 2006. N 1. Ст. 10.

Статья 1089. Размер возмещения вреда, понесенного в случае смерти кормильца

Комментарий к статье 1089

1. Размер возмещения вреда лицу в случае утраты кормильца определяется той долей заработка (дохода), получаемого им в качестве содержания от кормильца, которую данное лицо имело или могло бы иметь при жизни кормильца. Для этого по правилам ст. 1086 ГК сначала устанавливается размер утраченного заработка (дохода) умершего, к которому приплюсовываются также получаемые им при жизни пенсия, пожизненное содержание и другие подобные выплаты. Затем определяется та доля, которой и должен соответствовать размер возмещения. Для определения доли используются два критерия: установленная в законе доля, соответствующая праву данного лица на получение алиментов (см. гл. 13 СК), и фактический размер получения. По смыслу комментируемой статьи размер возмещения должен определяться по большему показателю. Так, если фактическая доля содержания меньше той, которая полагается по закону, то размер возмещения определяется по закону, если же размер фактического содержания выше полагающейся по закону доли, то следует опираться на фактическую долю. Возмещение в размере фактической доли в случае ее превышения законной доли возможно, если это не ущемляет права других лиц, имеющих право на такое возмещение.

2. Правило, в силу которого в размер возмещения вреда не засчитываются социальные выплаты, и заработок (доход), и стипендия, получаемая лицами, утратившими кормильца, опирается на тот же компенсаторный принцип гражданской ответственности,

который лежит в основе общего правила, сформулированного в п. 2 ст. 1085 ГК. К таким социальным выплатам, в частности, относятся устанавливаемые в ст. 9 Закона о пенсиях трудовые пенсии по случаю потери кормильца.

3. По общему правилу установленный каждому потерпевшему размер возмещения вреда в дальнейшем не подлежит перерасчету. Однако из него есть исключение. Последующий перерасчет размера возмещения, в результате которого доля может быть уменьшена или увеличена, допускается в следующих двух случаях: 1) доля каждого из получающих возмещение должна быть уменьшена в целях выделения той доли, которая полагается новым сокредиторами, которыми являются ребенок, родившийся после смерти кормильца, и (или) лицо, назначенное ухаживать за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего кормильца; 2) доля каждого сокредитора увеличивается за счет доли лица, назначенного ухаживать за вышеперечисленными лицами, если необходимость в таком уходе отпадает. В обоих случаях расчет новых долей каждого должен опираться на те же показатели, что и первоначальный расчет.

4. Размер возмещения может быть увеличен на основании закона (см., например, Закон об социальном страховании, а также законы, в которых содержатся нормы, направленные на социальную защиту определенных категорий граждан в связи с их профессиональной принадлежностью) или договора между причинителем вреда и лицом, имеющим право требовать возмещения ущерба в результате смерти кормильца, или его законным представителем.

Статья 1090. Последующее изменение размера возмещения вреда

Комментарий к статье 1090

Поскольку обязанность возмещения вреда здоровью и жизни гражданина относится к длящимся обязательствам, то в течение его существования оно может быть изменено по требованию как кредитора, так и должника. Основанием для этого служат два обстоятельства: изменение степени утраты трудоспособности и изменение имущественного положения контрагента заинтересованной в таком изменении стороны.

Первое обстоятельство связано либо с ухудшением здоровья потерпевшего, либо с его улучшением. Вектор причинно-следственной связи между таким изменением здоровья должен совпадать с вектором такой связи в первоначальном юридическом составе, на основании которого возникло само обязательство. Процедура установления всех этих фактов аналогична той, которая предусмотрена для определения степени утраты трудоспособности в целом.

Улучшение имущественного положения причинителя вреда дает право потерпевшему требовать увеличения размера возмещения, если суд применил правило об учете имущественного положения гражданина - причинителя вреда и возмещение не достигает полного объема. В то же время законодатель опирается на это же правило и принцип справедливости, когда формулирует норму, по которой суд вправе уменьшить размер возмещения вреда по иску гражданина - причинителя вреда, если его имущественное положение ухудшилось. Однако данная норма предусматривает только два основания, обусловивших ухудшение имущественного положения гражданина, - его нетрудоспособность (достижение пенсионного возраста или инвалидность). Данное правило, так же как и норма п. 3 ст. 1083 ГК, не распространяется на случаи, когда вред был причинен умышленно.

Статья 1091. Увеличение размера возмещения вреда в связи с повышением стоимости жизни

Комментарий к статье 1091

1. Обязательство по возмещению вреда жизни и здоровью представляет собой денежное обязательство и поэтому, будучи длящимся, объективно подлежит изменению в стоимостном выражении в связи с инфляционными процессами в экономике. Поскольку суммы, выплачиваемые по такому обязательству, предназначены на содержание гражданина, они должны увеличиваться в той же пропорции, в которой повышается уровень стоимости жизни. Сейчас в этих целях используется критерий заработной платы, а индексом является законодательно установленная величина прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации. Этот показатель используется в различных целях, в частности для оценки уровня жизни населения в целях выполнения государством своей социальной функции, и рассчитывается исходя из стоимости потребительской корзины. Потребительская корзина устанавливается для основных социально-демографических групп населения в целом по Российской Федерации и в субъектах РФ с учетом природно-климатических условий, национальных традиций и местных особенностей потребления продуктов питания, непродовольственных товаров и услуг (ст. 3 Федерального закона "О прожиточном минимуме в Российской Федерации"). Постановлением Минтруда России N 36, Госкомстата России N 34 от 28.04.2000 утверждена Методика исчисления величины прожиточного минимума в целом по Российской Федерации (в ред. от 12.03.2001) <1>.

<1> Бюллетень Минтруда России. 2000. N 9; N 10; 2001. N 3.

Поскольку МРОТ в качестве индекса может использоваться в денежных обязательствах разной юридической природы (в том числе и для расчета суммы штрафов за административные правонарушения), при его повышении в законе указывается, к каким отношениям применяется повышенный индекс. Так, в ст. 3 Федерального закона от 19.06.2000 N 82-ФЗ "О минимальном размере оплаты труда" (в ред. от 26.11.2002) <1> указывается, что установленный в Законе МРОТ применяется исключительно для регулирования оплаты труда, а также для определения размеров пособий по временной нетрудоспособности. В целях исчисления платежей по гражданско-правовым обязательствам с 1 января 2001 г. МРОТ равен 100 руб.

<1> СЗ РФ. 2000. N 26. Ст. 2729; 2002. N 48. Ст. 4737.

2. Закон допускает использование специальных индексов. Они применяются, в частности, в отношениях по возмещению работодателями вреда, причиненного работнику. Субъекты РФ вправе устанавливать специальные индексы в тех же целях, но они не могут быть ниже тех, которые установлены в Федеральном законе от 24.11.1995 N 180-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в законодательные акты Российской Федерации о возмещении работодателями вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанными с исполнением ими трудовых обязанностей" (в ред. от 24.07.1998) <1>. Согласно ст. 3 этого Закона, в связи с повышением стоимости жизни в 1993 - 1994 гг. суммы возмещения вреда подлежали индексации пять раз, соответственно в 2,5; 1,9; 1,81; 1,9; 1,4 раза. Поскольку в последующем индексация сумм возмещения вреда должна проводиться в тех же размерах и в те же сроки, в которых производится перерасчет МРОТ, то фактически и в этих отношениях используется теперь общий индекс - МРОТ.

<1> СЗ РФ. 1995. N 48. Ст. 4562; 1998. N 31. Ст. 4562.

3. В ст. 1091 ГК содержится отсылка к ст. 318 "Увеличение сумм, выплачиваемых на содержание гражданина". Новая редакция этой статьи указывает, что эти суммы

индексируются с учетом уровня инфляции в порядке и случаях, которые предусмотрены законом (см. коммент. к ст. 318).

Статья 1092. Платежи по возмещению вреда

Комментарий к статье 1092

1. Поскольку социально-экономической целью возмещения вреда здоровью гражданина является выплата денежных сумм на его содержание, они должны выплачиваться периодически. ГК императивно устанавливается периодичность таких выплат в 1 месяц. Стороны не вправе самостоятельно изменять это условие. В исключительных случаях изменить сроки выплат вправе только суд, присудив единовременную выплату, но не более чем за 3 года вперед. При этом суд должен исследовать те причины, которые обусловили такое требование потерпевшего, поскольку они должны быть вескими, а также учесть возможности должника, с тем чтобы не нарушить его законные интересы.

2. Расходы на лечение - второй элемент, определяющий объем возмещения вреда здоровью, - как правило, выплачиваются единовременно. Однако в отношении дополнительных расходов допускается исключение, когда исполнение обязанности по их выплате может быть отложено исполнением на будущее время. Сроки устанавливаются судом на основании заключений медицинской экспертизы или по иным основаниям, перечень которых носит в статье неисчерпывающий характер.

3. Особый порядок выплат устанавливается Законом о социальном страховании.

Такие выплаты представляют собой обеспечение по страхованию и осуществляются страховщиком. Они включают в себя как единовременные, так и ежемесячные страховые выплаты.

Статья 1093. Возмещение вреда в случае прекращения юридического лица

Комментарий к статье 1093

1. Регулирование вопросов прекращения юридического лица в результате реорганизации предусматривает установление в законе гарантии кредиторам, поскольку помимо их воли у них появляется новый должник. Однако в отношении лиц, у которых реорганизуемое лицо является должником по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, эти гарантии представляются несколько ослабленными, так как существо обязательства не всегда позволяет потерпевшему требовать досрочного исполнения или его прекращения иным путем (в частности, зачетом встречного требования). Конструкцию досрочного исполнения можно использовать, опираясь на норму п. 1 ст. 1092 ГК в отношении возмещения такого вреда, суммы выплат по которым можно заранее высчитать, например причиненного несовершеннолетнему в возрасте от 14 до 18 лет в результате смерти кормильца. В этой ситуации риск потерпевшего можно было бы снизить гарантией иного рода, а именно установив солидарную ответственность вновь возникших юридических лиц.

Согласно ст. 60 ГК учредители (участники) юридического лица или орган, принявший решение о реорганизации юридического лица, обязаны письменно уведомить об этом потерпевшего. Если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизуемого юридического лица по данной обязанности, то вновь созданные юридические лица являются солидарными содолжниками перед потерпевшим.

2. Несмотря на то что прекращение юридического лица путем его ликвидации не предполагает правопреемства, в силу чего его обязательства погашаются, в отношении обязательств по возмещению вреда жизни и здоровью гражданина этого твердо сказать

нельзя, поскольку в силу ст. 64 ГК и комментируемой статьи предполагается их капитализация в целях последующих периодических выплат. Таким образом, у потерпевшего появляется новый должник. Нормы ГК не дают возможности выявить основание изменения на стороне обязанного лица: имеет ли здесь место сингулярное правопреемство или это обязанность, возникающая в силу закона. Капитализация таких платежей должна производиться по правилам, установленным законом или иными правовыми актами.

Некоторые вопросы, связанные с таким правопреемством, регулируются в Законе о социальном страховании.

Капитализация платежей возможна и в некоторых других случаях, установленных законом или иными правовыми актами.

Статья 1094. Возмещение расходов на погребение

Комментарий к статье 1094

Причинитель вреда, вызванного смертью потерпевшего, обязан возместить имущественный вред, вызванный расходами на погребение. Кредиторами по этому обязательству могут выступать любые лица, как физические, так и юридические, понесшие эти расходы и предоставившие соответствующие доказательства. Размер возмещения ограничивается необходимыми расходами, однако он не зависит от пособия на погребение, полученного гражданами, понесшими эти расходы, поскольку такие выплаты имеют природу социальной защиты (см. ст. 10 "Социальное пособие на погребение" Федерального закона от 12.01.1996 N 8-ФЗ "О погребении и похоронном деле" (в ред. от 10.01.2003) <1>). Здесь уместно использовать категорию "достойные похороны", сформулированную в ст. 1174 ГК.

<1> СЗ РФ. 1996. N 3. Ст. 146; 1997. N 26. Ст. 2952; 2000. N 33. Ст. 3348; 2003. N 2. Ст. 160.

§ 3. Возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ или услуг

Статья 1095. Основания возмещения вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги

Комментарий к статье 1095

1. Комментируемая статья указывает на виды вреда, подлежащего возмещению вследствие недостатков товара, работы или услуги, круг лиц, имеющих право требовать возмещения такого вреда, а также устанавливает специальный состав для возникновения обязательства.

2. В указанных обстоятельствах подлежит возмещению как вред, причиненный личности - жизни и здоровью гражданина, так и имущественный вред, причиненный гражданину или юридическому лицу. Таким образом, в зависимости от вида вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ или услуг, применяются нормы предыдущих параграфов гл. 59 ГК, а также положения о возмещении морального вреда. Если такой вред причинен гражданину-потребителю, то в силу указаний ст. 9 Вводного закона к данным отношениям применяются нормы Закона о защите прав потребителей и изданные в соответствии с ним иные правовые акты.

3. Требовать возмещения вреда вправе граждане и юридические лица независимо от того, состояли они или нет в договорных отношениях с продавцом или изготовителем

товара, лицами, выполнившими работу или оказавшими услугу. Потерпевшими признаются исключительно граждане-потребители или юридические лица, приобретшие товар, заказавшие работу или услугу в целях собственного потребления, а не для целей регулярного извлечения прибыли по правилам абз. 3 п. 1 ст. 2 ГК.

4. Специальный состав включает в себя, во-первых, особый характер обстоятельств, при которых причинен вред, во-вторых, устанавливает срок - период времени, в пределах которого должно иметь место причинение вреда. Состав является усеченным, так как в него не включается такое условие, как вина причинителя вреда. Что касается обстоятельств причинения вреда, то они включают в себя причинение вреда при обращении с вещью - товаром, результатом работы или при пользовании услугой. Неправомерные действия представлены двумя видами. Во-первых, это недостаток собственно товара, работы или услуги. В комментируемой статье указан примерный перечень видов таких недостатков: конструктивные, относящиеся к устройствам, и рецептурные, относящиеся к веществам. Во-вторых, это ненадлежащее исполнение информационной обязанности изготовителем товара или его продавцом, подрядчиком, исполнителем услуги, выразившееся в предоставлении недостоверной или недостаточной информации о товаре, работе, услуге.

По общему правилу бремя доказывания наличия недостатка (в частности, с предоставлением результатов экспертизы) возлагается на потерпевшего. Однако если на товар установлен гарантийный срок и вред причинен в течение действия этого срока, то действует презумпция ненадлежащего качества. В этом случае бремя доказывания надлежащего качества переданного товара возлагается соответственно на его изготовителя или продавца (см. п. 2 ст. 476 ГК). Ввиду отсутствия в комментируемой статье специальных норм, формулирующих презумпцию ненадлежащего качества выполненной работы или предоставленной услуги, и в случае наличия условия о гарантии качества в договоре между участниками деликтного обязательства норму п. 2 ст. 476 ГК целесообразно использовать в качестве аналогии закона.

Доказывание факта недостоверной или неполной информации лежит на потерпевшем, учитывая то, что определенная информация была ему предоставлена (например, письменная информация в инструкции по применению). В то же время в комментируемой статье не указывается на факт непредоставления информации по использованию товара, работы, услуги (в том числе безопасному), т.е. на факт неисполнения информационной обязанности в целом. Это, видимо, связано с невозможностью доказать отсутствие предоставления такой информации в любом случае, а использование при этом презумпции отсутствия информации открыло бы возможность для злоупотребления правом со стороны покупателя или заказчика. Тем не менее в п. 2 ст. 1097 ГК содержится механизм доказывания отсутствия информации с опорой на факт неисполнения обязанности изготовителем или продавцом товара указывать срок его годности или службы.

Необходимым условием возникновения обязательства является установление прямой причинной связи между возникшим вредом и неправомерным действием, т.е. доказывание того факта, что вред явился результатом проявления конструктивного, рецептурного или иного недостатка вещи, ненадлежащего качества услуги или неправильного использования, хранения и т.п. товара, результата подрядных работ или пользования услугой.

Срок (период) времени, в пределах которого должен иметь место деликт, устанавливается в ст. 1097 ГК.

Хотя в статье устанавливается безвиновная ответственность, она не является абсолютной, поскольку здесь присутствует такое традиционное основание освобождения от ответственности, как обстоятельства непреодолимой силы (см. ст. 1098 ГК).

Статья 1096. Лица, ответственные за вред, причиненный вследствие недостатков товара, работы или услуги

Комментарий к статье 1096

1. Указывая на лиц, к которым потерпевший вправе заявить свои требования по возмещению вреда, законодатель предоставляет ему право выбора в случае причинения вреда ненадлежащим качеством товара или непредоставления полной или достоверной информации о товаре. Свои требования потерпевший вправе обратиться либо к изготовителю товара, либо к его продавцу. Если вред причинен ненадлежащим качеством работы или услуги, а также вследствие непредоставления полной или достоверной информации о работе или услуге, то в этом случае вред возмещается лицом, производившим работу или оказавшим услугу.

2. Идентификация причинителя вреда может осуществляться с помощью таких средств индивидуализации товара, как товарный знак и знак обслуживания (см. Закон о товарных знаках), которые могут быть использованы при изготовлении товара, предложении товара к продаже, продаже товара и т.п. как самим правообладателем, так и лицом, которому это право будет передано по договору (чаще всего лицензионному). Однако вполне возможны случаи причинения вреда контрафактным товаром, т.е. в том случае, когда изготовитель (продавец) товара либо лицо, производящее работу или оказывающее услугу, несанкционированно использует чужой товарный знак или фирменное наименование.

3. ГК указывает на случаи, когда вред, причиненный ненадлежащим качеством вещи, переданной по договорному обязательству, возмещается стороной в договоре. Например, ст. 580 указывает на последствия причинения вреда вследствие недостатков такой вещи. Если вред причинен жизни, здоровью или имуществу одаряемого вследствие недостатков подаренной вещи, то он возмещается дарителем, если доказано, что недостатки: а) носят скрытый характер, б) возникли до ее передачи одаряемому, в) даритель хотя и знал о них, но не предупредил о них одаряемого. Нормы ст. 580 применяются в совокупности с нормами гл. 59 ГК, по отношению к которым носят специальный характер.

Это же правило распространяется на иные случаи причинения вреда вследствие недостатков вещи, переданной по договору в собственность безвозмездно, например при безвозмездной передаче вещи под выплату ренты.

Статья 1097. Сроки возмещения вреда, причиненного в результате недостатков товара, работы или услуги

Комментарий к статье 1097

1. Федеральным законом от 17.12.1999 N 213-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Гражданский кодекс Российской Федерации" <1> в комментируемую статью внесены изменения. Ранее в ней отсутствовал такой критерий определения срока, как срок службы товара. К сожалению, поправки не коснулись заголовка статьи, хотя его редакция не совсем удачна и входит в противоречие с ее содержанием. Прямой смысл наименования - указание на срок, в течение которого надлежит возместить соответствующий вред, а смысл содержания статьи указывает на совсем иное назначение срока.

<1> СЗ РФ. 1999. N 51. Ст. 6288.

2. В комментируемой статье устанавливается одно из условий возникновения обязательства - срок, в течение которого должен иметь место факт причинения вреда. Он

определяется периодом времени, соразмерным сроку годности или сроку службы товара (работы, услуги).

Это условие не применяется к отношениям по возмещению вреда, если потребитель не был осведомлен о сроках годности, сроках службы или ему не была предоставлена иная информация, на которую указывает п. 2 комментируемой статьи.

3. Срок годности определяется в ст. 472 ГК как срок, по истечении которого товар считается непригодным для использования по назначению. Он относится к императивным срокам, поскольку устанавливается законом, иными правовыми актами, обязательными требованиями государственных стандартов или другими обязательными правилами и не может быть изменен соглашением сторон. Императивный характер обусловлен объективным критерием: химическими, биологическими и т.п. качествами товара. Срок годности устанавливается для продуктов питания, медикаментов, бытовых химических товаров, парфюмерии и иных (см., например, Федеральные законы от 02.01.2000 N 29-ФЗ "О качестве и безопасности пищевых продуктов" (в ред. от 31.12.2005) <1> и от 22.06.1998 N 86-ФЗ "О лекарственных средствах" (в ред. от 29.12.2004) <2>). Срок годности товара относится к числу абсолютно определенных сроков, так как определяется периодом времени, исчисляемым со дня его изготовления, в течение которого товар пригоден к использованию, либо датой, до наступления которой товар пригоден к использованию (ст. 473 ГК).

<1> СЗ РФ. 2000. N 2. Ст. 150; 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 2; 2003. N 2. Ст. 167; N 27 (ч. 1). Ст. 2700; 2004. N 35. Ст. 3607; 2005. N 19. Ст. 1752; N 50. Ст. 5242; 2006. N 1. Ст. 10.

<2> СЗ РФ. 1998. N 26. Ст. 3006; 2004. N 35. Ст. 3607; 2005. N 1 (ч. 1). Ст. 25.

ГК формулирует обязанность продавца передать товар, на который установлен срок годности, с таким расчетом, чтобы он мог быть использован по назначению до истечения этого срока (в течение срока реализации товара). В договорных обязательствах срок годности служит условием, определяющим обязанность продавца передать товар надлежащего качества, поэтому он также служит в качестве критерия для определения срока обнаружения недостатков переданного товара. Сроки годности присутствуют также в обязательствах по производству работ и оказанию услуг.

Срок службы - срок, в течение которого изготовитель (исполнитель) обязуется обеспечивать потребителю возможность использования товара по назначению и нести ответственность за существенные недостатки, возникшие по его вине (п. 13 Постановления Пленума ВС РФ N 7). На товар, использование которого за пределами срока службы может представлять опасность для жизни или здоровья потребителя и окружающих, установлен общий срок в 10 лет, однако законом может быть определен порядок установления специальных сроков (технические нормы и правила по безопасности). Срок службы используется как критерий для установления обязанностей изготовителя товара по ремонту, техническому обслуживанию товара, изготовлению и поставке запасных частей после его снятия с производства, а также обязанности безвозмездного устранения таких недостатков, которые могут представлять опасность, в частности, в договоре бытового подряда.

4. Регулирование вопросов ответственности в связи с ненадлежащим качеством товара, работы или услуги требует учета сроков предъявления претензий. Эти сроки устанавливаются в Законе о защите прав потребителей. Разъяснения высшей судебной инстанции по применению данного Закона содержится в Постановлении Пленума ВС РФ N 7. Пункт 13 данного Постановления посвящен рассмотрению дел о возмещении вреда, причиненного жизни, здоровью или имуществу потребителя вследствие конструктивных, производственных, рецептурных или иных недостатков товара (работы, услуги), а также

вследствие непредоставления достоверной или полной информации о товаре (работе, услуге).

Статья 1098. Основания освобождения от ответственности за вред, причиненный вследствие недостатков товара, работы или услуги

Комментарий к статье 1098

Наряду с общими основаниями освобождения от ответственности причинителя вреда, которые установлены в ст. 1083 ГК, в комментируемой статье устанавливаются два специальных: 1) обстоятельства непреодолимой силы; 2) нарушение потребителем установленных правил пользования товаром, результатом работы, услуги или хранения товара или результата работы.

В обоих случаях бремя доказывания возлагается на ответчика. Он должен доказать, что причинение вреда имело место при чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельствах (см. коммент. к п. 3 ст. 401) или опровергнуть установленную в комментируемой статье презумпцию надлежащего пользования и хранения объекта. Второе основание освобождения от ответственности требует также ссылки на установленные правила пользования и хранения, которые могут следовать из нормативных актов, условий договора, гражданского обычая, а также быть обусловлены назначением вещи, являющейся товаром или результатом подряда. Основанием для освобождения от ответственности является доказанный факт использования товара или результата подряда за пределами срока их службы.

§ 4. Компенсация морального вреда

Статья 1099. Общие положения

Комментарий к статье 1099

1. Правила компенсации морального вреда, предусмотренные комментируемой главой, развивают и конкретизируют принципиальные положения, установленные ст. 151 ГК. Моральный вред определяется законом как нравственные или физические страдания, причиненные неправомерными действиями. Такого рода действия могут посягать на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайны), нарушать его личные неимущественные (право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства и другие неимущественные права в соответствии с законами об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности) либо имущественные права. В Постановлении Пленума ВС РФ N 10 разъясняется, что моральный вред, в частности, может заключаться в нравственных переживаниях в связи с утратой родственников, невозможностью продолжать активную общественную жизнь, потерей работы, раскрытием врачебной тайны, временным ограничением или лишением каких-либо прав, физической болью, связанной с причиненным увечьем, иным повреждением здоровья либо в связи с заболеванием, перенесенным в результате причиненных страданий, и др.

2. Комментируемая статья в более четкой форме закрепляет норму, введенную ст. 151 ГК. Отныне по общему правилу компенсируется моральный вред, причиненный нарушениями личных неимущественных прав (благ) гражданина. При нарушении имущественных прав моральный вред подлежит компенсации только в случаях, предусмотренных законом. Такого рода случаи по действующему законодательству составляют нарушения прав потребителей. В силу ст. 15 Закона о защите прав

потребителей моральный вред, причиненный потребителю вследствие нарушения изготовителем (исполнителем, продавцом) его прав, подлежит возмещению причинителем вреда при наличии его вины. Названный Закон регулирует весьма широкий круг отношений между потребителем-гражданином, заказывающим, приобретающим и использующим товары (работы, услуги) для личных бытовых нужд, с одной стороны, и предприятием, учреждением, организацией или гражданином-предпринимателем, осуществляющим изготовление и продажу товаров, выполнение работ и оказание услуг, - с другой. В Постановлении Пленума ВС РФ N 7 разъясняется, что отношения, регулируемые Законом о защите прав потребителей, в частности, вытекают из договоров купли-продажи; имущественного найма, в том числе бытового проката, безвозмездного пользования имуществом; найма (аренды) жилого помещения; по ремонтным работам и обеспечению коммунальными услугами; подряда; перевозки граждан, их багажа и груза; комиссии; хранения; из договоров на оказание разнообразных финансовых и консультационных услуг и других договоров. Более того, согласно ст. 14 данного Закона право требовать возмещения вреда, причиненного вследствие конструктивных, производственных, рецептурных и иных недостатков товара (работы, услуги), признается за любым потерпевшим потребителем, независимо от того, состоял он в договорных отношениях с исполнителем (продавцом) или нет. Закономерно, что компенсация моральных травм, нанесенных гражданам-потребителям нарушениями их имущественных прав, получила в судебной практике довольно значительное распространение.

3. Вред имущественный и вред моральный - отличные друг от друга последствия неправомерных деяний. Для нарушений личных неимущественных прав (благ) убытки нехарактерны, хотя полностью не исключаются (например, опорочение чести, достоинства и деловой репутации влечет отказ от заключения издательского договора, срывает концерт и т.п.), и в суде решается вопрос только о компенсации морального вреда. Нарушение имущественных прав гражданина-потребителя нередко порождает обе разновидности вреда. Компенсация морального вреда, осуществляемая наряду с возложением материальной ответственности, носит самостоятельный характер и не зависит от возмещения имущественного вреда. Пленум ВС РФ в Постановлении N 7 разъяснил, что размер иска о компенсации морального вреда, удовлетворяемого судом, не может быть поставлен в зависимость от стоимости товара (работы, услуги) или суммы подлежащей взысканию неустойки, а должен основываться на характере и объеме причиненных потребителю нравственных и физических страданий в каждом конкретном случае.

Статья 1100. Основания компенсации морального вреда

Комментарий к статье 1100

1. Статья 131 Основ гражданского законодательства, применявшаяся до введения в действие части второй ГК, устанавливала, что моральный вред возмещается при наличии вины причинителя. Положение о вине как об одном из обязательных условий наступления ответственности за причинение морального вреда сохранено в ст. 151 ГК. Пленум ВС РФ в Постановлении N 10 разъяснил, что исключения из этого общего правила должны быть прямо предусмотрены законом. Норму о безвиновной ответственности за причинение морального вреда источником повышенной опасности до принятия части второй ГК содержали только Правила возмещения работодателями вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением ими трудовых обязанностей, утвержденные Постановлением Верховного Совета РФ от 24.12.1992 N 4214-1 (в ред. от 24.07.1998) <1>.

<1> Ведомости РФ. 1993. N 2. Ст. 71; СЗ РФ. 1995. N 48. Ст. 4562; 1998. N 3. Ст. 3803.

2. Комментируемая статья предусматривает три случая, когда компенсация морального вреда осуществляется независимо от вины причинителя, допуская возможность расширения этого перечня. Безвиновная ответственность за причинение морального вреда незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда (ст. 1070 ГК) ограничена случаями 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. Моральный вред, причиненный такими, например, действиями, как незаконное задержание подозреваемого в совершении преступления, обыск, отстранение от должности, компенсируются при наличии вины органов предварительного расследования, прокуратуры и суда по основаниям, установленным п. 2 ст. 1070 ГК.

3. Новеллой явилось отнесение к случаям безвиновной ответственности за причинение морального вреда посягательств на честь, достоинство и деловую репутацию. Но принятие части второй ГК не устраняет действие специальной нормы, закрепленной ст. 57 Закона РФ от 27.12.1991 N 2124-1 "О средствах массовой информации" (в ред. от 21.07.2005) <1>, согласно которой редакция и журналист освобождаются от ответственности за распространение не соответствующих действительности и порочащих честь и достоинство сведений, если такие сведения получены из определенных источников (присутствуют в обязательных сообщениях; получены от информационных агентств; содержатся в ответе на запрос информации; являются дословным воспроизведением официальных выступлений и т.п.). В таких случаях на редакции и журналисте не лежит обязанность проверять достоверность информации и на них не может быть возложена ответственность за последствия ее распространения.

<1> Ведомости РФ. 1992. N 7. Ст. 300; СЗ РФ. N 30 (ч. 1). Ст. 3104.

Необходимо обратить внимание на Постановление Пленума ВС РФ от 24.02.2005 N 3 "О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц" <1>.

<1> БВС РФ. 2005. N 4.

Статья 1101. Способ и размер компенсации морального вреда

Комментарий к статье 1101

1. В отличие от ранее действовавшей ст. 131 Основ гражданского законодательства, комментируемая статья предусматривает, что моральный вред компенсируется только в денежной форме. Такое указание тем не менее не должно рассматриваться в качестве препятствия для сторон прийти к соглашению об иной материальной форме компенсации причиненного вреда, например путем приобретения товаров или оказания услуг.

2. Закон не устанавливает ни минимального, ни максимального размера компенсации морального вреда, передавая решение данного вопроса всецело на усмотрение суда. Моральный вред признается законом вредом неимущественным. Стоимость человеческих страданий не высчитывается, поэтому у иска о компенсации морального вреда нет цены. Суммы, фигурирующие в исковых заявлениях (они нередко заоблачны и мотивированы единственным стремлением "получить побольше"), никакого юридического значения не имеют и не могут, в частности, обеспечиваться имущественным арестом. Компенсация

предназначена для сглаживания нанесенных человеку моральных травм, и ее размер, определяемый судом, по самой своей природе не может быть высчитанным, эквивалентным.

3. В комментируемой статье суду даны ориентиры для определения размера компенсации. Характер причиненных потерпевшему физических или нравственных страданий во многом зависит от тяжести посягательства, степени нарушения субъективных гражданских прав. Размер компенсации по делам о защите чести и достоинства определяется характером и содержанием порочащей публикации, а также степенью распространения недостоверных сведений. Индивидуальные особенности потерпевшего, влияющие на оценку физических и нравственных страданий, могут выразиться в болезни, преклонном возрасте, специфике профессиональной или общественной деятельности, особенностях личной биографии. В то же время размер компенсации морального вреда нельзя автоматически ставить в зависимость от высокой должности потерпевшего. Важнейший критерий при определении размера компенсации - требования разумности и справедливости. Они включают в себя предусмотренный в ст. 1083 ГК учет имущественного положения причинителя вреда и виновного поведения самого потерпевшего. В равной мере неприемлемы как точка зрения, считающая, что размер компенсации морального вреда должен определяться, как правило, символической суммой <1>, так и позиция, согласно которой всегда должны взыскиваться значительные суммы. Все определяется совокупностью обстоятельств данного конкретного дела. Несомненно, что при серьезности нарушения и высокой степени вины причинителя вреда размер компенсации должен быть для него чувствительным.

КонсультантПлюс: примечание.

Учебник "Гражданское право: В 2 т. Том I" (под ред. Е.А. Суханова) включен в информационный банк согласно публикации - Волтерс Клувер, 2004 (издание второе, переработанное и дополненное).

<1> Гражданское право. Т. 1 / Под ред. С.А. Суханова. М., 1993. С. 371.

Глава 60. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ НЕОСНОВАТЕЛЬНОГО ОБОГАЩЕНИЯ

Статья 1102. Обязанность возратить неосновательное обогащение

Комментарий к статье 1102

Комментируемая статья дает определение понятия неосновательного обогащения и устанавливает условия его возникновения.

Обязательства из неосновательного обогащения возникают при наличии трех условий.

1. Имело место приобретение или сбережение имущества. Имеется в виду увеличение стоимости собственного имущества приобретателя, присоединение к нему новых ценностей или сохранение того имущества, которое по всем законным основаниям неминусово должно было выйти из состава его имущества. Например, приобретатель получил сумму денег, предназначенную другому лицу, или продавец не передал покупателю оплаченный им товар (см. п. 4 ст. 487 ГК).

2. Приобретение или сбережение произведено за счет другого лица (более принято говорить - за чужой счет). Как правило, это означает, что имущество потерпевшего уменьшается вследствие выбытия из его состава некоторой части или неполучения доходов, на которые это лицо правомерно могло рассчитывать, например неполучение

платы за произведенную работу либо потеря собственником владения вещью и т.п. Причем необязательно уменьшение имущества потерпевшего по величине должно равняться его увеличению у приобретателя. Больше того, положительное уменьшение стоимости или состава имущества потерпевшего не обязательно должно происходить. Важен факт приобретения доходов за чужой счет или получение возможности их приобретения. Так, в результате несвоевременного возврата взятой в долг суммы денег заемщик получает возможность обогатиться за счет заимодавца путем использования этой суммы для осуществления коммерческих операций. Возможно, он это не сделал и не получил реально никаких доходов. Этот факт не имеет значения. И возможно, что заимодавец не понес никаких убытков в связи с задержкой возврата долга, тем не менее сам факт неосновательного обогащения налицо, и п. 1 ст. 811 ГК дает ему право на получение с заемщика процентов, размер которых определяется п. 1 ст. 395 ГК.

Статья 395 ГК, устанавливающая ответственность за пользование чужими средствами, также не ставит в качестве условия ее возникновения наличие потерь у лица, которому эти средства на самом деле по праву принадлежат. Это правило подтверждено ст. 1105 ГК.

3. Третьим необходимым условием является отсутствие правовых оснований, а именно приобретение или сбережение имущества одним лицом за счет другого не основано ни на законе (иных правовых актах), ни на сделке, прежде всего договоре, т.е. происходит неосновательно. Основание может существовать в момент приобретения имущества, но впоследствии отпасть. Например, клиент перечислил экспедитору денежные средства в счет оплаты будущих услуг, которые не были предоставлены в связи с расторжением договора по обоюдному согласию.

Это правило не действует в отношении абстрактных обязательств, содержащихся в ценных бумагах, поскольку противоречит самой их сути. Пункт 2 ст. 147 ГК предусматривает: "Отказ от исполнения обязательства, удостоверенного ценной бумагой, со ссылкой на отсутствие основания либо на его недействительность не допускается".

В п. 2 комментируемой статьи устанавливается правило, в соответствии с которым возникновение обязательств из неосновательного обогащения не ограничивается поведением только потерпевшего или приобретателя. Данное обязательство может возникнуть в результате действий третьих лиц либо помимо воли участников обязательства из неосновательного обогащения. Например, банк плательщика ошибочно продублировал банку получателя платежное поручение, в результате чего на расчетный счет получателя дважды была зачислена сумма за одни и те же товары. Банк плательщика второе поручение аннулировал, но после повторного зачисления средств на счет получателя. Денежные средства были перечислены на корреспондентский счет банка только один раз. Таким образом, вследствие ошибочного действия третьего лица - банка плательщика, у банка получателя возникло право требования к своему клиенту возврата неправомерно зачисленной на его счет суммы как неосновательно приобретенного имущества.

Статья 1103. Соотношение требований о возврате неосновательного обогащения с другими требованиями о защите гражданских прав

Комментарий к статье 1103

1. Впервые в нашем законодательстве сделана попытка разрешить вопрос о соотношении обязательств из неосновательного обогащения с требованиями, вытекающими из других видов гражданских правоотношений. Однако комментируемая статья не дает ответа на вопрос, как применяются обязательства, перечисленные в подп. 1 - 4, - субсидиарно, альтернативно по требованию кредитора, преимущественно перед другими требованиями или самостоятельно?

Традиционно в правовых системах других государств считается, что обязательства из неосновательного обогащения имеют своей целью восстановление нарушенного имущественного права, если это не может быть достигнуто путем предъявления иска из других оснований - закона, сделки, деликта и пр. Таким образом, применение норм о неосновательном обогащении носит субсидиарный характер. Такое же значение признается, как правило, за ними и в нашем законодательстве, если исходить из анализа соответствующих статей ГК. Так, в случае признания сделки недействительной наступают последствия, предусмотренные п. 2 ст. 167 ГК: "...каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость в деньгах - если иные последствия не предусмотрены законом".

Вероятнее всего, что лицо, исполнившее свое обязательство по сделке, признанной недействительной, обратится к одной из статей о недействительности сделок, и этого будет достаточно для удовлетворения ее интересов.

Но если имущество, которое подлежит возврату, оказалось поврежденным, его полезные качества ухудшились или уменьшилась его стоимость за время пребывания у другой стороны, упомянутые статьи не дают право на компенсацию связанных с этим потерь. На помощь потерпевшей стороне приходит п. 2 ст. 1104 ГК, который устанавливает ответственность приобретателя за ухудшение, недостачу находящегося у него чужого имущества.

Также вполне естественно, что собственник, в случае потери им владения вещью, предъявит виндикационный иск на основании ст. ст. 301 или 302 ГК в зависимости от добросовестности или недобросовестности владельца, а ст. 303 ГК дает ему возможность, помимо вещи, взыскать с владельца и все доходы, которые он получил или должен был получить за время своего владения. Однако, если незаконный владелец вещи ее ухудшил, испортил или иным способом уменьшил ее потребительскую, товарную, денежную стоимость, собственник вправе применить п. 2 ст. 1104 ГК. Собственник, таким образом, становится потерпевшим, а владелец - приобретателем. Кроме того, если владелец умышленно задерживает вещь с того момента, как он узнал или должен был узнать о неосновательности своего владения, тем более после принятия решения о возврате ее собственнику, он может потерять по ст. 1108 ГК и право на возмещение затрат, которые он произвел на содержание и хранение вещи.

Аналогичным образом применяются нормы из неосновательного обогащения к обязательствам, возникающим из причинения вреда, если делинквент не только повредил, уничтожил или лишил имущества потерпевшего, но еще и обогатился за его счет вследствие этого. Субсидиарное применение правил гл. 60 ГК к обязательствам из причинения вреда подтверждается судебной практикой (информационное письмо ВАС РФ от 11.01.2000 N 49) <1>.

<1> ВАС РФ. 2000. N 3.

2. Требование "одной стороны в обязательстве к другой о возврате исполненного в связи с этим обязательством" (п. 3 комментируемой статьи) означает, что в случае прекращения обязательства из-за невозможности его исполнения, возникшей по причине обстоятельств, за которые ни одна из сторон не отвечает, или в связи с добровольным отказом от обязательства обеих сторон, сторона, исполнившая свое обязательство полностью или частично, вправе требовать возврата исполненного. Это требование носит самостоятельный характер, так как общие положения об обязательствах не содержат нормы, предусматривающей необходимость возврата исполненного в названных случаях, хотя общие принципы обязательственного права и некоторые нормы косвенно это подразумевают (см. п. 2 ст. 167, п. 2 ст. 416, ст. 395 ГК).

Неосновательным обогащением обосновывается в целом институт реституции - восстановления в первоначальное положение. Если основание, по которому возникло обязательство, по какой-то причине отпало, скажем, признано недействительным или для одной из сторон возникла объективная невозможность его исполнения и она освобождается от обязательства, а другая сторона совершила уже исполнение полностью или частично, эта последняя вправе требовать от первой стороны все переданное ей в натуре, а при невозможности возврата имущества в натуре - предоставить денежное возмещение.

Статья 1104. Возвращение неосновательного обогащения в натуре

Комментарий к статье 1104

Установленное в п. 1 комментируемой статьи положение о необходимости возврата приобретенного имущества в натуре, т.е. возврата именно той вещи, которой потерпевший лишился, полностью соответствует действующему в российском обязательственном праве принципу реального исполнения обязательства.

Так, ст. 309 ГК предусматривает: "Обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона...", т.е. при неисполнении обязательства кредитор вправе требовать от должника совершения именно тех действий, которые в силу закона или договора составляют его содержание. Статья 398 ГК дополняет это общее правило, предоставляя кредитору возможность требовать принудительного изъятия у должника индивидуально-определенной вещи, которую в силу обязательства он должен был передать добровольно. А ст. 1082 ГК, устанавливающая ответственность за причинение вреда, также ставит на первое место возмещение его в натуре - предоставление вещи того же рода и качества или исправления поврежденной вещи и т.п.

В п. 2 комментируемой статьи устанавливается ответственность приобретателя за недостачу или ухудшение неосновательно приобретенного имущества за то время, пока оно находилось в его владении. Это новое положение в нашем законодательстве.

Предел ответственности, а также ее возникновение зависит от того момента, когда должник узнал или должен был узнать о незаконности своего приобретения, и от формы вины:

до этого момента он отвечает только за недостачу или ухудшение имущества в результате умысла или грубой неосторожности со своей стороны;

после этого момента он отвечает за всякие, даже случайные, повреждения вещи, т.е. происшедшие и без его вины. Закон ничего не говорит об ответственности приобретателя за недостачу и ухудшение вещи, происшедшие вследствие действия непреодолимой силы. Надо полагать, что в этом случае он не освобождается от ответственности, поскольку в соответствии с законом приобретатель отвечает за всякие недостачу и ухудшение вещи. Кроме того, потерпевший вправе воспользоваться для защиты своих интересов п. 1 ст. 1105 ГК.

Статья 1105. Возмещение стоимости неосновательного обогащения

Комментарий к статье 1105

1. В соответствии с общими нормами, определяющими ответственность должника при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств, п. 1 комментируемой статьи устанавливает в качестве дополнительной формы ответственности приобретателя денежное возмещение стоимости неосновательно полученного или сбереженного имущества. Эта мера применяется в случае невозможности возврата имущества в натуре,

под которой понимается не только его отсутствие у приобретателя, но, как указал Президиум ВАС РФ, и иные случаи, в частности нецелесообразность возврата ввиду потери хозяйственного назначения имущества (информационное письмо ВАС РФ от 11.01.2000 N 49). Невозможность не связывается с поведением приобретателя, т.е. может возникнуть в результате действия случая, непреодолимой силы, третьих лиц.

Размер возмещения определяется стоимостью имущества на момент его приобретения. Если же приобретатель немедленно, после того как он узнает о неосновательности своего обогащения, не вернет имущество или не компенсирует его стоимость потерпевшему, он берет на себя риск изменения стоимости имущества, так как будет обязан возместить потерпевшему убытки, которые он понесет в связи с изменением цены имущества. Причем закон говорит о "последующих изменениях стоимости", по смыслу предшествующей части пункта надо полагать, что имеются в виду любые, происшедшие после момента приобретения имущества, изменения.

2. Пункт 2 комментируемой статьи дополнительно раскрывает и уточняет сферу действия обязательств из неосновательного обогащения. Как отмечалось ранее в комментариях к ст. 1102 ГК, положительное уменьшение стоимости или состава имущества потерпевшего не имеет значения. Важен факт приобретения имущества (доходов) за чужой счет. Это же правило применительно к использованию чужого имущества без намерения его приобрести или к пользованию чужими услугами устанавливается в комментируемом пункте. Например, залогодержатель по закону (п. 3 ст. 346 ГК) не может пользоваться заложенной и находящейся в его владении вещью, если такое право не предоставлено ему договором. Если он использует заложенную вещь и получает от использования доходы, эти доходы рассматриваются как неосновательное обогащение и как таковые должны быть переданы залогодателю, хотя залогодатель, может быть, и не понес никаких имущественных потерь. Отсутствие потерь у залогодателя здесь не имеет юридического значения. Размер приобретенного таким образом имущества определяется по цене, имевшей место в момент окончания пользования, и в месте, где оно происходило.

В пункте 2 комментируемой статьи говорится о необходимости предоставления возмещения за пользование чужими услугами. Однако следует заметить, что пользование чужими услугами может происходить: 1) на основе договора, и тогда сторона, не оплатившая полученные услуги, отвечает по правилам договорной ответственности как за неисполнение своего обязательства или 2) без договора, тогда ответственность может быть возложена на приобретателя по ст. 985 ГК как за действия в чужом интересе. Очевидно, что применение п. 2 комментируемой статьи для возложения ответственности за пользование чужими услугами носит субсидиарный характер и ограничивается случаями, когда невозможно возложить ответственность на приобретателя ни из договора, ни на основании действий в чужом интересе. Сюда в основном относятся случаи ошибочного оказания услуг, как и предусмотрено статьей 987 ГК.

Статья 1106. Последствия неосновательной передачи права другому лицу

Комментарий к статье 1106

Комментируемая статья регулирует частный случай неосновательного обогащения - приобретение права путем гражданско-правовой цессии, если основания для такой передачи отсутствовали либо были признаны недействительными.

В понятие "имущество" в соответствии со ст. 128 ГК включаются и имущественные права, следовательно, неосновательное их приобретение подпадает под действие ст. 1102 ГК.

Законодатель выделил этот случай в особую статью, очевидно, в связи с особенностями защиты прав потерпевшего - необходимости возвращения документов, подтверждающих потерянное право, и для облегчения возврата этих документов.

Статья 1107. Возмещение потерпевшему неполученных доходов

Комментарий к статье 1107

Комментируемая статья определяет судьбу доходов, которые приобретатель получил или должен был получить, используя неосновательно приобретенное имущество. Делается это вполне традиционно для гражданского права (см., например, ст. 303 ГК): возврату подлежат доходы, которые приобретатель получил после того, как узнал или должен был узнать о том, что приобрел имущество без надлежащего основания. Таким образом, все выгоды, которые сумел извлечь приобретатель из имущества до этого момента, он может оставить за собой.

Пункт 2 комментируемой статьи выделяет особо случай, когда объектом неосновательного обогащения являются денежные средства, и отсылает к ст. 395 ГК, поскольку эта статья регулирует последствия неосновательного получения или сбережения денежных средств за счет другого лица. На основании ст. 395 за пользование чужими денежными средствами без достаточных оснований уплачиваются проценты, размер которых определяется существующим в месте жительства или месте нахождения кредитора учетной ставки банковского процента на день исполнения денежного обязательства. В соответствии с п. 2 комментируемой статьи проценты выплачиваются с момента, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности нахождения у него чужих денежных средств, и на основании п. 3 ст. 395 - по день уплаты соответствующих сумм кредитору, если законом, иными правовыми актами или договором не установлен более короткий срок.

Как уже упоминалось в комментариях к ст. ст. 1102 и 1105 ГК, уплата процентов не связывается с тем фактом, понес ли кредитор какие-либо убытки вообще из-за того, что его денежными средствами пользовалось другое лицо. Но если убытки имели место и если они превысили установленную в п. 1 ст. 395 ГК сумму учетной ставки процентов, кредитор вправе на основании п. 2 ст. 395 требовать с должника-приобретателя возмещения убытков в части, превышающей эту сумму.

Положение п. 2 комментируемой статьи в сочетании с положениями ст. 395 ГК находит самое широкое применение в деловой практике. Во всех случаях, когда должник по денежному обязательству (например, покупатель по договору купли-продажи, см. п. 3 ст. 486, п. 4 ст. 487 ГК) не исполняет его в срок; когда ошибочно перечисляются денежные средства (например, уплачиваются дважды за один и тот же товар); когда сделка признается недействительной и наступают последствия, предусмотренные п. 2 ст. 167 ГК, и др. (информационное письмо Президиума ВАС РФ от 11.01.2000 N 49), имеет место пользование чужими денежными средствами без правового основания, и должник, помимо обязанности вернуть сумму долга, обязан выплатить проценты за ее использование по ст. 395 ГК.

Статья 1108. Возмещение затрат на имущество, подлежащее возврату

Комментарий к статье 1108

Комментируемая статья также устанавливает традиционное для гражданского права положение (см. ст. ст. 303, 897, 1023 ГК и др.): при возврате имущества приобретатель может требовать от потерпевшего возмещения затрат, произведенных им для поддержания имущества в надлежащем состоянии. Речь идет в данном случае об

индивидуально-определенной вещи. Подлежат возврату только необходимые затраты. Если приобретатель произвел некие расходы на улучшение вещи и эти улучшения могут быть отделены без ее повреждения (например, поставил на автомобиль кондиционер), он может оставить это улучшение за собой. Если же улучшение не может быть отделено от вещи, приобретатель в соответствии со ст. 303 ГК может требовать возмещения его стоимости, но не свыше размера стоимости вещи и при условии, что он является добросовестным.

Затраты могут быть взысканы с потерпевшего с того момента, с которого приобретатель обязан вернуть доходы, т.е. с момента, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности своего приобретения или сбережения.

При расчете приобретателя с потерпевшим может быть произведен зачет расходов и доходов.

Если приобретатель умышленно удерживает имущество потерпевшего в своем владении, он теряет право на возмещение расходов.

Статья 1109. Неосновательное обогащение, не подлежащее возврату

Комментарий к статье 1109

Комментируемая статья устанавливает случаи, когда полученное приобретателем от другого лица имущество внешне могло бы быть расценено как неосновательное обогащение, на самом же деле таковым не является. Перечень этих случаев исчерпывающий.

1. Не является неосновательным обогащением, а потому не подлежит возврату имущество, досрочно переданное во исполнение обязательства, если обязательством не предусмотрено иное. В соответствии со ст. 315 ГК "должник вправе исполнить обязательство до срока, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или условиями обязательства либо не вытекает из его существа". Эта же статья устанавливает, что, если обязательство касается предпринимательской деятельности, возможность исполнения его до срока должна быть предусмотрена законом, другими правовыми актами или условиями обязательства, обычаями делового оборота или вытекать из его существа. Но в любом случае, в соответствии с общим принципом, действующим во всех правовых системах, в российском праве в том числе, кредитор может принять досрочное исполнение обязательства, и, если он это сделал, т.е. дал на него согласие, полученное таким образом имущество не может рассматриваться в качестве неосновательного обогащения, не может быть потребован его возврат.

2. Если должник исполняет обязательство по истечении срока исковой давности, действия кредитора, принявшего имущество, не считаются незаконными, так как истечение срока исковой давности не прекращает обязательства должника и соответствующее ему право кредитора, а только обессиливает последнее, т.е. кредитор не может принудительно через суд (арбитраж) реализовать это право. Стало быть, естественно, если должник исполняет обязательство после истечения срока исковой давности, такое исполнение считается законным. В полном соответствии с комментируемой статьей и ст. 206 ГК прямо устанавливает, что должник не может требовать возврата исполненного по истечении исковой давности, даже если в момент исполнения он не знал об этом факте.

Подтверждает это правило и ст. 199 ГК, в соответствии с которой суд применяет правила об истечении срока исковой давности только по заявлению стороны в споре; если же такого заявления не последует, он может вынести решение о принудительном исполнении обязательства должником и после истечения срока исковой давности.

3. Не считаются неосновательным обогащением и не подлежат возврату всякие денежные суммы, представленные гражданину в качестве средств существования, как то:

заработная плата, приравненные к ней платежи, пенсии, пособия, стипендии, возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, и т.п. Закон устанавливает два изъятия из этого правила. Излишне выплаченные суммы должны быть возвращены, если их выплата явилась результатом: 1) счетной ошибки или 2) недобросовестности получателя.

Правильность произведенных расчетов, по которым была совершена выплата, а также добросовестность поведения получателя презюмируются, стало быть, потерпевший обязан доказать наличие этих фактов для того, чтобы обратить получателя в приобретателя, а выплаченные суммы - в неосновательное обогащение.

4. Если потерпевший знал об отсутствии у него обязательства перед приобретателем, тем не менее предоставил ему некое имущество, здесь возможны два варианта:

а) потерпевший действовал недобросовестно, возможно рассчитывая на какую-то незаконную или неблагоприятную услугу со стороны получателя, которая, однако, не была предоставлена; или хотел ввести приобретателя в заблуждение, создать искаженное представление об имущественных отношениях с другими лицами. Например, потерпевший выплачивает приобретателю чужой долг, рассчитывая получить эту сумму с должника приобретателя, возможно, с процентами. Приобретатель думает, что получил деньги от истинного должника, расходует их по своему усмотрению, не предъявляет требования к должнику, пропускает срок исковой давности и т.д. Потерпевший, не получив выплаченной суммы с должника, предъявляет требование к приобретателю о возврате долга и т.д.;

б) имущество было предоставлено в благотворительных целях, а затем "благодетель" передумал и стал требовать его возврата.

В любом из этих случаев переданное имущество не считается неосновательным обогащением и не может быть востребовано назад. В первом варианте часто речь идет об уголовно наказуемом деянии (см., например, ст. ст. 184, 204 УК), во втором - вступают в силу положения ГК о договоре дарения (ст. ст. 572 - 582 ГК), которые в принципе предусматривают возможность возврата подаренного имущества, но при наличии определенных условий.

26 января 1996 года

N 15-ФЗ

РОССИЙСКАЯ ФЕДЕРАЦИЯ

ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН

О ВВЕДЕНИИ В ДЕЙСТВИЕ ЧАСТИ ВТОРОЙ ГРАЖДАНСКОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

(в ред. Федерального закона от 26.11.2001 N 147-ФЗ)

Статья 1

Комментарий к статье 1

Часть вторая ГК была введена в действие с 1 марта 1996 г. В то же время в отдельных статьях данного Закона содержатся уточнения этого общего правила применительно к соответствующим видам отношений (см. коммент. к ст. ст. 5, 6, 8).

В отдельных случаях предусмотрена возможность применения Вводного закона к отношениям, возникшим до введения его в действие (см. коммент. к ст. ст. 11 и 12).

В ст. ст. 4 и 5 Вводного закона были внесены изменения Федеральным законом от 26.11.2001 N 147-ФЗ (в ред. от 11.11.2003) <1>, которые вступили в силу со дня опубликования этого Закона.

<1> СЗ РФ. 2001. N 49. Ст. 4553; 2003. N 46 (ч. 1). Ст. 4441.

Статья 2

Комментарий к статье 2

В комментируемой статье названы те законы и иные нормативные правовые акты, которые утратили силу со дня вступления в силу Вводного закона.

Пункт 8 Постановления Верховного Совета РФ от 03.03.1993 N 4604-1 "О некоторых вопросах применения законодательства Союза ССР на территории Российской Федерации" (в ред. от 26.11.2001) следует считать утратившим силу также применительно к поименованным в нем транспортным законам: Кодексу торгового мореплавания СССР, Воздушному кодексу СССР, Уставу внутреннего водного транспорта СССР, Уставу железных дорог СССР.

В настоящее время на территории России действуют КТМ, ВК, КВВТ и УЖТ.

Статья 3

Комментарий к статье 3

В комментируемой статье используется иная, чем в ст. 2, терминология. Соответствующие разделы Основ гражданского законодательства, Основы законодательства Союза ССР и союзных республик об аренде от 23.11.1989 не "утратили силу", а "не применяются" на территории РФ. Однако последствия того и другого одни и те же. Названные в ст. ст. 2 и 3 нормативные правовые акты являются недействующими и не подлежат применению на территории РФ.

Статья 4

Комментарий к статье 4

Вводный закон не содержал указаний на то, что на территории России продолжают действовать акты Верховного Совета РСФСР, Верховного Совета РФ, Президиума Верховного Совета РСФСР, а также не являющиеся законами нормативные акты Верховного Совета СССР и Президиума Верховного Совета СССР, что порой приводило к трудностям в судебной практике при решении вопроса о возможности их применения к конкретным гражданско-правовым отношениям.

Внесенные Федеральным законом от 26.11.2001 N 147-ФЗ изменения позволили обеспечить единообразие в перечне правовых нормативных актов, которые подлежат применению в части, не противоречащей ГК, и впредь до введения соответствующих федеральных законов действуют по вопросам, которые согласно части второй ГК могут регулироваться только федеральными законами.

Статья 5

Комментарий к статье 5

1. В ч. 1 комментируемой статьи уточняется момент, с которого применяются нормы второй части ГК к длящимся обязательствам. Если обязательство возникло до 1 марта 1996 г., нормы части второй ГК применяются только к тем правам и обязанностям, которые возникли после введения в действие части второй ГК.

2. В соответствии с Федеральным законом от 26.11.2001 N 147-ФЗ комментируемая статья дополнена новой нормой. Согласно этой норме к требованиям, по которым сроки исковой давности истекли до 1 марта 1996 г., должны применяться правила их исчисления, действовавшие до 1 марта 1996 г.

3. Отсутствие в тексте Вводного закона подобной нормы приводило к тому, что суды при исчислении сроков исковой давности по требованиям, давность по которым истекла до 1 марта 1996 г., но применяемым после этой даты, руководствовались правилами исчисления сроков исковой давности, установленными ГК. Такой подход приводил к нарушению прав лиц, по требованиям которых сроки исковой давности истекли до 1 марта 1996 г.

Статья 6

Комментарий к статье 6

1. В комментируемой статье уточняется момент, с которого применяются нормы второй части ГК о порядке заключения и форме договоров отдельных видов, а также об их государственной регистрации, предложения (оферта) о заключении которых были сделаны до введения в действие части второй ГК.

Данные нормы применяются к договорам, предложения заключить которые были направлены до 1 марта 1996 г., но само их заключение состоялось после 31 марта 1996 г. К договорам, предложения по которым были сделаны до 1 марта 1996 г. и которые были заключены до 31 марта 1996 г., применяются нормы о порядке заключения и форме договоров отдельных видов, а также об их государственной регистрации, установленные законодательством, действовавшим до 1 марта 1996 г.

Статья 7

Комментарий к статье 7

1. При применении комментируемой статьи следует учитывать, что порядок государственной регистрации договоров, предметом которых является недвижимое имущество, установлен Законом о регистрации прав на недвижимость, вступившим в силу с 31 января 1998 г., которым обязательное нотариальное удостоверение договоров на недвижимое имущество не предусмотрено.

2. Закон о регистрации прав на недвижимость не распространяется на воздушные, морские, внутренние водные суда, а также космические объекты. Правила о государственной регистрации прав на морские суда предусмотрены КТМ. Порядок государственной регистрации прав на внутренние водные суда установлен КВВТ. Пока отсутствуют федеральные законы о государственной регистрации прав на воздушные суда и космические объекты. Следовательно, к ним продолжает применяться правило комментируемой статьи.

Статья 8

Комментарий к статье 8

1. В ч. 1 комментируемой статьи уточнено, что обязательные для сторон нормы части второй ГК об основаниях, о последствиях и о порядке расторжения договоров отдельных видов применяются к договорам, которые были заключены до введения в действие части второй ГК, но продолжают действовать после введения в действие части второй ГК.

2. Согласно правилу ч. 2 комментируемой статьи нормы ГК об ответственности за нарушение договорных обязательств применяются, если соответствующие нарушения были допущены после введения в действие части второй ГК. Но если в договорах, заключенных до 1 марта 1996 г., предусматривалась иная ответственность за такие нарушения, то нормы части второй ГК не должны применяться.

Статья 9

Комментарий к статье 9

В комментируемой статье подчеркнуто, что права граждан, использующих, приобретающих, заказывающих либо имеющих намерение приобрести или заказать товары (работы, услуги) для личных бытовых нужд (права, носящие потребительский характер), защищаются не только нормами ГК, но и Законом о защите прав потребителей и изданными в соответствии с ним иными правовыми актами.

Статья 10

Комментарий к статье 10

В настоящее время предусмотренная ст. 825 ГК деятельность финансовых агентов осуществляется в основном банками и иными кредитными организациями. По вопросу о лицензировании деятельности банков, иных кредитных организаций в качестве финансовых агентов, а также других коммерческих организаций см. коммент. к ст. 825.

Статья 11

Комментарий к статье 11

В данном случае законодатель посчитал возможным применить правило ст. 395 ГК к возникшим до введения в действие части второй ГК отношениям, связанным с привлечением лицом, не имеющим соответствующего права, денежных средств граждан во вклады (п. 2 ст. 835 ГК). Если законом не установлено иное, данное правило применяется также к отношениям граждан и юридических лиц, предусмотренным п. 3 ст. 835 (см. коммент. к п. 3 ст. 835).

Статья 12

Комментарий к статье 12

Действие комментируемой статьи имеет обратную силу для случаев причинения вреда, предусмотренных ст. ст. 1069 и 1070, 1085 - 1094 ГК (см. коммент. к этим статьям).

Статья 13

Комментарий к статье 13

Данные вопросы решены ЗК, введенным в действие с 25 октября 2001 г., а также Законами об обороте земель, фермерском хозяйстве.
