

И.И. Шматков, В.И. Пушкин

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО. ОБЩАЯ ЧАСТЬ

Курс лекций

- Раздел I. Введение в гражданское право
- Раздел II. Гражданские правоотношения

УДК 347(075)
ББК 67.404я73
Ш71

Авторы: заведующий кафедрой гражданского права и гражданского процесса УО «ВГУ им. П.М. Машерова», кандидат юридических наук, доцент **И.И. Шматков**; доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса УО «ВГУ им. П.М. Машерова» **В.И. Пушкин**

Рецензент:

заведующий кафедрой уголовного права и уголовного процесса УО «ВГУ им. П.М. Машерова»
кандидат юридических наук, доцент *А.П. Петров*

Курс лекций по гражданскому праву (общая часть) предназначен для оказания помощи в самостоятельной работе студентов дневной и заочной форм обучения, а также слушателей факультета повышения квалификации с целью подготовки к семинарским занятиям, курсовым, зачетам, экзаменам, итоговой аттестации студентов и слушателей. Учебное издание подготовлено в соответствии с типовой учебной программой и действующим законодательством Республики Беларусь

УДК 347(075)
ББК 67.404я73

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	4
РАЗДЕЛ I. ВВЕДЕНИЕ В ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО	5
Лекция 1. Гражданское право как отрасль права	5
Лекция 2. Гражданское законодательство	11
Лекция 3. Наука гражданского права	14
Лекция 4. Общая характеристика гражданского и торгового права зарубежных стран	18
Лекция 5. Гражданское правоотношение. Общие положения ...	22
Лекция 6. Граждане (физические лица) как субъекты граждан- данского права	27
Лекция 7. Юридические лица	32
Лекция 8. Государство и административно-территориальные единицы как субъекты гражданского права	58
РАЗДЕЛ II. ГРАЖДАНСКИЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ	62
Лекция 9. Объекты гражданских правоотношений	62
Лекция 10. Личные неимущественные права и их защита	69
Лекция 11. Основания возникновения, изменения и прекра- щения гражданских правоотношений	71
Лекция 12. Сделки	74
Лекция 13. Представительство. Доверенность	81
Лекция 14. Сроки в гражданском праве. Исковая давность	87
Лекция 15, 16. Осуществление и защита гражданских прав и исполнение обязанностей	93
ЛИТЕРАТУРА	98
ПРИЛОЖЕНИЕ (схемы)	102

ВВЕДЕНИЕ

Настоящий курс лекций по первой части гражданского права представляет собой дополнительный учебный материал для студентов юридического факультета и слушателей факультета переподготовки кадров. Курс лекций по «Гражданскому праву» является одним из самых объемных курсов, который изучается студентами в течение двух лет. Это дает основание для его дополнительного самостоятельного повторения и изучения с учетом накопленных знаний.

Считаем, что рациональнее всего для дополнительного изучения дисциплины использовать краткий курс лекций, поэтому было принято решение об опубликовании данного курса на бумажном и электронном носителях.

С целью успешного самостоятельного усвоения материала в данном издании представлены схемы и таблицы, которые способствуют зрительному восприятию студентами излагаемого материала. При этом таблицы можно использовать как для наглядной демонстрации во время лекционной работы, так и для углубленного анализа изучаемого материала при подготовке к семинарским занятиям в компьютерном классе.

Курс лекций соответствует типовой программе «Гражданское право» и действующему гражданскому законодательству Республики Беларусь.

РАЗДЕЛ I

ВВЕДЕНИЕ В ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

ЛЕКЦИЯ 1

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО КАК ОТРАСЛЬ ПРАВА

Содержание:

1. Предмет гражданского права.
2. Метод гражданско-правового регулирования.
3. Определение, функции и принципы гражданского права.
4. Отграничения гражданского права от смежных отраслей права.
5. Система гражданского права.

1. Предмет гражданского права

Под *предметом* гражданского права понимаются те общественные отношения, которые урегулированы нормами гражданского права. В структуру общественных отношений прежде всего входят *имущественные отношения*, которые возникают по поводу различного рода материальных благ, вовлеченных в товарно-денежный оборот.

Имущественные отношения, в свою очередь, делятся на две основные группы:

а) отношения, связанные с обладанием субъектами гражданского права теми или иными объектами (вещами) материального мира, или, иными словами – вещные отношения;

б) отношения, связанные с переходом материальных благ от одних лиц к другим, которые называют отношениями обязательственного характера.

Следующими общественными отношениями, урегулируемыми нормами гражданского права, являются *личные неимущественные отношения*. Их тоже можно разделить на две группы:

а) личные неимущественные отношения, непосредственно связанные с имущественными;

б) личные неимущественные отношения, непосредственно не связанные с имущественными.

Первая группа отношений хотя и связана с духовными благами, но ее объекты являются результатом интеллектуальной деятельности, а именно: произведения литературы, искусства, научные открытия, изобретения и другие предметы интеллектуальной собственности. Для

некоторых лиц они могут представлять не столько духовную ценность, сколько – материальную.

Вторая группа отношений возникает по поводу нематериальных благ, имеющих взаимную оценку субъектами индивидуальных качеств друг друга. Эти блага неотделимы от личности их носителя и не имеют экономического содержания. Они признаны действующим законодательством и принадлежат лицам либо от рождения (жизнь, здоровье, честь, достоинство, деловая репутация и др.), либо принадлежат лицам в силу закона (право на имя, право на выбор места жительства, занятий, профессий и т.д.).

Таким образом, предмет гражданского права можно изобразить в виде схемы (схема 1 приложения).

2. Метод гражданско-правового регулирования

Метод гражданско-правового регулирования – это совокупность способов, приемов, средств воздействия гражданского права на общественные отношения и на поведение лиц в этих отношениях.

Общественные отношения, регулируемые гражданским правом, носят взаимооценочный характер, а ее правильность зависит от юридического равенства сторон. Ни одна сторона не может навязывать другой стороне свою волю, то есть отношения господства и подчинения в гражданских правоотношениях недопустимы.

Итак, юридическое равенство сторон есть важнейшая черта гражданско-правового метода регулирования. Из этой основной особенности вытекает и ряд других взаимосвязанных признаков:

- автономия воли – никто не может навязывать свою волю другому лицу;
- диспозитивность и альтернативность метода: суть заключается в том, что участники могут отойти от поведения, диктуемого диспозитивной нормой путем взаимного согласия при заключении договора, т.е. у них есть возможность выбора поведения;
- обособление имущества: каждая сторона имеет свое имущество, отдельное от имущества другой стороны;
- возмездность гражданско-правового метода регулирования: для защиты нарушенных прав установлены такие способы, как признание прав, взыскание убытков, признание недействительным принятого нормативного акта, не соответствующего требованиям закона;
- гражданские права защищаются, как правило, в исковом порядке судом.

Особенности метода гражданско-правового регулирования (схема 2 приложения).

3. Определение, функции и принципы гражданского права

Исходя из предмета и особенностей метода, можно через перечисление общественных отношений и особенностей метода гражданско-правового регулирования дать определение отрасли гражданского права: как правило, дефиниции через перечисление признаков будут довольно объемными. Переходя к определению через род и видовые отличия, мы при этом достигаем краткости с неполнотой и обеднением содержания дефиниции.

Вот, например, какое определение дано в учебнике «Гражданское право» под ред. В.Ф. Чигира: «Гражданское право – это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные товарно-денежные отношения между самостоятельными и равноправными лицами, которые сами распоряжаются принадлежащим им имуществом, а также связанные с имущественными личные неимущественные отношения и иные личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, поскольку иное не вытекает из существа личного неимущественного отношения» (Гражданское право: учебник / под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Мн.: Амалфея, 2000. – Ч. 1. – С. 21).

Таким образом, гражданское право – отрасль права, регулирующая имущественные и личные неимущественные отношения, основанные на юридическом равенстве участников гражданских правоотношений.

Функции гражданского права определяются спецификой воздействия его большинства норм на регулируемые им общественные отношения и на поведение участников этих отношений. Как вы знаете из общей теории права, к отрасли «гражданское право» следует отнести *регулятивную, охранительную и превентивно-воспитательную* функции.

Принципы гражданского права – основные начала гражданско-правового регулирования общественных отношений, которые отражают наиболее существенные свойства гражданского права.

Принципы гражданского законодательства закреплены в ст. 2 ГК Республики Беларусь и могут поэтому применяться как непосредственно, так и при наличии пробелов в законодательстве и необходимости применения аналогии права.

Кодекс исходит из следующих основополагающих принципов: верховенства права, социальной направленности регулирования экономической деятельности, приоритета общественных интересов, равенства участников гражданских отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений, недопустимости произвольного вмешательства в частные дела, беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты. Перечень принципов является неисчерпы-

вающим, кроме того, мы видим, что в ст. 2 ГК указаны также принципы, вытекающие из Конституции Республики Беларусь. Они присущи всей системе права, а не только отдельной отрасли.

4. Отграничения гражданского права от смежных отраслей права

Если обратиться к общей системе права (с учетом истории римского права), то можно разделить его на частное и публичное. Это в какой-то степени позволит более убедительно провести отграничение. Во-первых, гражданское право является отраслью частного права и поэтому по особенностям метода регулирования оно будет отличаться от таких отраслей публичного права, как административное, финансовое, налоговое. Предмет административного права и гражданского права является аналогичным, но субъектом административного права выступает государственный орган управления, который пользуется властью в отношении другой стороны, т.е. здесь налицо властно-подчиненные отношения. Этим прежде всего и отличаются отрасли публичного права от частного.

Во-вторых, гражданское право тесно связано с отраслями частного права, некоторые из них входили в гражданское право в качестве подотраслей и сравнительно недавно стали самостоятельными. Прежде всего, это относится к семейному праву. Так, например, Н.Д. Егоров пишет, что семейное право является подотраслью гражданского права (Гражданское право: учеб. – 4-е изд. – М., 1999. – Т. 1. – С. 15). Большая часть русских и белорусских цивилистов считают, что семейное право выделилось от гражданского и стало самостоятельной отраслью (Гражданское право: учебник / под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Мн.: Амалфея, 2000. – Ч. 1. – С. 37–38). Специфика семейного права заключается в том, что, во-первых, правоотношения складываются между близкими родственниками, а не посторонними людьми; во-вторых, несмотря на рост значимости имущественных отношений на современном этапе, преобладают в семье лично-правовые отношения; в-третьих, семейно-брачные права и обязанности неотчуждаемы, т.е. их нельзя как в гражданском праве передать другим лицам; в-четвертых, семейные отношения носят лично-доверительный характер.

Вместе с тем, существует и взаимосвязь между гражданским и семейным правом. Так, семейное законодательство ввело ст. 13: Брачный договор (КоБС), что приводит к гражданско-договорным отношениям между супругами. В свою очередь в ГК включены нормы об опеке и попечительстве (ст. 32–36 ГК), о совместной собственности супругов (ст. 259 ГК) и др.

Итак, подводя итог сказанному, при отграничении гражданского права от смежных отраслей права следует руководствоваться ч. 5 п. 1

ст. 1 и п. 4 ст. 1 ГК Республики Беларусь, в которых законодательно закреплено, что «семейные, трудовые, земельные отношения, отношения по использованию других природных ресурсов и охране окружающей среды, отвечающие признакам, указанным в частях первой и второй настоящего пункта, регулируются гражданским законодательством, если законодательством о браке и семье, трудовым, земельным и другим специальным законодательством не предусмотрено иное». И п. 4 «К имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законодательством».

5. Система гражданского права

Гражданское право в Республике Беларусь имеет свою систему, традиционную для континентального права. Система позволяет значительно уменьшить объем гражданского законодательства, сократить число отсылок и дублирования, облегчить правоприменение гражданских норм. Система не является искусственной. Она создана на базе длительной практики и в основу ее положены однородность и специфика общественных отношений. Вместе с тем абсолютно единого толкования элементов структуры системы в литературе не существует.

Итак, прежде всего, гражданское право делится на общую и особенную часть. Совокупность норм общей части более универсальна, она регулирует любые имущественные и неимущественные отношения. Особенная часть конкретизирует общую.

Отрасль гражданского права подразделяется на подотрасли, исходя из специфики общественных отношений. Сегодня выделяют следующие общественные отношения:

- отношения собственности;
- отношения экономического оборота;
- отношения по поводу результатов творческой деятельности;
- наследственные отношения;
- личные неимущественные отношения.

В соответствии с этим выделяют и подотрасли, регулирующие указанные общественные отношения соответствующим методом.

1. Вещное право. Предметом являются отношения, опосредующие процесс присвоения материальных благ. Методом регулирования является предоставление правообладателю полной самостоятельности владения, пользования и распоряжения имуществом, а также защиту от посягательств любых третьих лиц на сферу его имущественных интересов. В последнем плане вещное право носит абсолютный характер.

2. Обязательственное право. Оно носит относительный характер, т.к. круг лиц определен и методом регулирования является пре-

доставление кредитору права требовать от должника определенных действий в пользу первого. Предметом являются отношения, связанные с перемещением материальных благ от одного лица к другому.

3. Интеллектуальная собственность. Предмет – отношения по поводу результатов творческой деятельности. Метод – всеобщий запрет посягательства третьих лиц и предоставление правообладателю права требования от должника определенных активных действий в его пользу.

4. Наследственное право – это отношения по переходу прав к наследникам. При их регулировании применяется метод универсального правопреемства.

5. Личные неимущественные права. Эту подотрасль выделяют не все авторы. Некоторые считают ее институтом. Но в современных условиях ее значение возросло, да и в предмете гражданского права эту подгруппу общественных отношений выделяют в качестве самостоятельной (см. схему № 1). Тем более, что ГК 1998 года существенно расширил сферу гражданско-правового регулирования личных неимущественных отношений, не связанных с имущественными отношениями по сравнению с ГК 1964 года, в котором указанные отношения скорее регулировались как исключение из правил. Методом регулирования является всеобщий запрет посягательства третьих лиц на сферу духовных интересов личности.

Далее в структуре гражданского права выделяют по указанным уже критериям *институты* и *субинституты*. В этом вопросе еще больше точек зрения, чем в структуре подотраслей, в которых сомнению подвергается незначительная по объему подотрасль. В.Ф. Чигир, например, пишет, что «... массив норм гражданского права, обеспечивающих защиту личных неимущественных благ, явно недостаточен для формирования отдельной подотрасли гражданского права. Эти нормы составляют отдельный институт гражданского права, не входящий ни в одну из его отраслей. В перспективе, – считает он, – этот институт может развиваться в подотрасль» (Гражданское право: учебник / под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Мн.: Амалфея, 2000. – Ч. 1. – С. 45).

Белорусские ученые выделяют, например, такие институты, как юридические лица, объекты гражданских прав, купли–продажи. Они также считают, что не все институты имеют субинституты, а только более объемные по содержанию. Например, исковая давность, дарение субинститутов не имеют. А вот юридические лица имеют такие субинституты, как хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, унитарные предприятия, крестьянские (фермерские) хозяйства, некоммерческие организации, государственные объединения.

Итак, достаточно обратиться к содержанию Гражданского кодекса Республики Беларусь, чтобы понять в этом вопросе точку зрения белорусских цивилистов и их логику (схема 3 приложения).

ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО

Содержание:

1. Понятие гражданского законодательства. Соотношение понятий «гражданское право» и «гражданское законодательство».
2. Действие гражданского законодательства.
3. Применение гражданского законодательства.

1. Понятие гражданского законодательства. Соотношение понятий «гражданского права» и «гражданского законодательства»

Обращаясь к общей теории права, вспомним, что законодательство можно определить как совокупность нормативных правовых актов (внешних форм выражения юридических норм), расположенных в соответствии с системой права и целями государственного управления в той или иной сфере общественной жизни (см.: А.Ф. Вишневский, Н.А. Горбатов, В.А. Кучинский. Общая теория государства и права: учебник. – 2-е изд. – М., 2006. – С. 279).

Внутренняя структура права составляет систему права, т.е. система законодательства и система права соотносятся как форма и содержание, которые находятся в диалектической взаимосвязи. Эти общие положения являются методологической основой для рассмотрения *соотношения* понятий «гражданское право» и «гражданское законодательство».

Гражданское право – это совокупность правовых норм, регулирующих соответствующие общественные отношения.

Гражданское законодательство – это система нормативных правовых актов, выражающая иерархическое строение его источников.

Следовательно, первичным элементом системы права является норма, а первичным элементом системы законодательства выступает нормативный правовой акт. Последний, в свою очередь, содержит нормы гражданского права.

К еще одной особенности системы гражданского права следует отнести ее объективный характер, так как ее структура обусловлена экономическим базисом общества. Структура же гражданского законодательства во многом зависит от субъекта – законодателя.

Таким образом, можно схематически изобразить структуру систем гражданского права и гражданского законодательства (схемы 4, 5 приложения).

Обратите также внимание на п. 2 ст. 3 ГК, а также на ст. 2 и 3 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» с целью более внимательного изучения структуры гражданского законодательства и ее иерархии, ибо законодатель допускает в этом вопросе определенную противоречивость.

2. Действие гражданского законодательства

1) Действие законодательства во времени

По общему правилу гражданские нормативные правовые акты вступают в силу через 10 дней после их официального опубликования (ч. 1 ст. 65 Закона «О нормативных правовых актах»). Исключение составляют:

– указы Президента Республики Беларусь, постановления Совета Министров и некоторые другие нормативные правовые акты вступают в силу со дня включения их в Национальный реестр (ч. 2 ст. 65 указанного Закона);

– акты, в которых установлен иной срок, а также нормативные правовые акты, вводимые в действие дополнительными указами Президента Республики Беларусь.

Нормативный правовой акт действует бессрочно, если в его тексте не оговорено иное (ч. 1 ст. 66 указанного Закона).

Акты гражданского законодательства не имеют обратной силы, за исключением случаев, когда они смягчают или отменяют ответственность, улучшая положение лиц, либо в акте предусматривается распространение его на отношения, возникшие ранее (ст. 4 ГК и ст. 67 указанного Закона).

Прекращение действия правового нормативного акта происходит:

- с наступлением установленного в нем срока;
- в результате его прямой отмены;
- с принятием нового акта, отменяющего либо изменяющего старый.

2) Действие гражданского законодательства в пространстве.

Гражданские акты, изданные республиканскими органами, действуют на всей территории Республики Беларусь, если орган, издавший нормативный акт, не ограничивает его действия определенной территорией. Например, заповедником, Чернобыльской зоной и т.п.

Акты, изданные местными органами власти, действуют на подвластной им административной территории.

3) Действие гражданского законодательства по кругу лиц.

По общему правилу действие гражданского законодательства распространяется на всех лиц, проживающих на территории Республики Беларусь: граждан, юридических лиц, лиц без гражданства, иностранных физических и юридических лиц.

Если гражданский акт пространственно ограничен, то он распространяется на лиц, проживающих на данной территории.

Некоторые нормативные правовые акты распространяются только на конкретные категории лиц (ветераны, молодежь и т.п.).

3. Применение гражданского законодательства

1) Правоприменительная практика гражданского законодательства предполагает правильное понимание содержания и характера нормы права.

Прежде всего следует обратить внимание на такую характерную особенность гражданских норм права, как их диспозитивность, т.е. подавляющее большинство норм не носит строго обязательного характера. Их могут менять по своему усмотрению субъекты гражданских правоотношений при заключении тех или иных сделок в пределах, не запрещенных законодательством. В данном случае, на повестку дня могут встать обычай делового оборота (используемые в какой-либо области предпринимательской деятельности правила поведения, применяемые к отношениям, которые не урегулированы законодательством и соглашением сторон); деловые обыкновения (установившиеся в гражданском обороте правила поведения, на которые могут ссылаться нормы права при отсутствии соответствующих правил в гражданской норме); нормы морали и нравственности (например, для признания сделки противоправной основам правопорядка и нравственности, надо знать правила, составляющие основу нравственности в обществе); постановления судебных пленумов (разъясняющие вопросы применения права), да и в целом судебная практика. И хотя указанные моменты не относятся в континентальном праве (включая Республику Беларусь) к источникам гражданского права, но они сегодня используются в правоприменительной практике, особенно тогда, когда мы имеем дело с диспозитивными нормами гражданского законодательства.

Безусловно, в гражданском законодательстве имеются и *императивные* нормы, которые обязательны и не могут изменяться по усмотрению сторон.

2) Характер и содержание тех и других норм гражданского права помогает уточнить и применяемые к ним способы *толкования*. В общей теории права вы изучали различные классификации и виды толкования. Не будем повторяться, а остановимся лишь на тех моментах, которые более распространены в правоприменительной практике гражданского законодательства (схема 6 приложения).

Не допускается расширительное толкование, если:

- речь идет об исключении из общего правила;
- в норме дается исчерпывающий перечень случаев ее применения.

3) Имеет место в правоприменительной практике применение законодательства по аналогии.

В тех случаях, когда входящие в предмет гражданского права правоотношения не урегулированы нормой права или соглашением сторон, допускается применение аналогии закона, т.е. урегулирование данных отношений нормами права, которые регулируют сходные правоотношения. Если и эти нормы права отсутствуют в гражданском законодательстве, то применяется аналогия права, т.е. урегулирование отношений, исходя из принципов и смысла гражданского законодательства.

Таковы основные подходы к вопросу применения гражданского законодательства.

НАУКА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Содержание:

1. Понятие, предмет и задачи науки гражданского права.
2. Методы исследования в науке гражданского права.
3. Взаимосвязь науки гражданского права с другими юридическими науками.

1. Понятие, предмет и задачи науки гражданского права

Как форма общественного сознания наука есть система знаний человека о природе, обществе и мышлении. Она отражает мир в понятиях, категориях, законах (закономерностях), правильность, истинность которых проверяется практикой.

Современная наука представляет собой совокупность различных частных наук, изучающих определенные области действительности. Процессы *дифференциации* и *интеграции* интенсивно продолжаются в развитии науки и на современном этапе.

Одной из частных отраслевых наук в юриспруденции является гражданское право, от которого на различных этапах развития выделены семейное, жилищное право. Вполне возможно, что в ближайшее время новый статус получит хозяйственное право.

Наука гражданского права является системой знаний о содержании и практике применения действующего гражданского права и гражданского законодательства, а также истории и опыте его развития в своей стране и в зарубежных правовых порядках.

В свою очередь гражданское право как одна из отраслей объективного права представляет собой систему правовых норм, а гражданское законодательство охватывает совокупность нормативных правовых актов, содержащих нормы гражданского права.

Предметом гражданского права как отрасли права являются имущественные и личные неимущественные отношения, регулируемые гражданско-правовым методом юридического равенства и автономии сторон с помощью законодательно закрепленных правовых норм.

Предметом и объектом исследования науки гражданского права является:

- содержание действующего гражданского права и гражданского законодательства: система гражданско-правовых норм и его составляющих частей, совокупность нормативных правовых актов и их составляющих;

- развитие и эффективность механизма гражданско-правового регулирования соответствующих общественных отношений;

– анализ и синтез единства и взаимосвязи правовых норм с общественными отношениями, которые они регулируют. Как гласит известное изречение: «закон не может подняться выше экономического и культурного уровня развития общества»;

– история и опыт (его обобщение) развития отечественных и зарубежных гражданско-правовых правопорядков;

– предмет, метод, источники гражданского права, гражданские правоотношения, их содержание и форма, юридические факты, лежащие в основе правоотношений.

Предмет и объект исследования науки гражданского права значительно шире предмета гражданского права как отрасли права. К тому же правовые нормы гражданского права подкрепляются силой государственного принуждения в отличие от теории; идей, гипотез науки гражданского права, хотя полностью исключить влияние государства (политики, идеологии) на науку гражданского права не представляется возможным.

Вместе с тем, наука гражданского права должна идти впереди законотворческой деятельности. В этом ее историческое предназначение, в этом ее общественная роль и вытекающие отсюда задачи, особенно важные в период существенного реформирования, а тем более революционного преобразования общества. Общество, как известно, – это система отношений, возникающих, изменяющихся и прекращающихся в процессе деятельности людей. Изменение их во время преобразований, влечет за собой изменение правовых норм, нормативных правовых актов и даже механизма правового регулирования. Все это должна изучить, обосновать и предложить наука гражданского права, «вооружившись» при этом соответствующими научными методами исследования.

Краткое схематичное изображение (схема 7 приложения).

2. Методы исследования в науке гражданского права

Методология – это учение о методе. Метод – это способы, приемы, средства, используемые в соответствующих целях. В данном случае у нас цель научного познания, т.е. мы должны рассмотреть способы, приемы, средства научных исследований объективной действительности.

В целом, все методы научного исследования можно условно разделить на четыре группы: мировоззренческие, общенаучные, специальные и частные (схема 8 приложения).

Прежде всего, обратимся к мировоззренческим методам. Нужно быть абсолютным метафизиком, чтобы сразу отбросить все методы. Это далеко не так. В отдельных случаях надо взглянуть на застывшую, неподвижную, изолированную действительность, в том числе и с субъективной точки зрения, но все-таки универсальным методом является диа-

лектико-материалистический. Ведь вряд ли из вас кто-нибудь попытается доказать, что действительность не находится в постоянном изменении, развитии, а все явления мироздания находятся во взаимосвязи и в определенной взаимозависимости, существуя объективно.

В силу этого мы должны в научном исследовании использовать диалектико-материалистический метод, который в общих чертах означает, что весь мир и его явления объективны (т.е. материальны и не зависимы от нашего сознания) и, во-вторых, все объекты находятся в постоянном изменении, развитии и взаимной связи. Действительно, мы видим, что ни законодательство, ни нормы права на месте не стоят, а постоянно изменяются, совершенствуются вслед за изменениями в общественных отношениях.

Диалектико-материалистический метод познания гласит, что правовые нормы отрасли гражданского права являются объективными и должны соответствовать определенным общественным отношениям, которые изменяются вместе с развитием общества.

Мы не склонны сводить диалектический метод научного исследования в гражданском праве к изучению гражданского права в единстве его форм и содержания (см.: Гражданское право: учебник: в 2 ч. / под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Мн., 2000. – Ч. 1. – С. 89).

Думается, что этот метод гораздо шире – это:

- анализ, и синтез действительности с точки зрения ее постоянной изменчивости;
- учет всех взаимосвязей в юридической действительности и правоприменительной практике;
- противоречивость в правовых нормах и законодательстве;
- переход постепенных изменений в правовых нормах к качественно новому законодательству;
- отрицание старого с учетом необходимой преемственности;
- единство общего и единичного;
- причинно-следственные связи при определении вины правонарушителя и оправдании законопослушного лица;
- превращение правовых норм из возможности в действительность;
- единство формы и содержания.

Таким образом, основной мировоззренческий метод дает нам обширные возможности для применения соответствующих способов, приемов и средств, позволяющих проникнуть в тайны исследуемой действительности.

В науке гражданского права широко применяются и общенаучные, специальные и частные методы. Надо только помнить, что некоторые из них имеют ограниченный характер. Так, например, эксперимент в обществе необходимо осуществлять с особой осторожностью, ибо это может вызвать непредсказуемые последствия.

3. Взаимосвязь науки гражданского права с другими юридическими науками

Существует взаимосвязь науки гражданского права с другими юридическими науками.

Во-первых, наука гражданского права широко использует как исходные многие концепции общей теории права, которая является общеметодологической наукой в юриспруденции. Это, например, взгляды на отрасли права и их место в системе юриспруденции, методы правового регулирования, источники права и пределы действия нормативных правовых актов, толкование норм права и правовые отношения.

Во-вторых, наука гражданского права имеет тесную связь с наукой конституционного права. Последнее определяет и закрепляет экономическую систему государства, а, следовательно, определяет формы собственности, основные права и свободы граждан, порядок их защиты и т.д.

В-третьих, особенно тесная связь науки гражданского права с наукой семейного права. Тем более, что у них существуют общие для вопросы, такие, как имущественные и личные отношения между супругами, родителями и детьми, как опекунов, попечительство и патронаж, вопросы собственности и их решение на практике, как брачный, по своей природе гражданско-правовой, договор, акты гражданско-правовой регистрации и многое другое.

Такие параллели можно провести между наукой гражданского права и многими другими отраслевыми науками юриспруденции.

Следует отметить, что наука гражданского права тесно связана и с другими общественными науками. Это и социология, раскрывающая нам структуру общественных отношений; и философия, вооружающая нас методами исследования; и политология, предоставляющая нам возможность более глубоко познакомиться с общественными объединениями; и экономическая теория, открывающая нам тайны отношений собственности, обмена, распределения и потребления материальных благ; и религиоведение, позволяющее нам окунуться в специфику религиозных организаций и многое другое.

Взаимосвязь науки гражданского права носит взаимозависимый и иерархический характер. Общеметодологические науки дают ей основания для развития. Вместе с тем, она пополняет их конкретно-историческим материалом. Для нижестоящих наук, гражданское право как наука, выполняет методологическую функцию, а они, в свою очередь, дополняют ее своими конкретными знаниями об окружающей действительности.

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ГРАЖДАНСКОГО И ТОРГОВОГО ПРАВА ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН

Содержание:

1. Основные правовые системы зарубежных стран.
2. Гражданское и торговое законодательство зарубежных стран.
3. Тенденции развития гражданско-правовых систем.

1. Основные правовые системы зарубежных стран

Гражданско-правовые системы – это множество государств, которые отличаются друг от друга единством основных закономерностей гражданско-правового регулирования общественных отношений. В курсе «Общей теории права» этот вопрос рассматривался довольно подробным образом. В гражданском праве мы кратко повторим то, что вы должны уже знать.

В настоящее время различают следующие правовые системы:

1) **континентальная** (романо-германская). К ней следует отнести страны континентальной Европы и их бывшие колонии, Южную Америку и Японию;

2) **система общего права** (англосаксонская, англоамериканская правовая семья). К ней относят Великобританию и ее бывшие колонии, членов Британского Содружества наций и США;

3) **мусульманское право**. Это страны, провозгласившие ислам государственной религией;

4) **патриархальное право**. Это некоторые государства Африки и Юго-Восточной Азии.

В чем состоят основные отличия систем?

Во-первых, системы отличаются по *источникам права*, их составу и соотношению между собой по значимости.

Во-вторых, по *структуре* гражданского права, т.е. распределению основных правовых норм по подотраслям и институтам.

В-третьих, по *доктрине*, т.е. совокупности существующих воззрений на право и практику его применения.

В-четвертых, по *правоприменительной практике*: судебной, административной, конституционной (схема 9 приложения).

Далее, при анализе отдельных правовых систем, обратим внимание, прежде всего, на особенности источников и институтов гражданского и торгового права зарубежных стран.

2. Гражданское и торговое законодательство зарубежных стран

К источникам гражданского и торгового права зарубежных стран относят:

- законы;
- административные (подзаконные) акты;
- судебную практику;
- обычаи.

Соотношение между указанными источниками зависит от правовых систем.

1. Так, например, в странах континентального права на первом месте по значимости стоит закон. Гражданское и торговое право этих стран кодифицировано. Хотя в большинстве стран кодексы изданы в начале XIX века, они, хоть и претерпели существенные изменения, действуют до сих пор.

Административный акт играет подчиненную роль, а судебная практика вообще не считается источником права. Как и у нас, постановления судов обязательны только для участников конкретного дела. Суды не занимаются правотворчеством, не создают общих норм и не подменяют собой законодателя.

По своей структуре континентальное право есть результат творческого развития римского частного права. Оно состоит из *частного* и *публичного* права. В свою очередь частное право подразделяется на *гражданское* и *торговое*. Таким образом, к одноптипным имущественным отношениям применяется два кодекса. Многие считают, что причины этого кроются в исторических условиях принятия законов, а именно: феодальная замкнутость и профессиональная деятельность купеческого сословия.

Итак, континентальная система гражданского законодательства имеет два кодекса.

Правда, она образует две подсистемы, а именно:

- *романскую* (институционную): источник – Институция кодекса Юстиниана, образец – Гражданский кодекс Франции 1804 г. (далее ГКФ);
- *германскую* (пандектную): источник – Пандекты кодекса Юстиниана, образец – Германское Гражданское Уложение 1896 г. (далее ГГУ).

Следовательно, континентальное право является переработанное европейскими юристами XIX века соответствующие положения римского права. Вспомните римское право, которое вы хорошо усвоили. Что такое институции и пандекты ?

Институциями, в переводе на русский язык, являлись наставления, т.е. элементарные учебники римских юристов (наиболее древний из них – институция римского юриста II века Гая). Пандекты – это сочинения древних римских юристов, которые включали выдержки из законов и других нормативных актов. Они еще назывались Дигестами. Кодифика-

цию законодательства осуществил император Римской империи Юстиниан I в VI веке, включив в кодекс Институции и Пандекты (Дигесты).

Как мы уже отмечали, ГКФ был принят 1 марта 1804 г. и введен в действие с 21 марта 1804 г. на основе институционной системы. Он состоял из вводного титула и трех книг. Книга I (ст. 7–515) «О лицах» (физическое лицо и его семейное положение). Как видим она не включала понятие «юридического лица», но включала отношения семейного права. Книга II (ст. 516–710) «Об имуществах и различных видоизменениях собственности». Книга III (ст. 711–2281) «О различных способах, которыми приобретается собственность». Кодекс именовался Наполеоновским. Известный полководец считал, что не победы в сражениях, а именно ГКФ увековечит его имя.

Второй кодекс – это Французский торговый кодекс (далее ФТК). Он введен в действие с 1 января 1808 года с целью урегулирования отношений купцов. В основу были положены ордонансы о торговле (1673 г.) и о мореплавании (1681 г.) Поэтому Кодекс был очень архаичным и сегодня действуют только 20 из 130 статей. Он состоял из 4 книг: I книга «О торговле вообще»; II книга «О морской торговле» (сегодня осталось 2 статьи); III книга «О несостоятельности и банкротстве» (отменена полностью); IV книга «О торговой юрисдикции».

Немецкое законодательство о частном праве было принято гораздо позже и носило тоже дуалистический характер. ГГУ было принято 14 июня 1896 г. и вступило в силу с 1 января 1900 г. Оно состоит из пяти книг:

I книга – «Общая часть» (§§ 1–240); II книга «Обязательственное право» (§§ 241–853); III книга «Вещное право» (§§ 854–1296); IV книга «Семейное право» (§§ 1297–1991); V книга «Наследственное право» (§§ 1992–2385).

Достоинство ГГУ состоит в том, что в нем материальные нормы права подразделяются на общую и особенную части.

Наряду с ГГУ существует и Германское торговое уложение (далее ГТУ), утвержденное 10 мая 1897 г. и введенное в силу с 1 января 1900 г.

Оно также состоит из 5 книг: I книга «Коммерсанты» (торговые сословия) (§§ 1–104); II книга «Торговые сообщества и Закрытое товарищество» (§§ 105–237); III книга «Торговые книги» (§§ 238–342); IV книга «Торговые операции» (§§ 343–473); V книга «Морская торговля» (§§ 474–905).

2. В основе англосаксонской системы гражданского права лежит общее право. Там нет кодифицированного права и основным источником права является прецедентное право, которое сложилось на основе решения королевских судов и суда лорда-канцлера. Королевские суды, в свою очередь, при рассмотрении гражданских дел руководствовались местными обычаями. Поэтому не закон, а судебный прецедент и обычай являются основными источниками права. В результате создается положение, что формально действующий закон фактически не имеет силы.

Особенности англосаксонской правовой системы:

- отсутствие кодификации и систематизации гражданского законодательства;
- решающее значение имеет судебная практика, ее воплощение – прецедентное право;
- правовая система развивается казуистически, путем обобщения отдельных прецедентов;
- обычаям уделяется большое внимание, особенно при формировании новых прецедентов;
- слабое развитие доктрины о лицах и физических, и юридических;
- место категории «вещное право» как системы норм, регулирующих отношение лица к вещи, занимает категория «собственность» в очень широком смысле. Под собственностью понимается не только комплекс прав в отношении материальной вещи, но и некоторые права требования, а также исключительные права (если они отчуждены);
- отсутствует понятие «обязательство» и поэтому отсутствует обшая часть в обязательственном праве и классификация обязательств;
- договором считается обещание. Существует право на свободный отзыв оферты до получения акцепта. Должник отвечает за допущенные им нарушения независимо от вины, он может в любой момент отказаться от договора, возместив кредитору убытки в полном объеме;
- деликтное право существует как совокупность специальных деликтов, выработанных судебной практикой;
- наследование не является универсальным правопреемством.

3. Тенденции развития гражданско-правовых систем

В заключение остановимся на некоторых тенденциях развития гражданско-правовых систем:

- во-первых, в мире происходит ослабление роли закона и усиление влияния административных актов на гражданско-правовое регулирование. Это обусловлено возрастанием вмешательства государства в экономику стран, особенно в кризисные периоды. Императивные нормы права приходят на смену диспозитивным;
- во-вторых усиливается роль судебной практики. В частности потому, что законодатель своевременно не устраняет пробелы в праве, и судья стремится восполнить пробелы в законе, оперируя критериями нравственности;
- в-третьих, возрастает роль обычаев, деловых обыкновений как источников гражданского права, а также распространение так называемого «формулярного права», т.е. заключение типовых договоров, в какой-то степени подменяющих законодательство;
- в-четвертых, дальнейшая унификация национальных правовых систем путем заимствования чужого опыта и практики, которое способствует сближению наиболее существенных различий в гражданском законодательстве.

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВООТНОШЕНИЕ. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Содержание:

1. Понятие, особенности и структура гражданского правоотношения.
2. Субъекты гражданских правоотношений.
3. Объекты гражданских правоотношений.
4. Содержание гражданских правоотношений.
5. Классификация гражданских правоотношений.

1. Понятие, особенности и структура гражданского правоотношения

Гражданское правоотношение является одной из разновидностей отношений. В процессе деятельности субъекты вступают в различные отношения между собой, начиная от личных и заканчивая общественными, но значимыми, когда затрагиваются интересы не только отдельных лиц, но и целых народов, стран, государств и континентов. Некоторая деятельность порождает глобальные отношения, влияющие на судьбу мира в целом. Вспомните общую теорию права, где вы изучали, что некоторые общественные отношения регулируются нормами морали, обычаями, религиозными и корпоративными нормами, но большинство этих общественных отношений в той или иной степени регулируются нормами права, т.е. они становятся правоотношениями. К ним относят и гражданские правоотношения.

Гражданское правоотношение – это само общественное отношение, урегулированное нормой гражданского права.

Упрощенную дефиницию можно усложнить, если обратиться к особенностям гражданских правоотношений.

Несмотря на различные точки зрения и в этом вопросе, особенности можно свести к трем основным моментам:

- гражданские правоотношения устанавливаются по воле участвующих в них лиц. Даже в том случае, когда они возникают без наличия воли их субъектов (институт наследования) либо даже вопреки воли участвующих лиц (причинение вреда деятельностью, представляющую повышенную опасность для окружающих, обязывает возместить причиненный вред и без вины лица, занимающегося такой деятельностью) (ст. 948 ГК). Но даже и в указанных случаях волевые действия субъектов определенным образом проявляются;

- гражданские правоотношения устанавливаются при равенстве сторон, их юридической независимости друг от друга;
- наконец, стороны в гражданских правоотношениях подчиняются только закону и условиям соглашения.

Исходя из отмеченных особенностей, можно в определенной степени расширить понятие «гражданское правоотношение» следующим образом:

Гражданское правоотношение – это урегулированные нормами гражданского права общественные отношения, которые возникают из волевых действий его субъектов при их свободном волеизъявлении, а также из событий, не зависящих от воли этих субъектов, но в силу гражданско-правовых норм, возлагающих на одних лиц правоотношений определенные обязанности, представляющие другим соответствующие права.

Гражданские правоотношения имеют свою особую структуру, под которой понимается совокупность составляющих ее обязательных элементов. К этим элементам относятся:

- субъекты (участники, стороны гражданских правоотношений);
- объекты (материальные и духовные);
- содержание (субъективные права и обязанности сторон).

Кроме точки зрения большинства, некоторые авторы выделяют и другие элементы. По мнению Р.О. Халфиной, в структуру правоотношения входят: а) участники правоотношения; б) права и обязанности, их взаимосвязь; в) реальное поведение участников правоотношений в соответствии с правами и обязанностями (Халфина Р.О. Общие учения о правоотношениях. – М., 1974. – С. 211).

Авторы учебника «Общая теория государства и права» указывают на четыре элемента:

- субъекты правоотношений;
- субъективные права и обязанности сторон правоотношения;
- объекты правоотношения;
- фактическое (реальное) поведение субъектов правоотношения (Вишневский А.Ф. Указан. учебник. – 2-е изд. – М., 2006. – С. 426).

Разумеется, что существенных новшеств или противоречий при определении цивилистами элементов структуры гражданского правоотношения нет. Разногласия касаются отнесения в качестве содержания гражданского правоотношения фактического (реального) поведения субъектов. Другие считают, что поведение субъектов является объектом гражданских правоотношений. Правы и те и другие. Ибо, если мы рассматриваем поведение субъектов гражданского правоотношения в процессе их взаимодействия между собой, то такое реальное поведение является содержанием правоотношения, а тогда к фор-

ме правоотношения следует отнести субъективные права и обязанности. Диалектика формы и содержания.

Если же мы рассматриваем поведение субъектов, направленное на различного рода материальные и нематериальные блага, то деятельность субъектов будет являться объектом гражданского правоотношения (например: работа, услуга).

Таким образом, исходя из сказанного, можно представить структуру гражданского правоотношения в виде схемы (схема 10 приложения).

2. Субъекты гражданских правоотношений

Субъектами гражданских правоотношений являются либо отдельные индивиды, либо определенные организации, объединения, коллективы и общности людей. Наиболее общим и универсальным понятием, охватывающим все возможные субъекты гражданского права, является понятие «лицо». И физические, и юридические, и иные лица являются носителями гражданских прав и обязанностей. Обратимся к следующей схеме (схема 11 приложения).

Для обладания правовым статусом субъекта гражданских правоотношений лицо должно обладать такими правовыми предпосылками, как правоспособность, дееспособность и деликтоспособность.

Гражданская правоспособность представляет собой способность лица иметь гражданские права и обязанности.

Дееспособность – это способность лица своими действиями приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности.

Деликтоспособность представляет собой способность лица нести за свой счет гражданско-правовую имущественную ответственность по своим обязательствам. У физических лиц она наступает с достижением ими 14-летнего возраста, а у юридических лиц – с момента их регистрации.

Подробнее вопросы правосубъектности и деликтоспособности будут рассмотрены при дальнейшем изучении субъектов гражданского права.

3. Объекты гражданских правоотношений

Единого взгляда на объекты гражданских правоотношений не существует (см. различные точки зрения: Гражданское право: учебник: в 2 ч. / под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Мн., 2000. – Ч. 1. – С. 138–140).

В лекции мы изложим более распространенную и правильную, на наш взгляд, точку зрения.

Объектом гражданского правоотношения следует рассматривать разнообразные блага, на достижение, использование либо охрану которых направлены интересы участников правоотношений и ради чего реализуются их субъективные права и обязанности. Следовательно, как мы уже отмечали, действия (поведение) участников, направленные на какое-либо благо с целью удовлетворения потребностей субъектов, также образуют объект гражданского правоотношения, так как последнее (гражданское правоотношение) может воздействовать только на поведение людей.

К видам объектов гражданских прав относят:

- вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права;
- работы и услуги;
- охраняемую информацию;
- исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность);
- нематериальные блага (ст. 128 ГК).

Объединяя некоторые виды по общему критерию, можно предложить следующую схему (схема 12 приложения).

4. Содержание гражданских правоотношений

Содержание гражданского правоотношения есть взаимодействие его участников, осуществляемое в соответствии с их субъективными правами и субъективными обязанностями, а также совокупность этих гражданских прав и обязанностей.

Под субъективным правом понимается юридически обеспеченная мера возможного поведения управомоченного лица.

Под субъективной обязанностью понимается юридически обусловленная мера необходимого поведения обязанного лица в гражданском правоотношении (схема 13 приложения).

5. Классификация гражданских правоотношений

Гражданские правоотношения подразделяются на несколько видов:

- 1) имущественные и личные неимущественные права;
- 2) абсолютные и относительные;
- 3) вещные и обязательственные.

1) В зависимости от вида общественных отношений, правоотношения делятся на имущественные и личные неимущественные права. Они отличаются способом защиты субъективных прав, правомпреемством, содержанием.

Имущественные права защищаются, как правило, посредством возмещения причиненных убытков, они передаваемы в порядке правопреемства другим лицам, имеют экономическое содержание.

Личные неимущественные права защищаются путем опровержения порочащих сведений, компенсацией морального вреда, непередаваемы другим лицам, не имеют экономического содержания.

2) В зависимости от структуры связи между субъектами гражданские правоотношения делятся на абсолютные и относительные.

Носителю абсолютного права противостоит неопределенное число обязанных лиц. Его права могут быть нарушены любым лицом и требуют защиты от любого лица.

В относительных правоотношениях правообладателю в качестве обязанного противостоят строго определенные лица. Его права могут быть нарушены только ими и подлежат защите от посягательств этих лиц.

3) В зависимости от способа удовлетворения интересов правообладателя правоотношения делятся на вещные и обязательственные.

Вещное правоотношение реализуется правообладателем через владение, пользование и распоряжение вещью. Интерес правообладателя будет удовлетворен, если никто не будет препятствовать его действиям по владению, пользованию и распоряжению вещью.

Обязательственными являются правоотношения, которые связаны с правом требования управомоченного лица к обязанному. Юридический интерес правообладателя удовлетворяется посредством совершения обязанным лицом активных действий в пользу первого (правообладателя) (схема 14 приложения).

Указанные виды правоотношений не исчерпывают всю классификацию (можно выделить простые и сложные, срочные и бессрочные и другие правоотношения), но они являются основными.

ГРАЖДАНЕ (ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА) КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Содержание:

1. Субъекты гражданских прав. Понятие правосубъектности.
2. Правоспособность физических лиц.
3. Дееспособность физических лиц.
4. Опекa, попечительство и патронаж.
5. Индивидуализация физического лица.
6. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим.

1. Субъекты гражданских прав.

Понятие правосубъектности

Субъектами гражданских прав являются самостоятельные участники гражданских отношений, обладающие признаками индивидуализации. Эти лица являются также непосредственными носителями гражданских прав и обязанностей. Субъекты подразделяются на граждан и других физических лиц (иностранцы граждане и лица без гражданства (апатриды)), юридических лиц, административно-территориальные организации, государство, а также иностранные юридические лица и иностранные государства.

Между всеми указанными субъектами могут возникать и возникают гражданские правоотношения. Но вместе с тем закон устанавливает для субъектов гражданскую правосубъектность.

Правосубъектность есть правовая категория, определяющая, какими качествами должны обладать субъекты, чтобы иметь право и нести обязанности в гражданской отрасли права. Правосубъектность лица устанавливается законом и она имеет две стороны: правоспособность и дееспособность.

2. Правоспособность физических лиц

Правоспособность – это способность лица иметь гражданские права и нести обязанности.

Содержание правоспособности граждан законодательно закреплено в ст. 17 ГК Республики Беларусь:

- иметь имущество на праве собственности;
- наследовать и завещать имущество;
- заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законодательными актами деятельностью;

- создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами;
- совершать не противоречащие законодательству сделки и участвовать в обязательствах;
- избирать место жительства;
- иметь права авторов произведений науки, литературы или искусства, изобретений или иных охраняемых законодательством результатов интеллектуальной деятельности;
- иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Данный перечень не является исчерпывающим и допускает возможность обладания иными правами, которые не противоречат принципам и смыслу гражданского законодательства.

Гражданской правоспособностью обладают в равной мере все граждане с момента рождения и до смерти.

Вопрос об ограничении правоспособности граждан в какой-то степени является спорным, так как ст. 21 ГК гласит, что никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе как в случаях и порядке, установленных законом. Если об ограничении дееспособности все ясно, то правоспособность как бы дана «пожизненно». Это, на наш взгляд, далеко не так. Во-первых, перечень прав не является исчерпывающим, т.е. он может возрастать, и уменьшаться. Ведь перечень установлен законом, который может быть изменен. Во-вторых, ст. 31 ГК указывает прямо на ограничение предпринимательской деятельности гражданина в соответствующих случаях, а она ведь включена в содержание правоспособности граждан (см. ст. 17 ГК). Перечень можно продолжить, ведь ограничение гражданской правоспособности может быть законодательно осуществлено и через другие отрасли права в качестве санкций за совершенное правонарушение.

3. Дееспособность физических лиц

Дееспособность – это способность физического лица своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, брать на себя и исполнять гражданские обязанности.

Дееспособность предполагает ответственность за свои действия, поэтому она зависит от возраста, физических и психологических качеств личности.

Полная дееспособность физического лица наступает с 18 лет. Допускаются при этом возрастные исключения для наступления дееспособности в полном объеме: снижение брачного возраста на три года (ч. 2 ст. 18 КоБС); эмансипация с 16 лет в случаях заключения трудового договора или предпринимательской деятельности с согласия родителей или по решению суда. В случаях расторжения брака полная дееспособность сохраняется. Исключением является признание брака недействительным и соответствующее решение суда по вопросу дееспособности.

Семейное законодательство делит всех несовершеннолетних на малолетних от 0 до 14 лет и подростков от 14 до 18 лет (ст. 179 КоБС). В РФ малолетние делятся на две возрастные группы от 0 до 6 лет и от 6 до 14 лет, первые при этом полностью недееспособные. У нас такого деления нет, поэтому ряд цивилистов считает, что малолетние полностью недееспособны, что противоречит законодательству (ст. 27 ГК).

С целью разграничения дееспособности малолетних и подростков следует назвать дееспособность первых относительной, а вторых – частичной. Тем более что, в отличие от подростков, малолетние не несут никакой ответственности за совершенные ими сделки.

Итак, малолетние могут самостоятельно совершать: 1) мелкие бытовые сделки; 2) сделки, направленные на безвозмездное получение выгод, не требующие нотариального удостоверения или оформления либо государственной регистрации; 3) сделки по распоряжению средствами, представленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или свободного распоряжения.

Подростки могут совершать сделки с письменного согласия своих законных представителей. Самостоятельно без согласия законных представителей они могут совершать следующие сделки: 1) распоряжаться своими заработком, стипендией и иными собственными доходами; 2) осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законодательством результата своей интеллектуальной деятельности; 3) вносить денежные средства в банки или небанковские кредитно-финансовые организации и распоряжаться ими в соответствии с законодательством; 4) совершать те же сделки, что и малолетние; 5) по достижении 16-летнего возраста вправе быть членами кооперативов в соответствии с актами законодательства о кооперативах (п. 2 ст. 25 ГК).

Гражданин, который вследствие психического расстройства (душевная болезнь или слабоумие) не может понимать значения своих действий или руководить ими, по заявлению заинтересованных лиц может быть признан судом недееспособным. Ему назначается опекун, который совершает от его имени все сделки. Сам недееспособный не может совершать никаких сделок и за причинение вреда не несет никакой ответственности (ст. 29 ГК).

Гражданин, злоупотребляющий спиртными напитками, наркотиками либо психотропными веществами ставит свою семью в тяжелое материальное положение и может быть, по заявлению заинтересованных лиц, ограничен судом в дееспособности. Он может совершать только мелкие бытовые сделки, но вместе с тем несет ответственность в том числе и за причинение вреда. Ему назначается попечитель (ст. 30 ГК) (схема 16 приложения).

4. Опекa, попечительство и патронаж

Межотраслевой институт опеки и попечительства введен для защиты прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан. Опекa устанавливается над недееспособными лицами, включая относительно дееспособных, т.е. малолетних граждан, а попечительство устанавливается над частично (подростками) и ограничено (по решению суда) дееспособными.

Опекуны и попечители являются законными представителями своих подопечных, их полномочия подтверждаются соответствующими документами, выданными органами опеки и попечительства.

Опекa или попечительство учреждается органами опеки и попечительства в течение 1 месяца с даты получения сообщения о необходимости установления опеки (попечительства).

Органами опеки и попечительства являются местные исполнительные и распорядительные органы (см. ст. 143 КоБС). Функции по опеке и попечительству несовершеннолетних осуществляют отделы районного, городского образования или комиссии по делам несовершеннолетних (если последнее предусмотрено законодательством). Функции опеки в отношении лиц, признанных недееспособными, осуществляют управления здравоохранения облисполкомов или комитет по здравоохранению Минского горисполкома. В отношении лиц, которые нуждаются в попечительстве по состоянию здоровья, функции возложены на соответствующие управления по труду, занятости и социальной защите местных исполнительных органов.

В семейном законодательстве институту опеки и попечительства отведена гл. 14 ст. 142–178 КоБС.

Патронаж представляет собой тоже форму попечительства, но над дееспособными гражданами, которые по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности. Попечитель в этом случае назначается и освобождается только с согласия и по требованию подопечного. Сделки, расторжение и доверительное управление имуществом подопечного попечитель (помощник) совершает только с согласия подопечного.

5. Индивидуализация физического лица

Нормальное осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей невозможно без ясного представления о личности (физическом лице) субъекта гражданских правоотношений (схема 15 приложения).

6. Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим

Безвестное отсутствие включает в себя нормы, с помощью которых заинтересованные лица добиваются устранения неопределенности гражданских правоотношений с отсутствующим лицом в целях сведения к минимуму отрицательных последствий такого отсутствия.

Безвестное отсутствие гражданина является юридическим фактом, который признается судом по заявлению заинтересованных лиц, если в течение 1 года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания.

Исчисление срока отсутствия лица начинается с момента получения о нем последних сведений. Если эти сведения точно не известны, то с 1 числа следующего за ними месяца или с 1 января следующего года при неизвестности месяца.

В случае, если суд признает лицо безвестно отсутствующим, то:

- его имущество передается по решению суда в доверительное управление лицу, назначенному органами опеки и попечительства, последние могут в случае необходимости сделать это и до решения суда;

- из имущества безвестно отсутствующего доверительным управляющим выдается содержание лицам, которых безвестно отсутствующий обязан содержать, а также погашается текущая задолженность по другим обязательствам.

В случае явки гражданина или обнаружения его места пребывания решение суда отменяется.

При безвестном отсутствии гражданина более 3 лет он объявляется судом по заявлению заинтересованных лиц или органов опеки и попечительства умершим. Этот срок может быть сокращен до 6 месяцев в случае обстоятельств, предполагающих его гибель, а также до 2 лет после прекращения военных действий, если лицо пропало во время этих событий.

День смерти будет днем вступления в силу решения суда либо день его предполагаемой гибели в соответствующих обстоятельствах.

Последствия объявления гражданина умершим аналогичны последствиям его фактической смерти. Спор идет лишь по вопросу прекращения его правоспособности. Многие считают, что она не прекращается. Поэтому в случае явки лица, объявленного умершим, решение суда об этом отменяется и оно вступает в свои гражданские права и обязанности. Такой гражданин имеет право требовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое перешло к последнему безвозмездно (кроме денег и ценных бумаг на предъявителя), а от недобросовестного приобретателя – возврата всего имущества или его стоимости.

ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА

Содержание:

1. Теория, понятие и признаки юридического лица.
2. Правосубъектность и индивидуализация юридического лица.
3. Образование юридических лиц.
4. Прекращение деятельности юридического лица.
5. Критерии и классификация юридических лиц.
6. Отдельные организационно-правовые виды юридических лиц.

1. Теория, понятие и признаки юридического лица

Существует довольно значительное количество концепций юридического лица. Обусловлено это тем, что нет единого мнения по поводу правомерности включения юридических лиц в самостоятельные, а тем более наделенные дееспособностью, участники гражданских правоотношений.

В зарубежных взглядах можно выделить такие теории, как:

- ❖ теорию «персонифицированной цели» Бринца;
- ❖ «реалистическую теорию» Саллейля;
- ❖ концепцию Йеринга.

Из советских цивилистов:

- «теорию коллектива» А.В. Венедиктова;
- «теорию директора» Ю.К. Толстого;
- «теорию государства» С.И. Аскназия и др.

Вместе с тем, большинство из них можно свести к двум основным подходам, а именно: является ли юридическое лицо фикцией или реальностью.

Теория фикции. Основоположником является К.Ф. Савиньи (германский юрист XIX века). Он считал, что реальным субъектом права является только отдельный человек.

Законодатель, в свою очередь, может сузить либо расширить круг правоспособных лиц. Тем самым, создавая искусственные субъекты права. Таким искусственным является и юридическое лицо, наделенное посредством *простой фикции* правоспособностью.

Отсюда, в силу того, что субъектами правоотношений в юридическом лице остаются физические лица, само юридическое лицо не может обладать дееспособностью, так как является простой фикцией. Дееспособны лишь его законные представители, т.е. органы, состоящие из людей.

Теория получила широкое распространение в Англии и США.

Другие теории обоснованы на правосубъектности коллективных образований, лежащих в основе «реалистических» взглядов на **реальность** юридического лица как субъекта гражданских правоотношений. Основоположником данной теории является также германский юрист XIX века Гирке, который рассматривал юридическое лицо как реально существующий субъект права, как некую союзную личность, признанную государством в качестве субъекта прав и обязанностей. Воля юридического лица отражает общий интерес всех входящих в союзную личность членов.

Первая теория позволяла разрешительный порядок возникновения и образования юридического лица; вторая – нормативно-явочный.

В настоящее время у нас преобладает вторая концепция. Организация признается субъектом гражданских правоотношений. Понятие «юридического лица» дано в ст. 44 ГК Республики Беларусь через перечисление основных признаков, т.е. зная определение, вы назовете признаки, и наоборот.

Ст. 44 п. 1 ГК: «Юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, несет самостоятельную ответственность по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, исполнять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Юридическое лицо должно иметь самостоятельный баланс».

Отсюда следуют признаки:

- ✓ приобретение гражданских прав и обязанностей от своего имени;
- ✓ имущественная обособленность;
- ✓ самостоятельная имущественная ответственность;
- ✓ самостоятельный баланс;
- ✓ выступление в качестве истца и ответчика в суде.

2. Правосубъектность и индивидуализация юридического лица

Правосубъектность юридического лица обусловлена теорией юридического лица. Если признать вторую концепцию, то можно указывать и на правоспособность, и на дееспособность юридического лица. Естественно, что и та, и другая по своему моменту вступления в силу совпадают, т.е. после регистрации (с учетом учредительных документов) наступает и правоспособность, и дееспособность. При этом надо учесть, что бывает общая и специальная правоспособность.

Специальная правоспособность обычно фиксируется в учредительных документах, а *общая* – может предоставляться госорганизациям в Республике Беларусь, т.е. она является исключением из правил.

Дееспособность юридическое лицо приобретает через руководителей и исполнителей, т.е. через физических лиц.

В отличие от физического лица юридическое лицо выделяется из массы всех других организаций путем не только фирменного названия, места нахождения, но и его продукцией, которая имеет производственную марку (маркировку), товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товара (например, хохломская роспись).

3. Образование юридических лиц

Существуют следующие способы образования юридических лиц:

- 1) распорядительный порядок;
- 2) разрешительный порядок;
- 3) нормативно-явочный порядок;
- 4) явочный порядок.

Надо отметить, что *распорядительный* порядок существовал в основном в СССР для образования государственных юридических лиц и не требовал их госрегистрации. Сегодня он практически изжил себя.

Разрешительный порядок сегодня имеет место для определенных видов юридических лиц, в частности кредитных, страховых организаций и т.п.

Самым распространенным порядком образования юридических лиц является *нормативно-явочный*. В данном случае присутствуют соответствующие нормативные правовые акты, соответствующая документация и желание учредителей.

Последний способ (*явочный*) применяется в основном во Франции, Швейцарии, США.

Для госрегистрации юридических лиц необходимо:

- заявление учредителей о регистрации;
- учредительные документы (договор, устав или то и другое);
- учредительный договор или протокол собрания;
- документ об уплате регистрационной пошлины;
- документ об уплате уставного капитала, пая и т.п.

Регистрирующий орган является, как правило, органом местного управления по месту регистрации и нахождения юридического лица. Отказ в регистрации может быть обжалован в судебном порядке.

Учредительные документы зависят от организационно-правового вида лиц:

1) учредительный договор – это консенсуальный гражданско-правовой договор, регулирующий отношения между учредителями в процессе создания и деятельности юридического лица. Заключается только в письменной форме, как правило, нотариально заверенной.

2) устав – локальный нормативный акт юридического лица, определяющий его статус и регулирующий отношения между юридическим лицом и его участниками в процессе его деятельности. Он утверждается внешним органом юридического лица (собранием) и вступает в силу с момента регистрации юридического лица.

Учредительный договор является учредительным документом для хозяйственных товариществ.

Учредительный договор и устав для ОДО, ООО и ассоциаций (союзов).

Устав для всех остальных организаций.

В связи с новой редакцией Закона Республики Беларусь «О хозяйственных обществах» договор, как предварительный документ, оформляется также и между учредителями акционерного общества (ст. 67 Закона. Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь № 18 от 1 февраля 2006 г. – С. 44–45), но он не является учредительным документом.

4. Прекращение деятельности юридического лица

Существует два способа прекращения деятельности юридического лица: реорганизация (кроме выделения) и ликвидация.

При *реорганизации*, как правило, все права и обязанности юридического лица переходят к иным организациям (субъектам права), т.е. происходит универсальное правопреемство. Следует заметить, что в случае отсутствия у новых юридических лиц специальных лицензий, некоторые права могут в виде исключения не перейти к ним.

Реорганизация юридического лица осуществляется следующими способами:

1. *Слияние* нескольких организаций в одну.
2. *Разделение* организации на несколько новых.
3. *Присоединение* одной организации к другой.
4. *Выделение* организации из состава другой (прекращение деятельности последней не происходит);
5. *Преобразование* одной организации в другую путем смены ею организационно-правовой формы, например: ООО в ОДО или в унитарное предприятие.

По общему правилу реорганизация проводится добровольно по решению высшего органа управления юридическим лицом. В отдельных случаях допускается принудительная реорганизация, в частности в связи с антимонопольной политикой (запрещение слияния, присоединения, преобразования организаций, либо требование принудительного разделения) или с целью экономического укрепления организации, т.е. предотвратить банкротство одной из них.

При реорганизации необходимо предварительно уведомить кредиторов, так как реорганизация затрагивает их интересы. Кредиторы могут требовать досрочного исполнения или прекращения обязательств и возмещение убытков.

Оформляется реорганизация юридических лиц передаточным актом (слияние, присоединение, преобразование), либо разделительным балансом (разделение, выделение). Заканчивается реорганизация в момент госрегистрации вновь созданных лиц или в момент исключения присоединенного лица из государственного регистра.

При ликвидации происходит прекращение деятельности юридического лица без правопреемства, т.е. без перехода его прав и обязанностей к другим лицам в порядке правопреемства.

Ликвидация может проводиться *добровольно* по решению компетентного органа юридического лица в случаях достижения целей своего создания, истечения сроков деятельности, признания лица несостоятельным и др.; а также в *принудительном* порядке по решению суда по иску компетентного госоргана из-за осуществления деятельности без лицензии, запрещенной законом, грубого нарушения законодательства и др.

Ликвидация юридического лица происходит в следующем порядке:

1. Орган, который принял решение о ликвидации, сообщает регистрирующему органу о своем решении для помещения соответствующей информации в регистре; определяет срок и порядок ликвидации; назначает ликвидационную комиссию (ликвидатора), к которому с данного момента приходят полномочия органа управления организацией.

2. Ликвидационная комиссия (ликвидатор):

– публикует в СМИ сообщение о ликвидации организации, в котором указывает порядок и сроки принятия претензий (требований) от кредиторов в течение не менее двух месяцев (п. 1 ст. 59 ГК), выявляет и письменно уведомляет всех кредиторов;

– взыскивает дебиторскую задолженность;

– оценивает кредиторскую задолженность и принимает решение об удовлетворении или отклонении требований кредиторов, составляет промежуточный ликвидационный баланс (актив-пассив);

– удовлетворяет законные требования в установленном законодательством порядке. В ст. 60 ГК указана очередность удовлетворения требований. Всего очередей пять:

1) требования граждан, перед которыми ликвидируемое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью;

2) расчеты по выплате выходных пособий, оплате труда лиц, работающих по трудовому договору, по выплате вознаграждений по авторским договорам;

3) задолженность по обязательным платежам в бюджет и внебюджетные фонды;

4) требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемой организации;

5) расчеты с другими кредиторами.

Очередность должна быть соблюдена, и удовлетворение последующей очереди не допускается без полного удовлетворения требований предшествующей очереди.

– после погашения указанной задолженности составляется окончательный ликвидационный баланс;

– распределение оставшегося имущества между участниками организации, если иное не следует из закона или учредительных документов.

3. Все ликвидационные документы передаются государственному регистрирующему органу, который вносит соответствующую запись в государственный регистр. С этого момента юридическое лицо утрачивает свою правоспособность и считается прекращенным.

5. Критерии и классификация юридических лиц

В зависимости от оснований (критериев) цивилисты дают различные классификации юридических лиц. При этом некоторые из них указывают на более чем 15 оснований. Это не означает, что ученые занимаются чисто теоретическими рассуждениями. Классификация важна и с практической точки зрения, так как позволяет достаточно точно определить правовой режим деятельности того или иного юридического лица.

Основные критерии и виды классификаций:

1. По форме собственности имущественных вкладов:

– государственные и коммунальные (публичные);

– частные (остальные).

2. По целям деятельности:

– коммерческие (извлечение прибыли для распространения ее между участниками);

– некоммерческие (социальные, культурные и иные цели – прибыль может извлекаться для целей, указанных в учредительных документах, но не может распределяться между участниками);

3. По объему вещных прав на принадлежащее юридическому лицу имущество – организации имеют его:

– на праве оперативного управления: учреждения и казенные предприятия;

– на праве хозяйственного ведения: унитарные предприятия (кроме казенных);

– на праве собственности: все остальные, кроме государственных объединений.

4. По степени ответственности участников по обязательствам организации:

– отвечают в пределах своих вкладов в капитал: участники АО и ООО, коммандиты товарищества на вере;

– отвечают дополнительно к вкладу в капитал: участники ОДО;

– отвечают субсидиарно к обязательствам юридического лица: учредители казенных предприятий и учреждений, полные товарищи, члены кооператива, члены ассоциаций (союзов).

Смотрите также другие классификации в таблице «Классификация юридических лиц». По некоторым из них могут возникнуть споры.

Таблица

Классификация юридических лиц

Критерии	Виды юридических лиц
1) в зависимости от цели своей деятельности	– коммерческие – некоммерческие организации
2) по объему вещных прав	– юридические лица, обладающие правом оперативного управления имуществом, которым они наделены (казенные унитарные предприятия, финансируемые собственником учреждения); – юридические лица, обладающие правом хозяйственного ведения имущества, предоставленного им собственником для осуществления хозяйственной деятельности (унитарные предприятия); – юридические лица, обладающие правом собственности на их имущество (хозяйственные общества, хозяйственные товарищества, кооперативы, общественные организации (объединения), религиозные организации, форды, ассоциации и союзы).
3) по степени ответственности участников по обязательствам юридических лиц	<u>Коммерческие организации:</u> – отвечают в пределах своих вкладов в уставный фонд (участники акционерного общества, общества с ограниченной ответственностью, коммандиты в коммандитном товариществе); – отвечают дополнительно к вкладу в уставный фонд юридического лица (участники общества с дополнительной ответственностью); – отвечают субсидиарно по обязательствам юридического лица (полные товарищи, члены производственного кооператива, учредители казенных унитарных предприятий). <u>Некоммерческие организации:</u> – отвечают субсидиарно по обязательствам юридического лица (учредители учреждений, члены потребительских кооперативов, члены ассоциаций и союзов); – не несут ответственности по обязательствам юридического лица (общественные объединения, религиозные организации, фонды).
4) по составу учредителей, учреждаемые	– государством, административно-территориальными единицами и их органами (например, министерства, государственные комитеты, органы местного управления и самоуправления);

Критерии	Виды юридических лиц
	<ul style="list-style-type: none"> – одним физическим лицом (супругами), крестьянским (фермерским) хозяйством (частное унитарное предприятие, имущество которого находится в частной собственности физического лица (совместной собственности супругов) или членов крестьянского (фермерского) хозяйства и принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения); – несколькими физическими лицами (например, хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, потребительские кооперативы, фонды и т.п.); – юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями в различном сочетании.
5) по способу их образования	<ul style="list-style-type: none"> – в распорядительном порядке; – в разрешительном порядке; – нормативно-явочным способом.
6) по составу учредительных документов	<ul style="list-style-type: none"> – образованные на основании учредительного договора (полные и коммандитные товарищества); – образованные на основании только устава (унитарные предприятия, производственные и потребительские кооперативы, общественные объединения и т.п.); – образованные на основании учредительного договора и устава (общества с ограниченной ответственностью и общества с дополнительной ответственностью).
7) по характеру участия учредителей в деятельности юридического лица	<ul style="list-style-type: none"> – объединяют свои личные усилия для достижения предпринимательской деятельности (хозяйственные, полные и коммандитные товарищества); – объединяют свои капиталы для достижения предпринимательской цели (хозяйственные, акционерные общества, общества с ограниченной и общества с дополнительной ответственностью).
8) по особенности их правового статуса	<ul style="list-style-type: none"> – юридические лица по белорусскому праву (образованы и действуют на территории Республики Беларусь и за ее пределами на основе ее законодательства. Создаются и действуют такие юридические лица на основе государственной собственности, собственности физических и (или) юридических лиц Республики Беларусь. Сюда же относятся и юридические лица с иностранными инвестициями); – юридические лица по иностранному праву (учреждены за пределами Республики Беларусь. Однако если они осуществляют хозяйственную деятельность на территории Беларуси, то она регулируется гражданским законодательством Республики Беларусь).
9) по соподчиненности	<ul style="list-style-type: none"> – основные; – дочерние; – зависимые хозяйственные общества.
10) в зависимости от прав их учредителей (участников) на имущество юридического лица	<ul style="list-style-type: none"> а) юридические лица, учредители (участники) которых сохраняют право собственности или иное вещное право на имущество юридического лица. К ним относятся унитарные предприятия, в том числе дочерние, а также финансируемые собственником учреждения, то есть созданные на основе собственности Республики Беларусь и собственности адми-

Критерии	Виды юридических лиц
	<p>административно-территориальных единиц, и юридические лица, созданные на основе частной собственности одним физическим лицом, супругами, крестьянским (фермерским) хозяйством или юридическим лицом;</p> <p>б) юридические лица, учредители (участники) которых не имеют имущественных прав в отношении имущества юридического лица. К ним относятся: общественные объединения, религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды;</p> <p>в) юридические лица, на имущество которых их учредители (участники) имеют обязательственные права. К ним относятся: хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы (ст. 44 ГК Республики Беларусь).</p>
11) по предмету деятельности	<ul style="list-style-type: none"> – промышленные; – торговые; – банковские; – спортивные; – смешанные (производственно-торговые) и др.
12) по направленности интересов	<ul style="list-style-type: none"> – публичные (органы власти, в том числе министерства, местные исполнительные и распорядительные органы, правоохранительные органы); – частные (унитарные предприятия, в том числе государственные); – смешанные (республиканские государственно-общественные объединения).
13) по сфере объединения	<ul style="list-style-type: none"> – общественные организации, партии, объединения капиталов (АО) смешанные, использующие личный труд учредителей (участников) и их капиталы (ООО, ОДО, ПТ, КТ).
14) по размеру прибыли, числу работников и иным количественным критериям	<ul style="list-style-type: none"> – малые; – средние; – крупные юридические лица.
15) по форме собственности имущественных вкладов	<ul style="list-style-type: none"> – государственные; – публичные; – коммунальные; – частные (остальные).

6. Отдельные организационно-правовые виды юридических лиц.

Хозяйственные товарищества и общества

Данные коммерческие виды являются наиболее распространенными (особенно хозяйственные общества). Общим признаком указанных юридических лиц является то, что их имущество условно разделено на доли. В них выражены обязательственные права участников по отношению к организации:

- на получение доли от распределения прибыли;
- на получение доли от стоимости имущества при выбытии участника из юридического лица, кроме участника АО (п. 2 ст. 64 ГК);
- на получение доли от ликвидационного остатка;
- на участие в управлении юридическим лицом (за исключением коммандитов).

Основные права и обязанности участников хозяйственных товариществ и обществ закреплены в ст. 64 ГК Республики Беларусь.

Участники имеют право:

- 1) участвовать в управлении делами товарищества или общества, за исключением вкладчиков коммандитного товарищества (п. 2 ст. 83 ГК);
- 2) получать информацию о деятельности товарищества или общества и знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией в объеме и порядке, установленных учредительными документами;
- 3) принимать участие в распределении прибыли;
- 4) получать в случае ликвидации товарищества или общества часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость.

Участники обязаны:

- 1) вносить вклады в порядке, размерах, способами и в сроки, предусмотренные учредительными документами;
- 2) не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности товарищества или общества, полученную в связи с участием в хозяйственном товариществе или обществе;
- 3) выполнять иные обязательства, возложенные на них законодательными актами.

Участники хозяйственного товарищества или общества могут иметь и другие права и нести другие обязанности, предусмотренные учредительными документами.

Несмотря на общие признаки, права и обязанности хозяйственные товарищества и общества имеют и существенные различия.

Во-первых, они отличаются концептуально, т.е. товарищество есть объединение лиц, а общество есть объединение капиталов.

Во-вторых, учредительным документом товарищества является договор, т.е. это договорное объединение лиц, а общество является уставным.

В-третьих, полные товарищи наделены высшей степенью ответственности, и поэтому они могут быть полными товарищами только в одном товариществе, в отличие от участников общества, не имеющих такого ограничения и ответственности.

В-четвертых, товарищество создается для совместной предпринимательской деятельности, поэтому членами товарищества, в отличие от общества, могут быть только предприниматели и коммерческие организации.

В-пятых, отношения в товариществах носят лично-доверительный характер, численность участников невелика, система органов управления отсутствует, а решения принимаются взаимным согласием.

Наконец, в правовом регулировании товарищества преобладают диспозитивные нормы, регламентация деятельности общества более жесткая, начиная от уставного капитала и заканчивая его численностью и органами управления. Иными словами, в правовом регулировании хозяйственных обществ преобладают императивные нормы.

1. Полное товарищество.

«Полным признается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и солидарно друг с другом несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества» (п. 1 ст. 66 ГК).

Фирменное наименование полного товарищества должно содержать имена либо всех участников, либо одного из них с добавлением слов «и компания» и «полное товарищество».

Правовое регулирование полного товарищества осуществляется в соответствии с Конституцией Республики Беларусь, ГК Республики Беларусь и учредительного договора, который в соответствии с п. 2 ст. 48 и ст. 67 ГК включает наименование юридического лица, его местонахождение, цели деятельности, порядок управления деятельностью юридического лица, предмет деятельности, порядок совместной деятельности учредителей по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участие в его деятельности, а также условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода участников из его состава, также условия о размере и составе уставного фонда товарищества, размер и порядок изменения долей каждого из участников в уставном фонде; размер, состав, сроки и порядок внесения вкладов, ответственность полных товарищей за нарушения обязанностей по внесению вкладов.

Учредительный договор может также предусмотреть случаи, в которых при принятии решения допускается большинство голосов, а не общее согласие.

Каждый участник имеет право знакомиться со всей документацией товарищества, и он осуществляет свою деятельность от имени товарищества. При этом полный товарищ не имеет права без согласия остальных участников совершать от своего имени и в своих интересах сделки, которые составляют предмет деятельности товарищества.

Участник, выбывший из товарищества, несет ответственность по обязательствам товарищества в течение 2 лет со дня утверждения отчета о деятельности товарищества за год, в котором он выбыл.

В соответствии со ст. 73 ГК изменение состава участников полного товарищества может осуществляться вследствие:

- 1) выхода участника;
- 2) исключения участника;
- 3) уступки доли участника иному лицу;
- 4) принятие нового участника;
- 5) признания участника банкротом;
- 6) смерти участника, объявления его умершим либо признания его безвестно отсутствующим, недееспособным или ограниченно дееспособным, а также ликвидации участника – юридического лица.

Выбытие одного из участников приводит к изменению долей остальных участников в уставном фонде пропорционально размерам их вкладов.

Участник может продать свою долю любому лицу с согласия остальных участников, которые пользуются правом преимущественной покупки. Принятие нового участника или наследника осуществляется с согласия других участников полного товарищества.

Если в полном товариществе остается один участник, то у него есть право в течение 3 месяцев преобразовать товарищество в унитарное предприятие. В противном случае оно будет ликвидировано.

2. Коммандитное товарищество – это товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества всем своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников (вкладчиков, коммандитов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 81 ГК).

Фирменное название включает в себя имена полных товарищей либо одно имя с добавлением слов «и компания» и «коммандитное товарищество». Если имя вкладчика с его согласия внесено в название, то вкладчик становится полным товарищем.

Учредительным документом является договор, который подписывается всеми полными товарищами.

Учредительный договор кроме общих для всех юридических лиц сведений (см. п. 2 ст. 48 ГК) включает: условия о размере и составе уставного фонда товарищества; о размере и порядке изменения долей каждого из полных товарищей в уставном фонде; о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, их ответственности за нарушение обязанностей по внесению вкладов; о совокупном размере вкладов, вносимых вкладчиками (п. 2 ст. 82 ГК).

Управление командитным товариществом осуществляют полные товарищи. Порядок тот же, что и в полном товариществе. Командиты участие в управлении не принимают.

Ст. 84 ГК определены права и обязанности вкладчиков, которые обязаны внести вклад, который удостоверяется свидетельством.

Командиты имеют право:

1) получать часть прибыли товарищества, причитающуюся на его долю в уставном фонде, в порядке, предусмотренном учредительным договором;

2) знакомиться с годовыми отчетами и балансами товарищества;

3) по окончании финансового года выйти из товарищества и получить свой вклад в порядке, предусмотренном учредительным договором;

4) передать свою долю в уставном фонде или его часть другому вкладчику или третьему лицу. Вкладчики пользуются преимущественным правом покупки доли (ее части).

Ст. 85 ГК определяет порядок ликвидации командитного товарищества.

Оно ликвидируется в случае выбытия всех вкладчиков (может быть преобразовано в полное товарищество), в случае, если остался один участник (может быть преобразовано в унитарное предприятие) и в случае банкротства.

Вкладчики имеют преимущественное право на получение своих вкладов перед полными товарищами, после расчета с кредиторами. Оставшееся имущество распределяется между полными товарищами и вкладчиками согласно их доли в уставном фонде.

3. Общество с ограниченной ответственностью (ООО) – это хозяйственное общество, учрежденное двумя или более лицами, уставной фонд которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров. Участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов (п. 1 ст. 86 ГК).

Правовое регулирование ООО осуществляется в соответствии с положениями ГК Республики Беларусь и Закона «О хозяйственных обществах» (в новой редакции от 10.01.2006 г.).

Фирменное название ООО содержит наименование общества и слова «с ограниченной ответственностью».

Число участников ООО не должно превышать 50 (ст. 91 Закона «О хозяйственных обществах» – далее Закона) и не может состоять из одного. Превышающая численность должна быть уменьшена в течение года, либо необходимо реорганизовать ООО в АО или, если один участник, в унитарное предприятие. Иначе ООО подлежит ликвидации в судебном порядке.

Учредительными документами является договор, подписанный учредителями, и утвержденный ими устав.

Учредительные документы, кроме общих сведений для юридических лиц (п. 2 ст. 48 ГК), должны содержать также следующие условия:

- о размере уставного фонда общества;
- о размере долей каждого из участников;
- о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов;
- об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов;
- о составе и компетенции органов управления обществом и порядке принятия ими решений, в том числе по вопросам, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов, а также иные сведения, предусмотренные законодательством (см.: ст. 88 ГК и ст. 92 Закона).

Уставной фонд формируется в два этапа:

1-ый – до регистрации ООО в размере 50%;

2-ой – до конца года после регистрации – все остальное.

Освобождение участников от обязанностей внесения вклада в уставной фонд не допускается.

Если стоимость чистых активов после финансового года меньше установленного фонда, то он может быть уменьшен с оповещением кредиторов, которые имеют право потребовать досрочное прекращение или исполнение обязательств и компенсации убытков. Ниже установленной законодательством минимальной суммы уменьшать фонд нельзя. Допускается и увеличение уставного фонда.

Высшим органом ООО является общее собрание его участников. Исполнительный орган может быть коллегиальным или единоличным (в том числе и не из числа участников ООО).

К исключительной компетенции общего собрания участников ООО относятся:

- 1) изменение устава общества и размера его уставного фонда;

2) образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий;

3) утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов общества и распределения его прибыли и убытков;

4) решение о реорганизации или ликвидации общества;

5) избрание ревизорной комиссии (ревизора) общества;

6) решение о принятии новых участников общества;

7) принятие и утверждение решения о выпуске эмиссионных ценных бумаг и иные вопросы, определенные законодательством (см.: ст. 90 ГК и ст. 34, 107 Закона). Некоторые вопросы могут также быть отнесены к компетенции общего собрания общества учредительными документами ООО. Вопросы, отнесенные к компетенции общего собрания участников общества, не могут быть переданы на решение исполнительным органом.

Для реорганизации или ликвидации ООО добровольно необходимо единогласное решение его участников. Необходима также реорганизация в АО, производственные кооперативы, унитарное предприятие или ликвидация в судебном порядке в случае банкротства или, как мы уже указывали, в результате нарушения численности участников.

Наконец, участник ООО имеет право в любое время выйти из общества независимо от согласия других его участников (ст. 93 ГК).

4. Общество с дополнительной ответственностью (ОДО) – это общество, учрежденное двумя или более лицами, уставной фонд которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров. Участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в пределах, определяемых учредительными документами общества, но не менее размера, установленного законодательными актами. При экономической несостоятельности (банкротстве) одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок распределения ответственности не предусмотрен учредительными документами общества.

В фирменном названии общества должны быть слова «с дополнительной ответственностью».

Учредительные документы ОДО должны обязательно содержать в отличие от ООО сведения о размере дополнительной ответственности участников и порядке ее распределения между ними.

К ОДО применяются правила, изложенные в ГК и Законе «О хозяйственных обществах», относящиеся к ООО (см.: п. 3 ст. 94 ГК и ч. 6 ст. 112 Закона).

5. Акционерное общество (АО) – это хозяйственное общество, уставной фонд которого разделен на определенное число акций,

имеющих одинаковую номинальную стоимость. Акционеры не отвечают по обязательствам АО и несут риск убытков, связанных с хозяйственной деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций. Если акционеры не полностью оплатили свои акции, то они несут солидарную ответственность по обязательствам, возникшим до регистрации общества (п. 1 ст. 96 и п. 2 ст. 98 ГК).

Правовое регулирование АО осуществляется ГК, Законом «О хозяйственных обществах» (далее – Закон) и другими нормативными правовыми актами.

Фирменное наименование содержит указание на то, что общество является акционерным.

В процессе образования АО участники заключают между собой в письменной форме договор, который определяет порядок их совместной деятельности по созданию общества.

Учредительным документом АО является устав, утвержденный учредителями. Устав, кроме сведений для юридических лиц (п. 2 ст. 48 ГК), содержит следующие сведения:

- условия о категории выпускаемых обществом акций, их номинальной стоимости и количестве;
- размер уставного фонда общества;
- права акционеров;
- состав и компетенция органов управления обществом, порядок принятия решений, в том числе и по вопросам, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством;
- иные сведения, предусмотренные законодательством.

Акционерные общества бывают двух типов: закрытые (ЗАО) и открытые (ОАО).

В закрытом АО акции распределяются среди заранее определенного круга лиц, список которых прилагается к уставу. Количество участников ЗАО ограничивается 50 лицами.

В ОАО круг акционеров заранее не определен, численность не ограничена, акции продаются путем открытой подписки или свободной реализации. ОАО обязано ежегодно публиковать годовой отчет, бухгалтерский баланс, счет прибыли и убытков.

Акционеры обязаны оплатить к моменту регистрации 50% акций, остальные в течение года с момента регистрации.

Акции выпускаются только именные. Они бывают двух видов: привилегированные и простые. Привилегированные акции не должны превышать 25% уставного фонда АО (п. 1 ст. 102 ГК).

Каждая простая акция удостоверяет одинаковый объем прав ее владельца.

Привилегированные акции могут быть одного или нескольких типов (определяется в уставе).

Один тип привилегированных акций определяет одинаковый объем прав его владельца.

Типы привилегированных акций различаются объемом удостоверяемых ими прав, в том числе фиксированным размером дивиденда, и (или) очередностью его выплаты, и (или) фиксируемой стоимостью имущества, подлежащего передаче в случае ликвидации АО, и (или) очередностью его распределения (см. ст. 70 Закона).

Таким образом, обладатели привилегированных акций имеют фиксированные дивиденды, стоимость имущества ликвидационного остатка и первоочередную возможность их получения, но не имеют права голоса при участии в общем собрании, которым наделены владельцы простых акций, за исключением принятия решений о реорганизации или ликвидации АО, а также внесении в устав изменений, затрагивающих их интересы, а также в случае отказа в своевременной выплате дивидендов до момента их выплаты в полном объеме.

Не допускается выплата дивидендов, если:

- 1) стоимость чистых активов АО меньше его уставного фонда и резервного фонда либо станет меньше в результате выплаты;
- 2) не полностью оплачен уставной фонд;
- 3) АО имеет устойчивый характер неплатежеспособности;
- 4) не завершён выкуп акций АО по требованию его акционеров.

Уменьшать размер уставного фонда АО может по решению общего собрания в связи с уменьшением стоимости чистых активов ниже уровня уставного капитала путем снижения номинальной стоимости акций либо сокращения их общего количества. Уменьшение уставного фонда допускается после уведомления кредиторов, которые в свою очередь могут потребовать досрочное прекращение или исполнение обязательств и возмещения убытков.

Увеличение уставного капитала АО производится после его полной оплаты путем увеличения номинальной стоимости акций или выпуска дополнительных акций. Увеличение уставного фонда АО с целью покрытия понесенных им убытков не допускается.

Высшим органом АО является общее собрание, к компетенциям которого относятся:

- изменение устава общества, размера его уставного фонда;
- избрание членов совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии (ревизора) общества, досрочное прекращение их полномочий;
- образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий, если этот вопрос уставом не отнесен к компетенции совета директоров;
- утверждение годовых отчетов, бухгалтерских балансов, счетов прибыли и убытков общества, распределение его прибыли и убытков;

- решение о реорганизации или ликвидации общества;
- иные вопросы, предусмотренные законодательством.

Акционерное общество может преобразовываться в ООО, ОДО, в производственный кооператив, а также в унитарное предприятие, когда в составе АО остался один участник.

6. Дочерние и зависимые общества.

Дочернее общество – это общество, в отношении к которому другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном фонде, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом.

Дочернее общество не отвечает по долгам основного общества, а основное общество отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным последним по указанию основного общества (товарищества).

В случае экономической несостоятельности дочернего общества по вине основного, последнее несет субсидиарную ответственность по его долгам. Дочернее общество имеет право требовать от основного общества (товарищества) возмещения убытков, если они возникли по вине последнего.

Зависимое общество – это общество, в отношении к которому другое хозяйственное общество обладает количеством голосов в высшем органе управления зависимого общества, достаточным в соответствии с уставом последнего для отклонения нежелательного решения, за исключением решений, принимаемых единогласно. В соответствии со ст. 106 ГК хозяйственное общество признается зависимым, если другое общество имеет долю в уставном фонде (акции) этого общества в размере, соответствующем 20 и более процентов голосов от общего количества голосов, которыми оно может пользоваться на общем собрании участников.

7. Производственные кооперативы (артели) – это коммерческая организация, участники которой обязаны внести имущественный *паевой* взнос, принимать личное трудовое участие в его деятельности и нести субсидиарную ответственность по обязательствам производственного кооператива в равных долях, если иное не определено в уставе, в пределах, установленных уставом, но не меньше величины полученного годового дохода в производственном кооперативе (п. 1 ст. 107 ГК).

Фирменное название должно включать слова «производственный кооператив» или «артель».

Учредительным документом является Устав, утверждаемый общим собранием его членов. Помимо общих сведений для всех юридических лиц (п. 2 ст. 48 ГК) он должен включать следующие условия:

- 1) размер паевых взносов членов кооператива;

2) состав и порядок внесения паевых взносов членами кооператива, ответственность за нарушения обязательств по внесению паевых взносов;

3) характер и порядок трудового участия его членов в деятельности кооператива и их ответственность за нарушения обязательства по личному трудовому участию;

4) порядок распределения прибыли и убытков кооператива;

5) размер и условия субсидиарной ответственности его членов по долгам кооператива;

б) состав и компетенция органов управления, порядок принятия ими решений (единогласно или квалифицированным большинством).

Минимальное число членов кооператива не менее трех.

До регистрации кооператива члены кооператива вносят 10% паевых взносов, остальные в течение года после регистрации. Единого можно также принять решение о неделимых фондах.

Прибыль кооператива и оставшееся ликвидационное имущество распределяется между членами кооператива в соответствии с их трудовым участием.

Высшим органом кооператива является общее собрание его членов, каждый из которых имеет один голос. Из членов кооператива избирается наблюдательный совет, правление и председатель правления. Член кооператива не может быть членом наблюдательного совета и членом или председателем правления.

Компетенцией общего собрания является:

- ❖ изменение устава кооператива;
- ❖ образование наблюдательного совета и прекращение его полномочий, а также образование и прекращение полномочий исполнительных органов, если эти функции не переданы по уставу наблюдательному совету;

- ❖ утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов и распределение его прибыли и убытков;

- ❖ прием и исключение членов кооператива;

- ❖ решение о реорганизации и ликвидации кооператива;

- ❖ иные вопросы в соответствии с законодательством и уставом.

Член кооператива может выйти из него по своему усмотрению, в связи со смертью и т.п. Выбывшему члену кооператива или его наследникам выплачивается стоимость пая или выдается имущество по окончании финансового года. Наследники могут быть приняты в кооператив. Передача пая третьим лицам допускается лишь с согласия кооператива.

Кооператив может быть добровольно или по иным основаниям реорганизован или ликвидирован. Единого решением он также может быть преобразован в хозяйственное товарищество, общество или унитарное предприятие, если осталось менее трех членов кооператива.

8. Унитарные предприятия – это коммерческие организации, не наделенные правом собственности на закрепленное за ними собственником имущество. Имущество унитарного предприятия является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия (п. 1 ст. 113 ГК).

Долевая собственность на имущество унитарного предприятия не допускается.

Устав унитарного предприятия (кроме сведений п. 2 ст. 48 ГК) должен содержать:

- 1) предмет и цели деятельности;
- 2) размер уставного фонда предприятия, порядок и источники его формирования.

Устав и руководитель унитарного предприятия утверждается и назначается собственником.

Уставной фонд предприятия должен быть полностью оплачен собственником имущества до регистрации юридического лица.

Наименование унитарного предприятия должно содержать указание на форму собственности.

Унитарные предприятия по форме собственности делятся на государственные и частные. Государственные предприятия называются казенными.

По субъекту собственности государственные предприятия называют республиканскими и коммунальными.

Имущество им передается собственником на праве оперативного управления. Право владения, пользования и распоряжения имуществом казенное предприятие осуществляет в пределах, установленных законодательством и в соответствии с целями деятельности, заданиями собственника и назначением имущества. Используемое не по назначению имущество, а также излишнее собственник может изъять и распорядиться им по своему усмотрению. Распоряжаться имуществом казенное предприятие может только с разрешения собственника, который определяет также и порядок распределения доходов. Республика Беларусь несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества.

Унитарные предприятия основаны на частной собственности. В зависимости от субъекта имущество может находиться в собственности физического лица (включая собственность супругов или членов крестьянского (фермерского) хозяйства, к которым относят супругов, их родителей (усыновителей), детей (в том числе усыновленных), братьев, сестер, супругов и детей указанных лиц, а также других лиц, признанных членами семьи в соответствии с КоБС) (см.: п. 1 ч. 2 ст. 115¹ ГК и ч. 2 ст. 59 КоБС), либо юридического лица и принадлежит унитарному предприятию на праве хозяйственного ведения.

Имущество крестьянского (фермерского) хозяйства принадлежит ему на праве собственности (ст. 115² ГК).

Собственник имущества унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не отвечает по обязательствам предприятия за исключением случаев, когда экономическая несостоятельность (банкротство) предприятия возникла по вине собственника из-за его указаний. В случае недостаточности имущества унитарного предприятия может быть возложена субсидиарная ответственность по обязательствам предприятия на собственника.

Уменьшение уставного фонда унитарного предприятия происходит по тем же правилам, что и у других юридических лиц.

Некоммерческие организации

Как мы уже говорили, некоммерческие организации не ставят основной целью своей деятельности извлечение прибыли. Они могут заниматься предпринимательской деятельностью, если она разрешена законом и необходима для реализации их уставных целей.

К некоммерческим организациям относят потребительские кооперативы, общественные объединения, религиозные организации, фонды, учреждения, ассоциации (союзы), государственные объединения.

1. Потребительский кооператив – это добровольное объединение граждан либо граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных (имущественных) и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов (п. 1 ст. 116 ГК).

Устав должен содержать помимо сведений (п. 2 ст. 48 ГК) следующие данные:

- условия и размер паевых взносов членов кооператива;
- состав и порядок их внесения, а также ответственность за нарушения обязательств по внесению паевых взносов;
- состав и компетенция органов управления и порядок принятия решений (единогласно или квалифицированным большинством);
- порядок покрытия членами кооператива понесенных им убытков.

Наименование кооператива должно включать слова «потребительский кооператив» либо «потребительское общество».

Члены потребительского кооператива несут субсидиарную ответственность по обязательствам кооператива в пределах невнесенной части дополнительного взноса. Осуществить дополнительный взнос члены кооператива обязаны в трехмесячный срок после утверждения ежегодного баланса. Если образовавшиеся убытки не будут покрыты путем дополнительного взноса, то кооператив может быть ликвидирован по требованию кредиторов в судебном порядке.

К потребительским кооперативам относят: жилищные, жилищно-строительные, коллективы индустриальных застройщиков, молодежных жилых комплексов, гаражных кооперативов, садоводческих товариществ и др.

Правовое положение их определяется ГК и иным законодательством о потребительской кооперации: Закон Республики Беларусь от 25.02.2002 г. № 93-З «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Республике Беларусь» с изменениями и дополнениями на 11.11.2002 г. № 150-З.

2. Общественные объединения – это некоммерческие объединения граждан на основе общности их интересов для реализации общих целей.

Организационно-правовые формы общественных объединений:

- общественные организации, включая партии (объединения на основе членства);
- общественные движения (массовые объединения, не имеющие членства, например, движение «зеленых»);
- общественные учреждения (организации, финансируемые их участниками для оказания конкретного вида услуг);
- органы общественной самодеятельности (не имеющие членства объединения, созданные для совместного решения социальных задач граждан по месту жительства, учебы, работы).

Правовой основой деятельности общественного объединения является устав, зарегистрированный в установленном порядке.

Участники общественных объединений не сохраняют право на переданное ими имущество, в том числе и взносы. Они не отвечают по обязательствам объединений, последние, в свою очередь, не несут ответственность по обязательствам своих участников.

Правовое регулирование деятельности общественных объединений осуществляется на основе Конституции Республики Беларусь, Гражданского Кодекса и специального законодательства: Закон Республики Беларусь от 05.10.1994 № 3266-ХІІ (ред. от 21.07.2008) «О политических партиях», Закон Республики Беларусь от 04.10.1994 № 3254-ХІІ (ред. от 21.07.2008) «Об общественных объединениях», Закон Республики Беларусь от 22.04.1992 № 1605-ХІІ (ред. от 10.05.2007) «О профессиональных союзах».

3. Религиозные организации – это объединения граждан, имеющих основной целью совместное исповедание и распространение веры и обладающие соответствующими этим целям признаками (наличие вероучения и религиозной догматики, религиозных обрядов и церемоний, совершение богослужений, проповедническая деятельность, религиозное обучение и воспитание, и иные формы распространения вероучения).

Основные формы религиозных организаций:

- ❖ религиозное общество (община, приход);
- ❖ монастырь мужской или женский (лавра, пустынь, скит);
- ❖ братство (сестричество);
- ❖ миссионерское общество (миссия);
- ❖ духовные учебные заведения;
- ❖ религиозные объединения с их управлениями и центрами.

Свою деятельность религиозные организации осуществляют на основе утвержденного в установленном порядке устава (положения).

Религиозные организации в соответствии со своим уставом могут учреждать благотворительные заведения (приюты, больницы), а также строительные, издательские, производственные, реставрационные, сельскохозяйственные и иные предприятия, подлежащие государственной регистрации.

Правовое регулирование деятельности религиозных организаций осуществляется на основе Конституции Республики Беларусь, Гражданского Кодекса и специального законодательства: Закон Республики Беларусь от 31.10.2002 № 137-З «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «О свободе вероисповеданий и религиозных организациях», Закон Республики Беларусь от 17.12.1992 № 2054-ХІІ (в ред. от 21.07.2008) «О свободе совести и религиозных организациях».

4. Фонд – это некоммерческая организация, не имеющая членства, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные, содействующие развитию физкультуры и спорта, научные или иные общественно-полезные цели, указанные в уставе фонда, утвержденного учредителями (учредителем) фонда (п. 1 ст. 118 ГК).

Имущество, переданное фонду его учредителями, является собственностью фонда. Учредители не отвечают по обязательствам фонда, а фонд не отвечает по обязательствам учредителей.

Наименование фонда должно содержать слово «фонд». Фонд обязан ежегодно публиковать отчеты об использовании своего имущества.

Органами фонда являются правление (совет), дирекция (директор) и попечительский совет.

К компетенции правления относят:

- изменение или дополнение устава фонда;
- образование (назначение) дирекции (директора) фонда;
- создание и ликвидация представительств, филиалов фонда, определение их компетенции;
- утверждение годового отчета и бухгалтерского баланса фонда;

– реорганизация фонда, если она предусмотрена уставом.

Попечительский совет осуществляет контроль за деятельностью фонда и ее соответствия законодательству и уставу.

Устав фонда включает следующие сведения:

- п. 2 ст. 48 ГК;
- сведения об учредителях фонда;
- задачи и методы деятельности фонда;
- состав и порядок формирования органов фонда, их полномочия и сроки полномочий;
- порядок внесения изменений и дополнений в устав фонда;
- источники и порядок формирования имущества фонда;
- сведения о созданных фондом филиалах, представительствах, их местонахождение и руководящие органы;
- сведения о судьбе имущества фонда в случае его ликвидации.

Имущество должно направляться на цели, для которых был создан фонд;

– иные положения.

Устав, измененный правлением фонда в порядке, предусмотренном уставом фонда, в месячный срок должен быть представлен для государственной регистрации (см.: п. 1 ст. 119 ГК).

Реорганизация фонда, если такая возможность предоставлена уставом, может быть осуществлена в любой форме за исключением преобразования.

Решение о ликвидации фонда может принять только суд. Фонд может быть ликвидирован:

- 1) в случае осуществления деятельности, запрещенной законодательством;
- 2) если имущество фонда недостаточно для осуществления его целей и вероятность получения необходимого имущества отсутствует;
- 3) если цели фонда не могут быть достигнуты, а необходимые изменения целей фонда не могут быть произведены;
- 4) в случае уклонения в его деятельности от целей, предусмотренных уставом;
- 5) в иных случаях, предусмотренных законодательством.

В случае ликвидации фонда оставшееся имущество направляется на цели, указанные в уставе фонда.

5. Учреждения – это организации, созданные собственником для осуществления управленческих социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемые им полностью или частично (п. 1 ст. 120 ГК).

Учреждение является единственной некоммерческой организацией, обладающей правом оперативного управления.

Согласно ст. 279 ГК учреждение не вправе без согласия собственника распоряжаться имуществом, закрепленным за ним и имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете. Оно может распоряжаться только имуществом, приобретенным на средства от деятельности, приносящей доходы в соответствии с учредительными документами. Это имущество должно учитываться на отдельном балансе.

Учреждение не отвечает по своим обязательствам имуществом, оно отвечает только денежными средствами, находящимися в его распоряжении. При их недостаточности субсидиарную ответственность несет собственник соответствующего имущества.

б. Ассоциации (союзы).

Коммерческие организации и (или) индивидуальные предприниматели в целях координации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов могут по договору между собой создать объединение в форме ассоциаций или союзов, являющихся некоммерческими организациями (ст. 121 ГК).

Ассоциации или союзы могут объединять либо только коммерческие организации и индивидуальных предпринимателей, либо только некоммерческие организации. Наименование ассоциации (союза) должно включать слово «ассоциация», «союз». Ассоциация (союз) является юридическим лицом, члены ее сохраняют свою самостоятельность.

Учредительными документами объединения является учредительный договор, подписанный ее членами и утвержденный ими устав.

Учредительные документы должны включать:

- п. 2 ст. 48 ГК;
- порядок формирования имущества ассоциации;
- внесение изменений в учредительные документы ассоциации;
- условия о составе и компетенции органов управления и порядка принятия ими решений;
- порядок распределения имущества после ликвидации ассоциации (союза).

Участники не обладают имущественными правами в отношении своих объединений, поэтому невозможны ни передача своей доли другому лицу, ни получение ее при выходе из объединения.

Члены ассоциации (союза) пользуются услугами объединения безвозмездно.

По окончании финансового года член объединения может выйти из него. В этом случае он несет субсидиарную ответственность по обязательствам ассоциации (союза) в течение 2-х лет с момента выхода, если обязательства возникли во время его членства. Может также вступить в объединения с согласия его членов новый участник. Закон

допускает его субсидиарную ответственность по обязательствам, возникшим до его вступления.

7. Государственные объединения.

Государственным объединением (концерном, производственным, научно-производственным или иным объединением) признается объединение государственных юридических лиц, а также индивидуальных предпринимателей, создаваемое по решению Президента Республики Беларусь, Правительства Республики Беларусь, а также по их поручению (разрешению) республиканскими органами государственного управления либо по решению органов местного управления и самоуправления (ст. 123¹ ГК).

Государственные объединения создаются, как правило, по отраслевому принципу. Это позволяет достигнуть не только тех целей, которые указаны в п. 2 ст. 123¹ ГК, но и координировать научно-технический и технологический прогресс, контролировать, концентрировать и координировать «ноу-хау» отрасли, не распыляя эту деятельность по территориальным объектам.

Государственные объединения являются некоммерческими организациями.

Собственник имущества государственного объединения не отвечает по обязательствам государственного объединения.

Устав государственного объединения является учредительным документом и утверждается государственным органом (должностным лицом), принявшим решение о его создании, либо уполномоченным им органом (ст. 123⁴ ГК).

В указанной статье определено, что в уставе должны найти отражение порядок и источники формирования имущества государственного объединения, а также помимо сведений п. 2 ст. 48 ГК должны содержаться сведения о предмете деятельности государственного объединения.

В соответствии со ст. 123³ ГК имущество государственного объединения находится в государственной собственности и принадлежит ему на праве хозяйственного ведения либо на праве оперативного управления. Уставом должно быть определено, на каком праве принадлежит имущество государственному объединению.

Имущество участников государственного объединения не входит в состав имущества государственного объединения (схема 17 приложения).

ГОСУДАРСТВО И АДМИНИСТРАТИВНО-ТЕРРИТОРИАЛЬНЫЕ ЕДИНИЦЫ КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Содержание:

1. Понятие, содержание и особенности гражданской правосубъектности государства.
2. Формы участия государства в гражданском обороте.

1. Понятие, содержание и особенности гражданской правосубъектности государства

В ГК (1964 г.) прямо не указывалось на то, что государство является субъектом гражданских правоотношений. ГК (1998 г.) посвящает этому вопросу главу 5 ст. 124–127.

«Республика Беларусь, административно-территориальные единицы, – говорится в п. 1 ст. 124 ГК, – участвуют в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных с иными участниками этих отношений – физическими и юридическими лицами».

При этом государство является особым субъектом гражданских правоотношений. Это проявляется в следующем:

– государство само определяет правила поведения субъектов в гражданском обороте, т.к. само принимает законы, которыми должны руководствоваться все субъекты гражданского права, в том числе и те, которые эти законы не принимают;

– государство участвует в гражданском обороте не в своих частных интересах, а в интересах человека и общества, обеспечивает направление и координацию государственной и частной экономической деятельности в социальных целях (см.: ч. 5 ст. 13 Конституции Республики Беларусь);

– государство обладает суверенитетом, который не позволяет во внешнеэкономической деятельности предпринимать в его отношении принудительные меры. Иммунитет государства означает его неподсудность в отношениях с иностранными субъектами права.

По вопросу правосубъектности государства в литературе нет единой точки зрения. Одни цивилисты (В.В. Залесский, О.А. Красавчиков, А.А. Пушкин) считают, что государство обладает общей правоспособностью; другие (С.Н. Братусь, М.И. Брагинский, Е.А. Суханов, В.П. Звеков) – рассматривают правоспособность государства в качестве специальной. И те, и другие приводят достаточно весомые

аргументы. Есть и другие точки зрения. Например, Е.А. Салей (автор соответствующей главы в учебнике «Гражданское право» под ред. проф. В.Ф. Чигира) предлагает вообще отказаться от характеристики правоспособности Республики Беларусь и административно-территориальных единиц, потому что эта характеристика не имеет практического значения (см.: указан. ранее учебник, а также литературу, издание: «Амалфея», 2000. – С. 356).

Следует согласиться с первой точкой зрения, а не уходить вообще от анализа правосубъектности сравнительно нового (по гражданскому законодательству) субъекта гражданских правоотношений.

Почему следует считать, что государство обладает общей (универсальной) правосубъектностью (именно правосубъектностью, а не одной ее стороны, т.е. правоспособностью)¹?

На наш взгляд, это обусловлено тем, что государство и даже административно-территориальные единицы не являются единственными субъектами гражданского права, как это можно, например, сказать о физическом лице.

Особенностью правосубъектности государства является то, что государство участвует в гражданском обороте не только через свои государственные органы, юридические лица разных уровней, но и даже через физических лиц, которые выполняют функции представителя его интересов в различных сферах деятельности.

В п. 2 ст. 124 и п. 3 ст. 125 ГК законодательно закреплено, что к субъектам гражданского права, т.е. Республики Беларусь и административно-территориальных единиц, применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, а также в случаях и порядке, предусмотренном законодательством Республики Беларусь и административно-территориальных единиц по специальному поручению могут выступать иные государственные органы, не упомянутые в этой статье, а также юридические лица и граждане.

Иными словами, правосубъектность является не только универсальной, но и двухсторонней, т.е. включающая и правоспособность, и дееспособность лица.

¹ Многие упражняются в теоретическом доказывании наличия у юридического лица дееспособности. На наш взгляд, это лишь теория, но не практика. Найдите, хотя бы в ГК, такое понятие, как «дееспособность» юридического лица.

2. Формы участия государства в гражданском обороте

1) Непосредственное участие государства во внутреннем гражданском обороте осуществляется путем участия органов государственной власти, действующих не как юридические лица, а как представители государства, от его имени и в пределах их полномочий.

От имени государства в гражданском обороте могут выступать как исполнительные, так и представительные республиканские и местные органы власти, так и любые другие лица по их поручению.

2) Опосредованное участие государства в гражданском обороте осуществляется путем вступления в него созданных государством юридических лиц, действующих от своего имени и приобретающих для себя соответствующие права и обязанности для достижения целей согласно учредительных документов, утвержденных государством. Самостоятельная деятельность таких юридических лиц фактически является формальной, т.к. она контролируется государственными органами.

3) Государство участвует также в гражданском обороте в качестве собственника через уполномоченные на то органы или должностные лица, посредством которых оно приобретает, осуществляет или прекращает право собственности на свое имущество (национализация, приватизация и другие сделки).

4) Допускается участие государства в любых сделках, но некоторые из них может осуществлять *только* государство, являясь в них стороной гражданских правоотношений: сделки по использованию природных ресурсов; эмиссия и обращение государственных ценных бумаг; финансирование и кредитование капитального строительства предприятий; приватизация госимущества и др. В данных сделках государство выступает в качестве субъекта гражданского права в обязательственных отношениях.

5) Государство как субъект гражданского права несет также договорную и внедоговорную ответственность.

По обязательственному праву в отношениях по исполнению сделок публичными субъектами действует принцип ответственности «каждый за себя», т.е. республиканские, административно-территориальные единицы и созданные ими юридические лица не отвечают по обязательствам друг друга, за исключением:

- субсидиарной ответственности публичных субъектов по долгам казенных предприятий и госучреждений в случае их экономической несостоятельности;

- ответственности публичных субъектов по выданным ими гарантиям.

Внедоговорная ответственность государства связана с причинением вреда гражданину в результате незаконных действий (незаконное осуждение, заключение под стражу, арест, подписка о невыезде

и т.п.) или в общем плане по правилам о дилектной ответственности. Ответчиком в суде выступают республиканские или местные финансовые органы, которые по решению суда обязаны возместить из казны причиненный потерпевшему вред.

б) Государство также участвует во внешнеторговом обороте в качестве заемщика, кредитора, гаранта, эмитента ценных бумаг при заключении сделок. Сделки с иностранными субъектами от имени Правительства Республики Беларусь совершают соответствующие профильные министерства непосредственно, либо через посольства, консульства или торгпредства, которые имеют на это специальные полномочия, так называемое двойное представительство.

За государством, как уже отмечалось, в общем случае во внешнеэкономической деятельности признается иммунитет, т.е. без согласия государства оно не может быть привлечено к суду иностранным государством; без согласия государства нельзя арестовать его имущество; без согласия также нельзя осуществить принудительное исполнение решения.

На современном этапе во многих зарубежных странах применяется доктрина ограниченного иммунитета, согласно которой государство пользуется иммунитетом в публично-правовых отношениях, но не пользуется им по внешнеторговым сделкам, выступая в них в качестве частного лица.

РАЗДЕЛ II ГРАЖДАНСКИЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

ЛЕКЦИЯ 9

ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

План лекции

1. Понятие и юридическая классификация объектов гражданских правоотношений.
2. Вещи и их классификация.
3. Ценные бумаги и их виды.
4. Нематериальные блага.

1. Объекты гражданских правоотношений – это материальные и нематериальные блага, по поводу которых субъекты вступают в правовые отношения между собой.

К материальным благам относят все объекты материального мира в любой форме их проявления, полезные свойства которых осознаны и освоены людьми. Другими словами, это те предметы материального мира, которые, применительно к гражданскому праву, вовлечены в том или ином качестве в гражданский оборот.

Нематериальные блага, хотя и не имеют экономического содержания, но могут быть тесно связанными с материальными объектами, так как многие из них объективизируются в процессе духовной деятельности и в итоге имеют определенную материальную стоимость, хотя духовно они, порой, бесценны. Другая группа нематериальных благ неотделима от личности их носителя.

Виды объектов гражданских прав определены в ст. 128 ГК. К объектам гражданских прав относятся:

- вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права;
- работы и услуги;
- охраняемая информация;
- исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность);
- нематериальные блага.

Следует отметить, что данная классификация не является строго выдержанной по какому-то одному из критериев. Скорее, это просто механическое перечисление объектов гражданских прав.

Схематически, классификацию можно представить в следующем виде (критерий – материальные и нематериальные (духовные) блага) (схема 18 приложения).

Что касается понятия «имущества», то оно является собирательным, и его содержание, применительно к конкретным правоотношениям, изменяется. Оно может рассматриваться как вещь или совокупность вещей, т.е. как объект виндикационного иска; как вещи и имущественные права, т.е. как объект ответственности лица по обязательствам; как совокупность вещей, имущественных (в т.ч. исключительных) прав и обязанностей (как имущественный комплекс предприятия, как наследственная масса). Есть и другие точки зрения.

2. Вещи как объекты гражданских прав – это предметы материального мира в различном физическом состоянии (например: дерево, нефть, энергия, газ), по поводу которых возникают гражданские правоотношения.

Наука гражданского права осуществляет классификации вещей в целях определения их правового режима. Это позволяет значительно сократить по объему законодательство.

По правовому режиму вещи делят на:

1) движимые и недвижимые (ст. 130 ГК)

К недвижимым вещам законодательство относит:

- объекты естественного происхождения (земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты);
- объекты, прочно связанные с землей (здания, сооружения, леса, многолетние насаждения и др.);
- предприятия как имущественные комплексы;
- воздушные, морские и речные суда, космические объекты;
- иное имущество, установленное законом и подлежащее государственной регистрации и в письменной форме осуществление всех сделок с ним.

К движимым объектам относят все остальные вещи.

2) оборотоспособные, ограниченные в обороте и изъятии из оборота (ст. 129 ГК)

По общему правилу вещи считаются не ограниченными в обороте, но закон устанавливает ограничение и изъятие вещей из оборота.

Ограничения в обороте могут быть установлены по соображениям государственной и общественной безопасности, обеспечения здоровья населения и т.п. К таким объектам относят природные ресурсы, оружие, сильнодействующие яды, наркотики, валютные ценности и др.

Изъятиями из оборота считаются те вещи, которые не могут быть предметом гражданско-правовых сделок. К ним относятся объекты,

находящиеся в общем пользовании (общественные здания и сооружения, дороги, реки, национальные библиотеки, архивы и т.п.); вещи, запрещенные законодательством (поддельные денежные знаки, платежные и иные документы, самодельные наркотики, порнография и т.п.). Такие объекты прямо указываются в законе.

3) вещи индивидуально-определенные или определенные родовыми признаками (ст. 138 ГК)

Индивидуально-определенная вещь имеет только присущие ей признаки, отличающие ее от других вещей. Индивидуально-определенная вещь незаменима.

Признаки родовой вещи присущи всему роду вещей, поэтому гибель вещи не снимает с должника обязанности.

4) вещи потребляемые и непотребляемые

Потребляемая вещь в процессе ее использования теряет свои потребительские свойства (продукты питания) либо преобразуется в другую вещь (строительный материал в дом). Потребляемую вещь нельзя сдать в аренду. Непотребляемые вещи можно использовать длительное время, не уничтожая полностью их потребительские свойства.

5) вещи делимые и неделимые (ст. 133 ГК)

Данная классификация важна при разделе имущества, ибо делимая вещь не утрачивает первоначального назначения при разделе, а неделимая вещь теряет свое назначение либо несоразмерно утрачивает свою ценность.

Неделимые вещи по общему правилу считаются сложными (ст. 134 ГК), но участники конкретной сделки могут рассматривать любую совокупную (сложную) вещь как делимую (например, мебельный гарнитур, чайный сервиз и т.п.).

6) главная вещь и принадлежность (ст. 135 ГК)

Вещи, которые не связаны между собой физически, могут находиться в хозяйственной или иной зависимости друг от друга. При этом одна из них имеет самостоятельное значение, а другая как бы служит первой. Первая вещь называется *главной*, а вторая – *принадлежностью*. Например: замок и ключ, автомобиль и домкрат. А вот уже автомобиль и запасное колесо в таком отношении не находятся, ибо запасное колесо является не принадлежностью автомобиля, а его запасной частью (оно предназначено не для функционирования автомобиля, а для замены вышедшей из строя составной части).

7) плоды, продукция и доходы (ст. 136 ГК)

Они принадлежат лицу, использующему имущество, приносящее плоды, продукцию и доходы, на законных основаниях, если иное не предусмотрено законодательством или договором.

8) животные (ст. 137 ГК)

К сожалению, к животным гражданским законодательством предусмотрены правила, применяемые к имуществу, хотя и с оговоркой гуманного к ним отношения.

9) деньги (валюта) (ст. 141, 142 ГК)

Деньги выступают в качестве особого объекта гражданских правоотношений. Они являются всеобщим эквивалентом стоимости материальных благ, т.е. они могут фактически заменить любой другой объект (ранее объективизированный, духовный).

Белорусский рубль является законным платежным средством на территории Республики Беларусь. Другие валютные ценности используются в соответствии с законодательством.

3. Ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и (или) обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. С передачей ценной бумаги переходят все удостоверяемые ею права в совокупности (п. 1 ст. 143 ГК).

Гражданский кодекс Республики Беларусь в ст. 144 перечисляет основные виды ценных бумаг, но при этом особое внимание не уделяет их классификации, которая имеет не только научное, но и практическое значение и применение.

Ценные бумаги в учебной и научной литературе классифицируются по следующим основаниям (критериям):

1) по способу выпуска они делятся на:

- эмиссионные (выпускаются сериями, которые имеют индивидуальный объем прав);
- неэмиссионные (выпускаются штучно и имеют индивидуальный объем прав).

2) по способу обозначения управомоченного лица:

- именные (выписаны на имя конкретного лица с правом передачи в порядке цессии);
- ордерные (выписаны на имя конкретного лица, но с правом передачи другим лицам в порядке индоссамента);
- предъявительские (без указания конкретного правообладателя).

3) по виду лица (эмитента), выпускающего бумаги:

- государственные ценные бумаги (эмитент – государственные и коммунальные образования);
- частные (эмитент – юридические и физические лица).

4) по содержанию имущественного права:

- денежные (на получение определенной денежной суммы – чеки, векселя, облигации);
- товарные (на получение определенного количества товара – коносоменты, складские свидетельства);

– корпоративные (включая участие в управлении АО – простые акции).

Ценную бумагу следует также отличать от иных документов. Главное ее отличие состоит в том, что она должна иметь строго определенную форму и наличие обязательных реквизитов. Иначе ценная бумага будет ничтожной (см.: ст. 145 ГК).

Передача прав по ценной бумаге осуществляется в соответствии со ст. 147 ГК.

1) Права по предъявительской ценной бумаге передаются путем простой передачи ее другому лицу. Поэтому она обладает высокой оборотоспособностью и очень низкой степенью защищенности от посягательств третьих лиц.

2) Передача прав по именной ценной бумаге происходит в порядке цессии (уступки требования). Цедент (передающий документ) отвечает перед цессионарием (принимаящий ценную бумагу) за действительность требованиям, но не за его (ее) исполнение должником.

3) Права по ордерной ценной бумаге передаются путем совершения на этом документе передаточной надписи – индоссамента. Индоссант (передавший ценную бумагу) отвечает перед индоссатом не только за действительность требований, но и за их исполнение должником. Индоссамент может быть бланковым (без указания лица, которому должно быть произведено исполнение) или ордерным (с указанием лица, которому или по приказу которого должно быть произведено исполнение).

Индоссамент может быть ограничен только поручением осуществлять права, удостоверенные ценной бумагой, без передачи этих прав индоссату (препоручительный индоссамент). В этом случае индоссат выступает в качестве представителя.

Некоторые виды ценных бумаг (ст. 144 ГК)

1) Акция – ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя (акционера) на участие в управлении делами АО (простая акция), на получение части прибыли в виде дивиденда и части имущества при ликвидации АО.

Эмитентом является АО. Акции могут быть только именными.

2) Облигация – это ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя на получение от эмитента в установленный срок денежной суммы в размере ее номинальной стоимости, а также зафиксированного в ней процента, или иных имущественных прав (например, дефицитного товара).

Облигации могут выпускаться государством либо частными лицами (АО), быть именными или предъявительскими.

3) Вексель – ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя (указанного им лица) выплатить

определенную сумму держателю векселя по наступлению предусмотренного векселем срока.

Векселя бывают двух видов: простые и переводные.

Простой вексель представляет собой ничем не обусловленное обязательство векселедателя уплатить векселедержателю, или иному указанному им лицу, определенную сумму в установленный срок.

Переводной вексель является ценной бумагой, содержащей ничем не обусловленное предложение векселедателя лицу, на которое выставлен вексель, уплатить определенную сумму денег предъявителю векселя, либо другому указанному им лицу, в установленный срок по предъявлению. Иными словами, в переводном векселе в качестве плательщика выступает не только векселедатель, но и иное лицо.

4) Чек – ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное письменное распоряжение чекодателя плательщику (банку) уплатить держателю чека указанную в нем сумму. Чеки могут быть именными и переводными. Именной чек не передается, а переводной передается по правилу ордерных ценных бумаг.

5) Депозитный или сберегательный сертификаты – это ценные бумаги, удостоверяющие право вкладчика (физическое или юридическое лицо) на получение по истечению установленного срока суммы вклада и процентов. Досрочное расторжение сертификата приводит к потере процентов.

Сертификаты могут быть именными и на предъявителя, срочными или до востребования.

6) Коносамент – ценная товарная бумага, удостоверяющая право ее держателя на получение от перевозчика указанного в ней груза.

Коносамент может быть именным, ордерным и предъявительским.

7) Складское свидетельство – ценная товарная бумага, удостоверяющая право ее держателя на получение со склада указанного в ней товара.

4. Из схемы 18 приложения видно, что работы, услуги, охраняемую информацию, интеллектуальную собственность следует отнести к нематериальным благам.

Действительно, что же понимается под работой и услугой?

Работа – это деятельность, направленная на достижение определенного материального результата, отделимого от самих действий.

Услуга – это деятельность, осуществляемая в интересах заказчика, не имеющая, как правило, материального результата, либо имеющая результат, неотделимый от самих действий (перевозка, хранение).

Под информацией понимаются знания научно-технического, технологического, коммерческого и иного характера.

Особенности информации как объекта гражданских правоотношений:

– она является непотребляемым объектом и подвержена лишь моральному, а не физическому старению;

– она является нематериальным объектом и не сводится к ее носителям;

– правовой защитой от третьих лиц пользуется лишь та информация, которая является *служебной* либо *коммерческой тайной*. Именно она закрыта для доступа на законном основании, а ее обладатель принимает меры для ее защиты. Особенность защиты охраняемой информации состоит в том, что она основана на факте ее неизвестности третьим лицам, а защита промышленной собственности основана на факте опубликования сведений, ее составляющих.

Интеллектуальная собственность есть исключительное право физического или юридического лица на результат интеллектуальной деятельности.

Это и художественная собственность (произведения литературы, искусства), это и промышленная собственность, это и право юридического лица на средства индивидуализации продукции и ее производителя, это и другие смежные права лиц гражданских правоотношений.

ЛЕКЦИЯ 10

ЛИЧНЫЕ НЕИМУЩЕСТВЕННЫЕ ПРАВА И ИХ ЗАЩИТА

План лекции

1. Понятие и виды личных неимущественных благ.
2. Защита чести, достоинства и деловой репутации.

1. Личные неимущественные блага (права), не имеющие экономического содержания и не отделимые от личности их носителя, признанные действующим законодательством (см. ст. 151 ГК).

Статья 151 ГК содержит довольно широкий, но не исчерпывающий перечень важнейших нематериальных благ и прав. Первая группа этих прав принадлежит лицам от рождения и защищается гражданским законодательством. К ним следует отнести: право на жизнь, здоровье, личная неприкосновенность, личная и семейная тайна, неприкосновенность частной жизни, честь, достоинство, деловая репутация и т.п. Вторая группа нематериальных благ и прав принадлежит лицам в силу закона и регулируется гражданским законодательством.

К ним следует отнести: право свободного передвижения, право на имя, право выбора места жительства и т.п.

Прежде чем перейти к особенностям защиты нематериальных благ, попытаемся определить содержание и обеспечение некоторых основных благ (прав).

Право свободного передвижения, выбора места жительства или места пребывания обеспечиваются тем, что только сам гражданин может решать, где может находиться его преимущественное и постоянное место жительства (см.: ст. 19 ГК; ст. 22 КоБС).

Право на имя. Законодательством предусмотрено личное право родителей в течение трех месяцев зарегистрировать рождение ребенка с указанием его имени. Гражданину также предоставляется право изменения имени в установленном законом порядке (см.: ст. 68–71 КоБС; ст. 18 ГК).

Личная и семейная тайна может состоять из сведений о личной (семейной) жизни, состоянии здоровья, распоряжения имуществом, рождении ребенка от донора или суррогатной матери и т.п.

Неприкосновенность частной жизни предполагает, прежде всего, неприкосновенность жилища, тайны переписки, телефонных переговоров, интимной жизни, частной документации, внешнего облика и т.п.

Честь – это объективная оценка лица, его моральных и иных качеств окружающими, в конечном итоге обществом.

Достоинство – это субъективная внутренняя оценка лица своих личных качеств и общественного значения.

Деловая репутация – это оценка профессиональных качеств лица (как физического, так и юридического) со стороны других лиц (схема 19 приложения).

2. Защита нематериальных благ осуществляется различными способами. К ним можно отнести и общие способы защиты: возмещение имущественного вреда (убытков) при виновном распространении порочащих сведений; компенсация морального вреда (ст. 152 ГК), независимо от вины распространителя, кроме компенсации морального вреда юридическим лицам (п. 7 ст. 153 ГК); пресечение действий, нарушающих права или создающих угрозу его нарушения, например, изъятие тиража издания с порочащими сведениями; страховые выплаты в случае причинения вреда нанимателем жизни и здоровью работника и др.

Вместе с тем, для защиты чести, достоинства и деловой репутации по гражданскому законодательству предусмотрен специальный способ защиты: опровержение распространенных порочащих сведений.

Способ применяется независимо от вины распространителя порочащих сведений, а защита не зависит от срока исковой давности. В случае смерти лица, защиту его чести, достоинства и деловой репутации вправе совершать любые заинтересованные лица.

Для достижения опровержения порочащих сведений необходимы следующие условия:

– сведения должны быть порочащими, т.е. содержать положения о нарушении лицом правовых или моральных принципов, умоляющих его честь и достоинство;

– сведения не должны соответствовать действительности;

– сведения должны быть распространены любым существующим способом. Даже передача их в устной форме любому третьему лицу является распространением. Если они высказаны лицу наедине, то это не является распространением.

Порядок опровержения порочащих сведений тот же, что и распространения этих сведений. То есть способ, средства, форма опровержения должны быть адекватными. Например, если сведения распространены в печатных СМИ на первой странице крупным шрифтом, то и опровержение должно быть таким же.

Если сведения соответствуют действительности или являются не порочащими, но распространены в СМИ и затрагивают интересы гражданина, то он имеет право дать соответствующий ответ в тех же СМИ.

Наконец, если распространитель сведений не установлен, то потерпевший имеет право на обращение в суд с заявлением о признании распространенных сведений не соответствующим действительности.

Таковы особенности осуществления специального способа защиты чести, достоинства и деловой репутации.

ЛЕКЦИЯ 11

ОСНОВАНИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ, ИЗМЕНЕНИЯ И ПРЕКРАЩЕНИЯ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

План лекции

1. Понятие оснований возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений.
2. Классификация юридических фактов.

1. Гражданские правовые нормы сами по себе не порождают, не изменяют и не прекращают гражданских правоотношений. Недостаточно также обладающих правосубъектностью субъектов. И те, и другие являются лишь необходимой предпосылкой, но не основанием. Основаниями гражданских правоотношений, которые вызывают к жизни гражданские правоотношения, являются обстоятельства, предусмотренные правовыми нормами.

Обстоятельства, с которыми нормы гражданского права связывают возникновение, изменение либо прекращение гражданских правоотношений, называются юридическими фактами.

В ст. 7 ГК дан следующий перечень оснований возникновения гражданских прав и обязанностей:

- договоры и иные сделки, предусмотренные законодательством, а также договоры и иные сделки, хотя и не предусмотренные законодательством, но не противоречащие ему;
- акты государственных органов и органов местного управления и самоуправления, которые предусмотрены законодательством в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;
- судебные решения, установившие гражданские права и обязанности;
- создание и приобретение имущества по основаниям, не запрещенным законодательством;
- создание произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;
- причинение вреда другому лицу;
- неосновательное обогащение;
- иные действия граждан и юридических лиц;
- события, с которыми законодательство связывает наступление гражданско-правовых последствий.

Основаниями гражданских прав и обязанностей могут быть и иные юридические факты, которые прямо не предусмотрены законодательством, но не противоречат его принципам и смыслу.

Для возникновения некоторых гражданских правоотношений требуются несколько, а не один юридический факт. Например, сделка по недвижимости требует еще государственной регистрации.

Совокупность юридических фактов, на основании которых возникают, изменяются или прекращаются гражданские правоотношения, называются юридическим составом.

2. Учитывая незавершенный характер оснований в законодательстве, историческую их изменчивость, большое значение приобретает их классификация, позволяющая включить в юридические факты любые основания, не запрещенные законом.

Всякая классификация, как мы с вами уже не раз говорили, зависит от критериев, положенных в ее основу.

Итак, в зависимости от характера течения юридические факты делятся на:

- действия – характер течения зависит от воли человека;

• события – обстоятельства, протекающие независимо от воли человека, включая и те, которые могли возникнуть по воле человека, но вышли из-под его контроля (пожар, авария и т.д.).

Большинство обстоятельств в гражданском праве образуют действия физических и юридических лиц.

Действия, в свою очередь, делятся на правомерные и неправомерные.

Неправомерные действия противоречат требованиям законодательства или условиям сделки. К ним следует отнести деликты, обязательства, возникшие вследствие причинения вреда, неосновательное обогащение и т.п.

Правомерные действия по своему юридическому значению делятся на юридические поступки и юридические акты.

Юридические поступки – это действия, влекущие юридические последствия независимо, а иногда и вопреки намерению совершившего их лица. Например, находка, возвращение человека в место постоянного проживания объявленного судом умершим и т.д.

Юридические акты – это действия, влекущие юридические последствия лишь тогда, когда они совершены с намерением вызвать эти последствия. К числу юридических актов следует отнести административные акты и сделки.

Сделки совершаются любым лицом гражданского права, которое при этом само становится участником установленного им правоотношения. Исключение в какой-то степени можно усмотреть в представительстве.

Административные акты совершаются уполномоченным на то административным органом, который при этом сам не становится участником установленного им гражданского правоотношения.

В юридической литературе встречается также деление событий на краткосрочные и длящиеся.

Длящиеся события называют еще состояниями. Например: родился ребенок – краткосрочное событие; состоять в браке – состояние.

Наконец, юридические факты можно разделить и по характеру порождаемых ими юридических последствий. В данном случае выделяют правообразующие, правоизменяющие и правоопределяющие факты (схема 20 приложения).

С Д Е Л К И

План лекции

1. Понятие и виды сделок.
2. Условия действительности сделок. Недействительные сделки и их виды.
3. Порядок и последствия признания сделок недействительными.

1. Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 154 ГК).

В науке гражданского права выделяют основные признаки сделок:

1) сделка представляет собой довольно распространенный юридический факт, представляющий собой действие, направленное на достижение определенного правового результата;

2) сделка – это правомерное действие, которое должно соответствовать законодательству, в отличие от деликтов и неосновательного обогащения;

3) сделка – это действие, которое лицо совершает по своей воле. Сущность сделки составляют воля и волеизъявление сторон;

4) сделка характеризуется направленностью – она направлена на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Этим сделка отличается от юридических поступков;

5) сделка – это институт гражданского права, ее следует отличать от таких оснований возникновения правоотношений, как административный акт.

Круг сделок не ограничен названными в законодательстве, допускается совершение иных сделок, не противоречащих закону, но наиболее распространенными видами сделок являются:

1. *По количественному признаку.* Сделки делятся на односторонние, двухсторонние и многосторонние.

Односторонние сделки совершаются волеизъявлением одного лица (составление завещания, принятие наследства, объявление конкурса и др.). Обязанность возникает только у лица, совершившего сделку. У третьих лиц она может породить обязанности только в случаях, установленных законом (завещательный отказ, отказ пассажира от перевозки и т.п.). Права по такой сделке возникают как у стороны, ее совершившей, так и у третьих лиц, в интересах которых она совершена.

Двухсторонние и многосторонние сделки совершаются двумя и более лицами, они требуют согласования условий сделки между ними и называются договорами.

2. По моменту возникновения правоотношений сделки бывают консенсуальные и реальные.

Консенсуальные сделки – это сделки, права и обязанности сторон по которым возникают с момента достижения соглашения.

Реальные сделки – это сделки, права и обязанности сторон по которым возникают с момента передачи вещи (заем, хранение).

3. По наличию оснований сделки делятся на каузальные и абстрактные.

Каузальные сделки – действительность их зависит от оснований (общее правило).

Абстрактные сделки юридически безразличны к своему основанию (в случаях, предусмотренных законом: банковская гарантия, выдача векселя).

4. По возмездности сделки делятся на возмездные и безвозмездные.

Возмездные сделки характеризуются тем, что имущественное предложение одной стороны предполагает встречное имущественное представление другой. Полной эквивалентности при этом чаще всего не бывает.

Безвозмездная сделка – это сделка, по которой имущественное представление производится только одной стороной (договор дарения).

5. По форме сделки классифицируются на устные и письменные. Подробнее будет сказано ниже.

6. По срокам начала и прекращения действий сделки делятся на бессрочные, срочные и условные.

Бессрочные сделки – сроки начала и прекращения действий не определены.

Срочные сделки – определен один или оба срока. Бывают отлагательными (срок вступления сделки в силу) или отменительными (срок прекращения сделки).

Условные – это сделки, совершение которых зависит от наступления определенного вероятного события. Бывают: отлагательными (для возникновения сделки, например, речные перевозки грузов начнутся после освобождения рек ото льда) или отменительные (для прекращения сделок, например, перевозки прекратятся когда река станет).

7. По характеру правоотношений сделки делятся на правовозникающие, правоизменяющие и правопрекращающие.

8. Доверительные (фидуциарные) сделки – это сделки, имеющие доверительный характер (доверительное управление, поручение и др.). Утрата доверительного характера сделки между сторонами может привести к прекращению правоотношений в одностороннем порядке (схема 21 приложения).

2. Наука гражданского права указывает на *четыре* условия (признака) действительности сделок.

Во-первых, по содержанию сделка должна соответствовать законодательству, основам правопорядка и нравственности. Содержание сделки – это совокупность ее условий.

Во-вторых, субъекты в сделке должны обладать гражданской правоспособностью и дееспособностью; юридические лица могут совершать сделки, соответствующие их специальной правоспособности. Совершение сделок недееспособными лицами и юридическими лицами без соответствующей правоспособности ведет к их недействительности.

В-третьих, субъективная сторона в сделке, которая означает единство воли и волеизъявления участника сделки. Если волеизъявление не соответствует действительной воле лица, то сделка опять-таки будет признана недействительной.

В-четвертых, должна быть соблюдена форма сделки. Сделки могут быть устными и письменными (простыми, нотариально удостоверенными и госзарегистрированными). Сделка, для которой законодательством не установлена письменная форма, может быть совершена устно (ст. 160 ГК). Простая письменная форма совершается между юридическими лицами и гражданами, а также гражданами между собой на сумму, превышающую не менее чем в десять раз установленный законодательством размер базовой величины (ст. 162 ГК).

Нотариальное удостоверение сделок обязательно в случаях:

- 1) указанных в законодательных актах;
- 2) предусмотренных соглашением сторон, хотя по законодательству для сделок данного вида эта форма не требуется (ст. 164 ГК).

Сделки с недвижимым имуществом подлежат государственной регистрации. Законодательством может быть установлена регистрация сделок с движимым имуществом определенных видов (ст. 165 ГК) (схема 22 приложения).

Сделки, в которых нарушено хотя бы одно условие, являются недействительными.

Недействительные сделки подразделяются на ничтожные и оспаримые.

Ничтожные сделки недействительны с момента их заключения, их еще называют абсолютно недействительными.

К этой категории сделок законодательство относит:

- ✓ сделки, не соответствующие законодательству и совершение которых прямо запрещено законодательством, в том числе и сделки, совершенные с целью, противной основам правопорядка и нравственности. Примером последней можно назвать скупку и перепродажу краденых вещей (ст. 169 и ст. 170 ГК);

✓ мнимые и притворные сделки. Мнимой называется сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей юридические последствия. Притворная сделка, являясь по существу мнимой, отличается от нее тем, что совершается с целью прикрытия другой сделки, которая является фактической. К притворным сделкам можно отнести договоры дарения квартир вместо фактической их купли-продажи. Фактическая продажа автомобиля, оформленная притворной сделкой – генеральной доверенностью и др. (см.: ст. 171 ГК);

✓ сделки, совершенные гражданином, признанным судом в установленном порядке недееспособным, а также сделки, совершенные малолетним, т.е. лицом, не достигшим 14 лет. Правда ГК допускает здесь одно исключение: если сделка совершена к выгоде недееспособного или малолетнего, то по требованию их законных представителей она может быть признана судом действительной (ст. 172, 173 ГК);

✓ сделки с нарушением требований о нотариальном удостоверении или государственной регистрации (ст. 166 ГК).

Другую группу сделок относят к оспаримым или относительно недействительным. Эти сделки в момент их совершения имеют юридическую силу, но затем могут быть оспорены заинтересованными лицами в суде, который имеет право признать их недействительными.

К оспаримым сделкам относят:

– сделки подростков (от 14 до 18 лет) без письменного согласия родителей, и сделки признанных судом ограничено дееспособных. Эти сделки могут оспорить в суде законные представители (родители, усыновители, попечители) указанных лиц (ст. 176, 178 ГК);

– сделки, совершенные гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими. В данном случае речь идет о дееспособном гражданине, который в момент совершения сделки не мог контролировать свои действия из-за алкогольного опьянения или сильного душевного потрясения (например: смерть близкого человека) (ст. 177 ГК);

– сделки, совершенные под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение. Существенное значение имеет заблуждение относительно природы сделки, тождества или таких качеств ее предмета, которые значительно снижают возможности его использования по назначению. Заблуждение относительно мотивов сделки не имеет существенного значения (ст. 179 ГК). Общую формулу существенного заблуждения можно выразить так: *если бы его не было, то лицо не совершило бы сделку*. Например: П. приобрел у С. картину, считая ее подлинником. Через некоторое время П. случайно увидел эту картину на выставке. Оказалось, что приобретенная им картина – подделка, о которой не знал и С. По иску П. сделка была расторгнута по решению суда.

А вот другой пример: после смерти отца гражданин К. получил в наследство библиотеку и решил ее продать, но, как оказалось позже, продешевил. К. обратился в суд, но суд отказал ему в иске, потому что гражданин К. в любом случае совершил бы сделку, т.е. стоимость не влияет на результат.

Заблуждение, как правило, не связано с виной другой стороны сделки, и этим оно отличается от обмана.

– сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, а также сделка, которую лицо было вынуждено совершить вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне не выгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась (кабальная сделка), может быть признана судом недействительной по иску любого заинтересованного лица (ст. 180 ГК).

Сделка, совершаемая под обманом одной стороны другой, последняя находится под заблуждением.

Для признания угрозы основанием признания сделки недействительной, она должна быть основательной, т.е. противоправна, реальна и непосредственна. Если вы угрожаете судом соседу, который не отдает вам долг по сделке, то это не является угрозой, а если вы угрожаете соседу убийством, поджогом имущества, избиением или похищением членов его семьи, то такие действия будут являться угрозой.

Насилие означает причинение физических или моральных страданий самому лицу либо его близким (или мучаю любимое животное человека с целью вырвать подпись под завещанием или договором дарения).

Злонамеренное соглашение – это своего рода месть представителю либо представляемому, либо другой стороне.

Кабальная сделка – это когда из-за голода вы готовы приобрести кусок хлеба за золотой перстень с бриллиантом (схема 23 приложения).

3. Недействительные сделки отличаются между собой порядком признания их недействительными. Те сделки, которые признаются недействительными только в судебном порядке, называются оспаримыми.

Ничтожные сделки независимо от решения суда недействительны с момента их заключения, т.е. заинтересованные лица и стороны сделки могут сами признать их недействительными и не приступать к их исполнению.

Белорусские законодатели прямо в соответствующих статьях указали на ничтожность сделок, а оспаримые – это те, где указано, что их недействительность решается в судебном порядке.

Иногда недействительной оказывается лишь часть сделки, а остальная часть подлежит исполнению.

Независимо от того, является сделка оспаримой или ничтожной, заинтересованные лица в случае ее исполнения имеют право обратиться в суд с иском о применении к сделке последствий ее недействительности.

Более того, закон предусматривает возможность признать в судебном порядке ничтожную сделку действительной в интересах недееспособных граждан к их выгоде (см.: п. 3 ст. 167 и п. 2 ст. 168 ГК).

Сроки исковой давности для обращения в суд:

- для оспаримых сделок – 3 года;
- для ничтожных сделок – 10 лет (ст. 182 ГК).

Начало течения срока исковой давности:

- для оспаримых сделок, совершенных под влиянием насилия (угрозы), – со дня прекращения насилия (угрозы);
- для остальных оспаримых – со дня, когда лицо узнало или должно было узнать об обстоятельствах, являющихся основанием для недействительности сделки;
- для ничтожных сделок – со дня начала их исполнения.

Существует два вида имущественных последствий недействительности сделок – основные и дополнительные.

Основные последствия делятся на:

- двухстороннюю реституцию (реституция – это восстановление в первоначальном положении);
- одностороннюю реституцию, т.е. восстановление одной стороны сделки в первоначальное положение и взыскание всего исполненного или подлежащего исполнению второй стороной в доход государства;
- недопущение реституции, т.е. взыскание переданного или подлежащего передаче по сделке имущества обоими сторонами в доход государства.

Двухсторонняя реституция применяется всякий раз, когда специальной нормой не установлены иные последствия. Они указываются прямо в законе. Если невозможно вернуть полученное по сделке в натуре, то сторона сделки должна возместить его стоимость в деньгах (п. 2 ст. 168 ГК).

Односторонняя реституция. Этот вид имущественных последствий характеризуется тем, что лишь одна из сторон сделки является добросовестной и поэтому имеет право на возврат того, что она передала другой стороне. Недобросовестная сторона не имеет права на имущественное восстановление и все полученное по сделке обращается в доход государству. Если же недобросовестная сторона не успела исполнить сделку, то в доход государства передается то, что подлежит исполнению.

Недопущение реституции. Этот вид имущественных последствий носит характер санкций, налагаемых на стороны, которые совершили незаконную сделку умышленно, т.е. стороны являются недобро-

совестными в сделке. Все, что передано по сделке или должно быть передано обращается в доход государства.

Дополнительные имущественные последствия применяются, как правило, при односторонней реституции. Обычно, потерпевшая сторона имеет право взыскать убытки, причиненные виновной стороной. Дополнительные имущественные последствия применяются сверх основных имущественных последствий и установлены с целью охраны и восстановления прав и законных интересов малолетних, подростков, недееспособных и некоторых других лиц, прямо указанных в законе.

ЛЕКЦИЯ 13

ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО. ДОВЕРЕННОСТЬ

План лекции

1. Понятие, субъекты и виды представительства.
2. Доверенность: виды, формы, сроки.
3. Последствия представительства без полномочий и отличие представительства от сходных правоотношений.

1. Представительство есть совершение одним лицом (представителем) юридических действий от имени и в интересах другого лица (представляемого) в пределах предоставленных ему полномочий. Иными словами, представительство рассматривается как гражданское правоотношение, при котором действия, имеющие правовые последствия для одного лица, совершает другое лицо.

В ст. 183 ГК законодательно закрепляется представительство как сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, законодательстве либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного управления и самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

В целях защиты интересов представляемого ст. 183 ГК запрещает представителю совершать сделки от его имени в отношении лично себя, а также в отношении любого другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев коммерческого представительства. Не допускается также совершение представителем сделок, которые представляемый имеет право совершать только лично, а также сделок, указанных в законе (завещание, рента).

В гражданских правоотношениях представительства участвуют следующие субъекты:

- представитель – дееспособное лицо, наделенное соответствующими полномочиями;
- представляемый – любое лицо независимо от его дееспособности;
- третье лицо – любое лицо, кроме представителя.

Представителями могут быть физические и юридические лица. ГПК ограничена деятельность следователей, прокуроров, судей и др. специальных субъектов в качестве представителей в суде.

Подростки могут быть представителями с согласия законных представителей либо самостоятельно на основании трудового договора или членства в кооперативе. Ограниченные в дееспособности лица могут быть представителями с согласия своих попечителей.

Юридические лица могут быть представителями в пределах своей правоспособности, закрепленной в учредительных документах.

Коммерческое представительство имеет ряд особенностей:

- коммерческий представитель имеет право одновременно представлять разные стороны в сделке, если это предусмотрено законом либо на это есть согласие сторон;
- он обязан исполнять поручения с заботливостью самого предпринимателя;
- обязан хранить в тайне сведения о торговых сделках и после исполнения поручения;
- осуществляется коммерческое представительство на основе письменного договора, содержащего полномочия, а при отсутствии в договоре полномочий, необходима доверенность (см. ст. 185 ГК).

Виды представительства классифицируются в зависимости от того, кто и в какой форме предоставляет представителю полномочия. Или, иными словами, по основаниям деятельности представителя.

Представительство может быть основано на доверенности (в т.ч. в форме договора) или на законе либо административном акте.

Первый вид представительства называется добровольным, второй – законным.

Полномочия представителя могут также явствовать из обстановки, в которой он действует. Это касается продавцов, кассиров и т.п. лиц (см. п. 1 ч. 2 ст. 183 ГК), которые совершают ограниченный круг сделок от имени организации в определенном месте.

Добровольным представителем может быть с его согласия любое дееспособное лицо, которое определил представляемый, наделив его соответствующими полномочиями в договоре или доверенности.

Законными представителями являются родители, опекуны, попечители, усыновители, полномочия которых определены законом и подтверждаются соответствующими документами (паспортами, свидетельствами о рождении, удостоверениями и др.) (схема 24/1 приложения).

2. В п. 1 ст. 186 ГК указано, что доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами, удостоверенное в предусмотренном порядке.

Доверенность является документом, который определяет объем и границы прав представляемого.

Выдача доверенности является односторонней сделкой. Представитель при выдаче доверенности не наделяется обязанностями, поэтому согласие на выдачу доверенности не требуется, но осуществление полномочий по доверенности зависит от воли представителя, т.е. он может исполнить доверенность либо отказаться от нее.

По объему полномочий, которыми наделяется представитель, следует различать три вида доверенности: общую (генеральную), специальную и разовую.

Общая (генеральная) доверенность дает представителю право на совершение в указанный срок любых по характеру сделок и иных юридических сделок перед любыми третьими лицами. Объем полномочий в данной доверенности не ограничен. К таким доверенностям, например, относят доверенность, выданную руководителю филиала юридического лица.

Специальная доверенность уполномочивает представителя на юридические действия в определенной сфере или на заключения ряда однородных сделок. Например, доверенность на ведение дел в судах.

Разовая доверенность предоставляет право представителю на заключение одной, строго определенной сделки. Например, получение товара в организации.

Допускается выдача доверенности от имени нескольких лиц или нескольким лицам, т.е. на той и другой стороне может быть множественность лиц.

Доверенность совершается только в письменной форме. Она должна содержать дату выдачи, реквизиты сторон (представляемого и представителя), а также существо полномочий.

Закон предусматривает повышение требования к форме доверенности. Они предусматривают удостоверение доверенности в нотариальном порядке. Нотариально должна быть также оформлена доверенность в порядке передоверия (п. 2, ст. 188 ГК).

В соответствии с п. 3 ст. 186 ГК к нотариально оформленным доверенностям приравниваются:

1) доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальниками таких учреждений, их заместителями по медицинской части, старшими или дежурными врачами;

2) доверенности военнослужащих, в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и учреждений образования, осу-

ществляющих подготовку кадров по специальностям военного профиля, в которых нет государственных нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности работающих в этих частях, соединениях, учреждениях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами (начальниками) этих частей, соединений или учреждений;

3) доверенности лиц, находящихся в учреждениях, исполняющих наказание в виде ареста, ограничения свободы, лишения свободы, пожизненного заключения, или местах содержания под стражей, удостоверенные начальниками соответствующих учреждений, исполняющих наказание, или руководителями администраций мест содержания под стражей;

4) доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, удостоверенные администрациями этих учреждений или руководителями (их заместителями) соответствующих органов социальной защиты населения.

Не требуется нотариального удостоверения доверенности на получение:

- заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями;
- вознаграждения авторов и изобретателей;
- пенсии, пособия, стипендии, выплаты гражданам в банках или небанковских кредитно-финансовых организациях;
- корреспонденции, в том числе денежные и посылочные.

В указанных случаях доверенность заверяется организацией, где доверитель работает или учится, ЖЭУ, где он проживает, администрацией стационарного лечебного учреждения либо банком, в котором открыт соответствующий счет или размещен вклад.

Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью руководителя или другого лица, уполномоченного учредительными документами, скрепляется печатью организации.

Юридические лица государственности для получения денег и других имущественных ценностей, подписывают доверенность руководителем и главным (старшим) бухгалтером и скрепляют печатью организации.

Если уполномоченное лицо не может совершить указанных в доверенности действий, то он может передоверить их другому лицу и сообщить об этом лицу, выдавшему доверенность. Передоверие, как мы уже говорили, обязательно нотариально удостоверяется, а срок действия передоверенности не может превышать срока действия доверенности.

Указанный максимальный срок действия доверенности 3 (три) года. Если срок действия не указан, то доверенность действительна в течение одного года. При отсутствии в доверенности даты ее выдачи она признается недействительной, так как невозможно установить на-

чальный срок, а следовательно, и конечный срок ее действия (схемы 24/2, 25 приложения).

Доверенность прекращается по следующим обстоятельствам:

- совершение представителем действий (для разовой доверенности);
- отмена доверенности представляемым либо отказ от нее представителя (с момента отмены или отказа);
- с прекращением существования одного из участников правоотношений (смерть, безвестное отсутствие, прекращение деятельности юридического лица);
- признание одного из участников отношений представительства недееспособным;
- ограничение дееспособности одного из участников при отсутствии согласия попечителя.

Права и обязанности, возникшие в результате действий представителя до того, как он узнал (должен был узнать) о прекращении доверенности, сохраняют силу для представляемого (его правопреемников) в отношении третьих лиц.

3. В гражданском обороте встречаются случаи, когда лицо без необходимых полномочий совершает действия с третьими лицами от имени и в интересах «представляемых» лиц. Такие случаи возникают или при «мнимом» представительстве, когда участники считают, что представительство имеет место, но оно отсутствует из-за неправильно оформленных документов либо выходит за пределы полномочий, или при полном отсутствии соглашения между сторонами. И в том, и в другом случае представитель действует без полномочий.

Каковы последствия таких действий?

1) В отношении представляемого:

- если сделка в последствии одобрена представляемым, то она создает, изменяет и прекращает для него права и обязанности с момента ее совершения;
- неодобрение сделки или отсутствие одобрения в разумный срок не порождает для представляемого соответствующих прав и обязанностей.

2) В отношении неуправомоченного представителя:

- если сделка одобрена представляемым, то никаких неблагоприятных последствий для представителя нет;
- неодобрение сделки или отсутствие одобрения в разумный срок влечет наделение представителя всеми правами и обязанностями по сделке вместо представляемого при условии, что он может быть стороной в такой сделке.

3) В отношении третьего лица:

- третье лицо в любом случае связано сделкой, т.к. знало или должно было знать об отсутствии полномочий у представителя.

Для того чтобы не принять за представляемого другое лицо, следует также отличать представительство от сходных правоотношений.

Так, представитель, выражая собственную волю (желание, намерение), совершает в интересах представляемого и от его имени юридические действия, права и обязанности по которым приобретает представляемый.

Посредник, выражая собственную волю, совершает в интересах клиента (представляемого) от своего имени действия, которые, способствуют совершению сделки между третьим лицом и клиентом, но юридических последствий для него не создают.

Комиссионер, выражая собственную волю совершает сделки с третьими лицами в интересах комитента (представляемого), но от собственного имени, сам приобретая права и обязанности по сделке, которые затем передает комитенту.

Посланец (посыльный), действует в интересах уполномочившего его лица от своего имени, но только передает волю представляемого третьему лицу, собственную волю при этом не выражая.

Рукоприкладчик действует в интересах лица, которое не имеет возможности подписать сделку собственноручно, от своего имени удостоверяет факт выражения воли этого лица на совершение сделки, т.е. удостоверяет факт своей подписью, но при этом ни свою, ни волю представляемого не выражает.

Таковы основные сходные правоотношения в гражданском обороте.

ЛЕКЦИЯ 14

СРОКИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ. ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ

План лекции

1. Понятие, исчисление и виды сроков в гражданском праве.
2. Понятие, последствия истечения и виды сроков исковой давности.
3. Начало течения, приостановление, перерыв и восстановление сроков исковой давности.

1. В науке гражданского права выработано следующее понятие срока: «Срок – это юридический факт, с наступлением или истечением которого законодательство связывает возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений». Как юридический факт, срок относится к категории событий.

В ст. 191 ГК закреплено следующее определение срока: «Установленный законодательством, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить».

Следовательно, в гражданском законодательстве под сроком понимается момент или период времени, с которыми нормы права связывают определенные правовые последствия.

Срок начинает течь, по общему правилу, на следующий день после календарной даты или дня наступления события, которым определено его начало, но вы будете встречаться и с исключениями из этого правила.

Окончание срока зависит от единицы времени его исчисления и законодательно закреплено в ст. 193 ГК. Подробно не излагая указанную статью, остановимся на следующих моментах:

– срок, исчисляемый днями, истекает в 24.00 последнего дня срока, за исключением срочных действий в организациях, которые могут прекратить операции по окончанию рабочего дня;

– срок, исчисляемый неделями, истекает в соответствующий день последней недели срока;

– срок, исчисляемый в полмесяца, истекает в пятнадцатый день от начала исчисления;

– срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока, при его отсутствии – в последний день этого месяца;

– срок, исчисляемый кварталами, истекает аналогично месяцам, считая квартал за три месяца;

– срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующее число и месяц последнего года срока.

Если последний день срока – нерабочий, то, по общему правилу, днем окончания срока считается ближайший следующий рабочий день. Хотя в действительности встречаются и в этом исключения.

Классификация сроков зависит от критериев (оснований). Существуют следующие классификации:

1. По источникам определения сроков:

1) нормативные (законные) – указаны в законах;

2) договорные – указаны в договоре;

3) судебные – назначены судом.

Нормативные сроки делятся на:

А) диспозитивные – применяются в случаях, когда срок не установлен сделкой;

Б) императивные – не подлежат изменению по соглашению сторон (срок исковой давности);

В) ограничительные – установленные для сторон пределы срока (срок доверенности не более 3 лет).

2. По правовым последствиям:

1) правообразующие;

2) правоизменяющие;

3) правопрекращающие.

3. По назначению сроков:

1) сроки, порождающие гражданские права (истечение срока ведет к возникновению права – приобретательская давность 15 и 5 лет).

2) сроки осуществления гражданских прав, т.е. время, в период которого лицо может реализовать свое право, а именно:

а) срок существования права (доверенность до 3 лет);

б) пресекательные сроки – предполагают досрочное прекращение права (ненадлежащее содержание земельного участка – его отчуждение);

в) претензионные сроки – сроки досудебного урегулирования нарушенного права с обязанным субъектом;

г) гарантийные сроки (вид претензионных сроков), установлены в отношении продукции длительного пользования с целью обезопасить клиента от скрытых недостатков.

Гарантийный характер носят также:

– срок годности (продукты питания, бытовая химия и т.п.);

– срок службы – изготовитель несет ответственность за недостатки изделия, возникшие по его вине;

– срок транспортабельности – срок сохранности груза при перевозке;

– сроки хранения, реализации, испытания и т.п.

3) сроки исполнения обязанностей – время, в течение которого должник обязан совершить определенные действия или воздержаться от них; различают общие и промежуточные сроки исполнения;

4) сроки защиты гражданских прав – период, в течение которого нарушенное или оспариваемое право подлежит защите (срок исковой давности) (схема 26 приложения).

2. «Исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено» (ст. 196 ГК). Следует также отметить, что исковая давность является сроком принудительной защиты нарушенного права.

Понятие «исковая давность» тесно связано с понятием «право на иск». Право на иск состоит из двух правомочий:

– право на предъявление иска, т.е. это право на иск в процессуальном смысле. Истец вправе потребовать принятия иска даже после истечения срока исковой давности, а суд обязан принять иск и рассмотреть его;

– право на удовлетворение иска, т.е. право на иск в материальном смысле. Оно означает наличие или отсутствие возможности принудительного осуществления требований истца через суд.

Ясно, что истечение срока исковой давности по вине истца дает суду основание для отказа в иске, т.е. погашает право на иск в материальном смысле, несмотря на факт нарушения права ответчиком. Многие при этом считают, что право продолжает существовать, хотя и не может быть реализовано в принудительном порядке. Поэтому в случае исполнения обязанности должником или иным обязанным лицом по истечению срока исковой давности эти лица не вправе требовать исполненное обратно, хотя бы в момент исполнения они и не знали об истечении срока исковой давности (ст. 207 ГК).

Законодательство также предусматривает ряд требований по принудительной защите нарушенного права, на которые исковая давность не распространяется. К ним (ст. 209 ГК) относят:

1) требования, вытекающие из нарушения личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законодательными актами;

2) требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;

3) требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Однако требования, предъявленные по истечению трех лет с момента возникновения права на возмещение вреда, удовлетворяются не более чем за три года, предшествующие предъявлению иска;

4) требования собственника или иного законного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения (негаторный иск);

5) другие требования в случаях, установленных законодательными актами.

Законодательство выделяет два вида исковой давности – общий – три года (ст. 197 ГК) и специальные сроки, которые могут быть меньше или больше общего срока (ст. 198 ГК). Например: срок исковой давности по перевозке груза – 1 год (п. 3 ст. 751 ГК); срок о применении последствий недействительности ничтожной сделки – 10 лет (п. 1 ст. 182 ГК).

3. Исковая давность начинает течь со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Если объективный момент, когда действительно нарушено право, не совпадает с

субъективным – когда лицо узнало об этом, то предпочтение отдается субъективному моменту, но ответчику дается право доказать, что истец знал об этом с объективного момента.

Существует также специфика начала течения исковой давности в относительных правоотношениях. Так, в ст. 201 ГК указано, что по обязательствам с определенным сроком исполнения течение исковой давности начинается по окончании срока исполнения.

По обязательствам, срок исполнения которых не определен либо определен моментом востребования, течение срока исковой давности начинается, когда у кредитора возникает право предъявить требование об исполнении обязательства, а если должнику предоставляется льготный срок для исполнения такого требования, исчисление срока исковой давности начинается по окончании указанного срока.

По регрессным обязательствам течение срока исковой давности начинается с момента исполнения основного обязательства.

Перемена лиц в обязательстве не влечет изменение срока исковой давности и порядка его исчисления (ст. 202 ГК).

С истечением срока давности по главному требованию истекает срок исковой давности и по дополнительным требованиям (неустойка, залог, поручительство и т.п.) (ст. 208 ГК).

Исковая давность, по общему правилу, течет непрерывно. Но в действительности могут возникнуть обстоятельства, которые служат основанием для приостановления, перерыва или восстановления срока исковой давности.

Приостановление срока исковой давности происходит по объективным, независимым от субъекта правоотношений причинам. Время действия обстоятельства, препятствующего защите нарушенного права, не засчитывается в установленный срок исковой давности.

Обстоятельства, приостанавливающие течение срока исковой давности (ст. 203 ГК):

1) непреодолимая сила, т.е. чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство: стихийное бедствие (землетрясение, наводнение, снежные заносы); чрезвычайные явления, которые невозможно предвидеть заранее; общественные процессы (войны, забастовки, беспорядки), нарушающие работу суда, транспорта, связи и других организаций; непредотвратимое обстоятельство, т.е. явление, которое нельзя предотвратить с помощью существующих средств;

2) нахождение истца или ответчика в составе Вооруженных Сил Республики Беларусь, переведенных на военное положение;

3) мораторий (отсрочка) Правительства Республики Беларусь на определенные виды обязательств, установленных на основе законодательства;

4) приостановление действия законодательного акта, регулирующего соответствующее отношение.

Далее в п. 2 ст. 203 ГК поясняется, что течение срока исковой давности приостанавливается, если указанные обязательства возникли и продолжали существовать в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести или меньше шести месяцев, – в течение срока давности.

После прекращения обстоятельств, послужившим основанием для приостановления срока исковой давности, течение срока исковой давности продолжается. Оставшаяся часть срока удлиняется до шести месяцев, а если срок исковой давности равен шести месяцам или меньше шести месяцев, – до конца срока, т.е. если срок три месяца, то на три месяца (п. 3 ст. 203 ГК).

Перерыв исковой давности зависит от действий субъектов. Время, истекшее до наступления обязательства, послужившим основанием перерыва, в срок исковой давности не засчитывается и он начинает течь заново.

Течение срока исковой давности прерывается предъявлением иска в установленном порядке, а также совершением обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга (выплата части долга, просьба об отсрочке исполнения обязательств и т.п.) (ст. 204 ГК).

Ст. 206 ГК предусматривает также в исключительных случаях восстановление срока исковой давности судом, если он признает уважительной причину пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т.п.), в этом случае нарушенное право гражданина подлежит защите. Причины пропуска срока исковой давности могут признаваться уважительными, если они имели место в последние шесть месяцев срока исковой давности, а если этот срок равен шести месяцам или меньше шести месяцев, – в течение срока давности.

ЛЕКЦИЯ 15, 16

ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАННОСТЕЙ

План лекции

1. Понятие и способы осуществления субъективного гражданского права и исполнения субъективной гражданской обязанности.
2. Пределы осуществления гражданских прав.
3. Защита субъективных гражданских прав.

1. Осуществление гражданских прав есть реализация тех возможностей, которые предоставляются законом или договором обладателю субъективного права.

При этом осуществление гражданских прав производится путем юридически значимых активных действий правообладателя в пределах предоставленного ему свободы выбора соответствующего поведения; во-вторых, путем предъявления правообладателем к обязательному лицу требования поведения, соответствующего закону или договору; в-третьих, путем использования управомоченным лицом предоставленных законом мер правоохранительного характера для защиты своего права.

В соответствии с п. 1 ст. 8 ГК граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права. Это означает, что все вопросы, связанные с использованием субъективных прав, включая объемы и способы их реализации, а также отказом от субъективных прав, передачей их другим лицам, в том числе и представителям, решаются управомоченными лицами по их собственному усмотрению. При этом отказ лица от осуществления принадлежащих ему прав не влечет, как правило, к прекращению этих прав. Закон, правда, устанавливает исключение из этого правила, например, наследник, не воспользовавшийся в течение 6 месяцев после открытия наследства своим правом, теряет его.

При осуществлении лицом гражданских прав следует учитывать еще два обстоятельства:

1) некоторые субъективные права одновременно выступают в качестве гражданских обязанностей. Так, в соответствии с законом, опекун не только имеет право от имени опекаемого совершать сделки, но и обязан это делать в интересах опекаемого, т.е. реализация некоторых субъективных прав зависит не только от управомоченного лица, но и от предписания закона;

2) следует также отметить, что в данном случае речь идет о конкретных субъективных правах граждан и юридических лиц, а не о тех, которые могут возникнуть в будущем. Необходимо считаться с тем, что «полный или частичный отказ гражданина от правоспособности или дееспособности и другие сделки, направленные на ограничение правоспособности или дееспособности, ничтожны, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом» (п. 2 ст. 21 ГК). Поэтому нельзя включить в авторский договор условие, ограничивающее автора в будущем создание произведения на эротическую тему.

Итак, еще раз подчеркнем, что осуществление субъективного гражданского права означает реальное воспользование той юридической свободой, которая гарантирована физическому или юридическому лицу государством.

Существуют также способы осуществления гражданских прав. Они зависят от такого основного элемента субъективного права, как свобода выбора соответствующего поведения управомоченного лица. Поэтому некоторые способы осуществления гражданских прав зави-

сят не только от управомоченного, но и от обязанного лица, потому что, право на положительное активное действие обладателя субъективного права тесно связано с поведением обязанного лица. В силу этого способы осуществления субъективного права носят неоднозначный характер, а иногда являются многократными или многоступенчатыми. Среди основных способов можно назвать:

- способ непосредственного воздействия на вещь при осуществлении права собственности;
- способ предъявления требований к обязанному лицу при осуществлении обязательственного права;
- способ осуществления права через представителя;
- способ осуществления права по указанию лиц собственников для юридического лица, имеющего на имущество право оперативного управления или хозяйственного ведения.

Гражданско-правовая обязанность – это мера должного поведения обязанного лица, которой оно должно следовать в соответствии с требованиями правообладателя в целях удовлетворения его интересов.

Гражданско-правовые обязанности имеют разное содержание. Так, в абсолютных правоотношениях (отношения собственности и др.) третьи лица должны воздерживаться от действий, препятствующих управомоченному лицу совершать активные действия по удовлетворению своих интересов.

В относительных правоотношениях обязанности заключаются в положительных действиях в пользу правообладателя.

2. Свобода правообладающего лица в осуществлении своих субъективных прав не может быть абсолютной, как, в принципе, и всякая свобода, т.к. всякая абсолютная свобода одного лица приводит к абсолютному отсутствию ее у других лиц. Как гласит известное изречение: «жить в обществе и быть свободным от общества нельзя». Поэтому и существуют пределы осуществления гражданских прав. Они являются по содержанию различными, т.к. зависят от характера и назначения конкретных субъективных прав. В целом основные, но далеко не исчерпывающие пределы осуществления гражданских прав, указаны в ст. 9 ГК Республики Беларусь. Опять же, вместе с пределами, названы формы злоупотребления правом при осуществлении лицами субъективных гражданских прав. И хотя пропасти между пределами и злоупотреблениями не существует, но все же злоупотребление правом есть пересечение границы предела осуществления права.

Пределы осуществления гражданского права связаны также с обязанностями правообладающих субъектов. Они обязаны:

- осуществлять гражданские права в соответствии с их назначением. Под назначением права понимается та цель, для достижения ко-

торой данное право предоставлено субъекту. Назначение права определяется законом, устанавливается договором, либо вытекает из существа данного права. Гражданские права, осуществляемые в противоречии с их назначением не пользуются правовой охраной;

- не нарушать прав и законных интересов других лиц. Гражданские права одного субъекта кончаются там, где начинаются права другого субъекта;

- не допускать действий, осуществляемых исключительно с намерением причинить вред другому лицу. Такие действия являются злоупотреблением правом и в юридической литературе часто обозначаются термином «шикана». Кстати, и понятие «злоупотребление правом» и термин «шикана» некоторым кругом цивилистов не признаются как научные;

- не допускать действий, ограничивающих или устраняющих конкуренцию (см.: Закон Республики Беларусь от 10 декабря 1992 г. с изм. и доп. «О противодействии монополистической деятельности и развитии конкуренции»);

- действовать разумно и добросовестно;

- соблюдать нормы нравственности и другие принятые в обществе нормы.

3. Можно выделить две основные формы защиты гражданских прав – это юрисдикционную и неюрисдикционную.

К юрисдикционной относят способы и порядок защиты через уполномоченные органы: суды, местные и вышестоящие органы власти.

Судебный порядок защиты в основном носит исковой характер. Но существует и такое средство судебной защиты, как заявление и жалоба. Суд может обязать правонарушителя обеспечить истцу первоначальное положение, компенсировать ущерб или осуществить другие действия.

В судебном порядке защиты гражданских прав могут участвовать суды общей компетенции, хозяйственные суды и, по требованию участников, третейские суды.

Гражданский кодекс допускает административный порядок защиты (п. 3 ст. 10 ГК) в случаях, предусмотренных законодательством, но решение административного органа может быть обжаловано в суде.

В некоторых случаях допускается смешанный порядок защиты (административно-судебный), существует также досудебное урегулирование спора (претензионный порядок).

При неюрисдикционной форме защита лица, чьи права и законные интересы нарушены или нарушаются, обращаются к самозащите без обращения к уполномоченным органам.

Лицо, права и законные интересы которого нарушены, имеет право выбрать любой порядок, форму и способ защиты, если для дан-

ного случая не установлены законодательством конкретные порядок и способы защиты.

Выбор способа защиты во многом зависит от способа, формы, характера и последствий нарушения. Поэтому способы защиты нарушенных гражданских прав, закрепленные в законодательстве, не являются исчерпывающими. К ним гражданское законодательство относит (ст. 11 ГК):

- 1) признание права;
- 2) восстановление положения, существующего до нарушения права;
- 3) пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- 4) признание оспариваемой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, установление факта ничтожности сделки и применения последствий ее недействительности;
- 5) признание недействительным акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления (см. также ст. 12 ГК);
- 6) самозащита права – осуществленная с причинением вреда в состоянии крайней необходимости или необходимой обороны (см. ст. 13 ГК);
- 7) принуждение к исполнению обязанности в натуре;
- 8) возмещение убытков, под которыми понимается реальный ущерб и упущенная выгода (см. ст. 14 ГК);
- 9) взыскание неустойки (см. также §2 гл. 28, ст. 311–314 ГК);
- 10) компенсация морального вреда (см. также ст. 152 ГК);
- 11) прекращение или изменение правоотношений;
- 12) неприменение судом противоречащего законодательству акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления;
- 13) иные способы, предусмотренные законодательством.

ЛИТЕРАТУРА

Нормативные правовые акты:

1. Конституция Республики Беларусь от 15 марта 1994 года (с изменениями и дополнениями, принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 года и 17 октября 2004 года). – Минск: Амалфея, 2006.
2. Гражданский кодекс Республики Беларусь от 7 декабря 1998 года № 218-З: (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.07.08 г.) //КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
3. Кодекс Республики Беларусь «О браке и семье» от 09.07.1999 № 278-З (редакция от 05.01.2008, с изменениями от 23.06.2008) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
4. Кодекс Республики Беларусь «О земле» от 04.01.1999 № 226-З (редакция от 20.10.2006) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
5. Жилищный кодекс Республики Беларусь от 22.03.1999 № 248-З // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
6. Гражданский процессуальный кодекс Республики Беларусь от 11 января 1999 года № 238 – З (в редакции от 21.07.08 г.) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
7. О нормативных правовых актах Республики Беларусь: Закон Республики Беларусь от 10.01.2000 № 361-З (ред. от 15.07.2008) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
8. О хозяйственных обществах: Закон Республики Беларусь от 09.12.1992 № 2020-ХІІ (ред. от 08.07.2008) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
9. О крестьянском (фермерском) хозяйстве: Закон Республики Беларусь от 18 февраля 1991 года № 611 – ХІІ (ред. от 09.07.2007) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
10. О товарных знаках и знаках обслуживания: Закон Республики Беларусь от 05.02.1993 № 2181-ХІІ (ред. от 07.05.2007) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
11. Об объектах, находящихся только в собственности государства: Закон Республики Беларусь от 05.05.1998 № 156-З (ред. от

- 24.12.2007, с изм. от 14.07.2008) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
12. Об экономической несостоятельности (банкротстве): Закон Республики Беларусь от 18.07.2000 № 423-З (ред. от 08.07.2008) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
 13. О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Республике Беларусь: Закон Республики Беларусь от 25.02.2002 № 93-З (ред. от 24.12.2007) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
 14. О политических партиях: Закон Республики Беларусь от 05.10.1994 № 3266-ХІІ (ред. от 21.07.2008) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
 15. Об общественных объединениях: Закон Республики Беларусь от 04.10.1994 № 3254-ХІІ (ред. от 21.07.2008) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
 16. О профессиональных союзах: Закон Республики Беларусь от 22.04.1992 № 1605-ХІІ (ред. от 10.05.2007) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
 17. О государственной поддержке молодежных и детских общественных объединений в Республике Беларусь: Закон Республики Беларусь от 09.11.1999 № 305-З // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
 18. О ветеранах: Закон Республики Беларусь от 17.04.1992 № 1594-ХІІ (ред. от 15.07.2008) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
 19. О свободе совести и религиозных организациях: Закон Республики Беларусь от 17.12.1992 № 2054-ХІІ (ред. от 21.07.2008) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
 20. О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним: Закон Республики Беларусь от 22.07.2002 № 133-З (ред. от 08.07.2008) (с изм. и доп., вступившими в силу с 21.08.2008) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
 21. О ценных бумагах и фондовых биржах: Закон Республики Беларусь от 12.03.1992 № 1512-ХІІ (ред. от 11.11.2002) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.

тантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.

22. Об авторском праве и смежных правах: Закон Республики Беларусь от 16.05.1996 № 370-ХІІІ (ред. от 04.01.2003) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
23. О нотариате и нотариальной деятельности: Закон Республики Беларусь от 18.07.2004 № 305–З (ред.08.07.2008) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
24. О страховой деятельности: Указ Президента Республики Беларусь от 25.08.2006 № 530 (ред. от 26.08.2008) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.
25. О мерах по упорядочению деятельности садоводческих товариществ: Указ Президента Республики Беларусь от 28.01.2008 № 50 // КонсультантПлюс [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». НЦПИ Республики Беларусь. – Минск, 2008.

**Ко всем темам курса рекомендована основная литература
(иерархия: степень ее важности для подготовки студентов
и слушателей):**

1. Гражданское право: учебник: в 2 ч. / под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Мн.: Амалфея, 2000. – Ч. 1. – 976 с.
2. Колбасин Д.А. Гражданское право. Общая часть: [учеб. пособие] / Д.А. Колбасин; М-во внутренних дел РБ, Академия МВД. – Минск: Академия МВД РБ, 2004. – 495 с.
3. Вишневский А.Ф. Общая теория государства и права: учебник. – 2-е изд., перераб. и доп. / А.Ф. Вишневский, Н.А. Горбатов, В.А. Кучинский; под общ. ред. проф. В.А. Кучинского. – М., 2006.
4. Гражданское право: в 2 т. / отв. ред. проф. Е.А. Суханов. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Изд-во БЕК, 2000. – Т. 1. – 816 с.
5. Гражданское право России: учебник / под ред. З.И. Цыбуленко. – М.: Юристъ. 1998. – Ч. 1. – 464 с.
6. Гражданское право: учебник / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М. 1997. – Ч. 1
7. Гражданское право: учебник / под ред. А.Г. Калпина, А.И. Масляева. – М.: Юристъ, 1998. – Ч. 1
8. Гражданское право: учебник для вузов / под общ. ред. Т.И. Илларионовой, Б.М. Гонг, В.А. Плетнева. – М.: НОРМА-ИНФРА, 1998. – Ч. 1. – 453 с.

9. Витушко В.А. Гражданское право (в схемах и определениях): учеб. пособие для студ. спец. «Правоведение» и «Экономическое право» вузов: в 2 ч. / В.А. Витушко. – Мн.: Амалфея, 2003. – Ч. 1. – 96 с.
10. Гражданское право России: курс лекций / отв. ред. О.Н. Садиков. – М.: Юрид. лит., 1996. – Ч. 1. – 303 с.
11. Советское гражданское право / под ред. О.А. Красавчикова. – М., 1985. – Т. 1.
12. Пушкин А.А. Советское государство как субъект советского гражданского права. – Харьков, 1965.
13. Советское гражданское право. Субъекты гражданского права. – М., 1984.
14. Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. – М., 1974.
15. Звекон В. Участие Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований в отношениях, регулируемых гражданским законодательством // Хозяйство и право. – 1998. – № 5. – С. 13–19.
16. Гражданское право: учебник / отв. ред. В.П. Мозолин, А.И. Масляев. – М., 2007. – Ч. 1.
17. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). – М., 1995.
18. Гражданское и торговое право капиталистических государств. – М., 1983. – Ч. 1.
19. Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран: Сборник нормативных актов: гражданские и торговые кодексы: учеб. пособие. – М., 1989.
20. Французский гражданский кодекс / науч. ред. и предисловие канд. юрид. наук Д.Г. Лаврова, пер. с франц. А.А. Жуковой, Г.А. Пашковской. – СПб.: Изд-во «Юридический центр Пресс», 2004. – 1101 с.
21. Гражданский кодекс Германии: в 2 т. / вступление к русскому изданию д-ра Ф. Штрубе и д-ра Юлиана Риса; предисловие к.ю.н. Д.Г. Лаврова; науч. ред. к.ю.н. И.В. Елисеева; пер. с нем. коллектив авторов, 2004.

ПРИЛОЖЕНИЕ

Схема 1. Предмет гражданского права

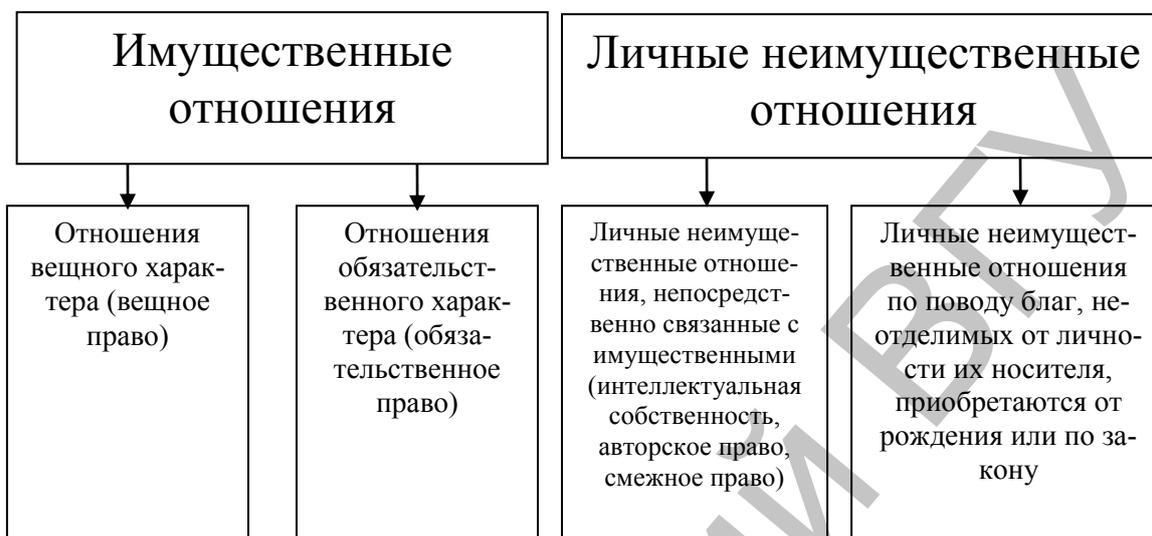


Схема 2. Особенности метода гражданско-правового регулирования

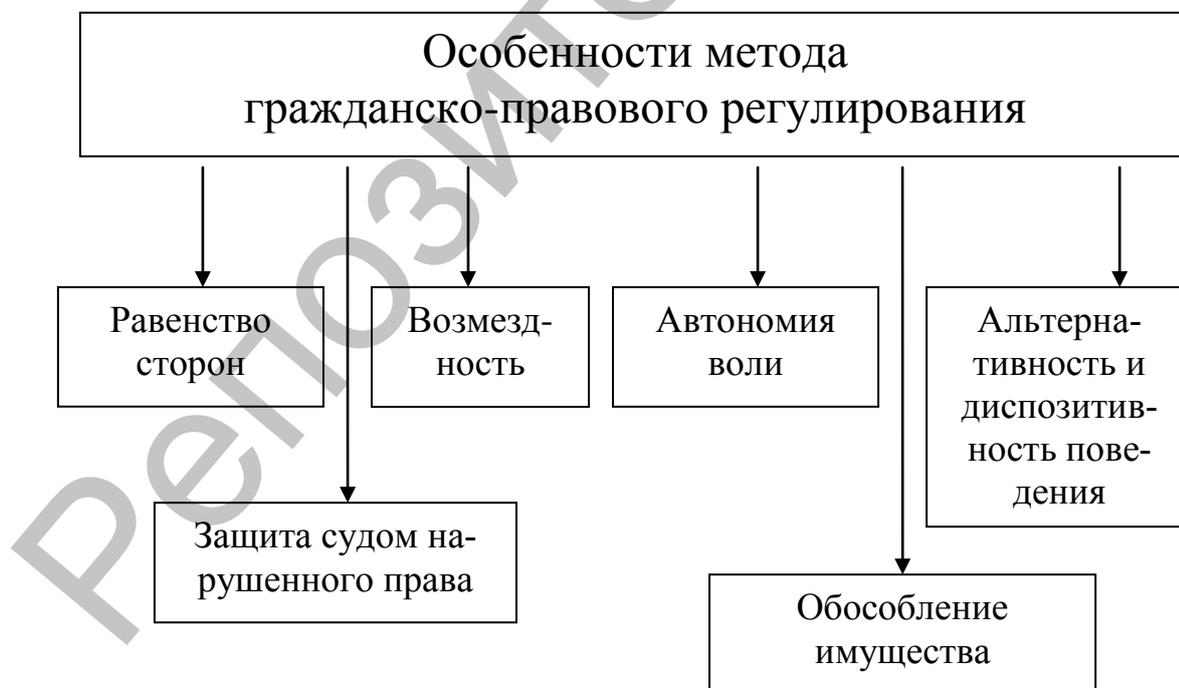


Схема 3. Одна из цепочек структуры системы гражданского права



Схема 4. Структура гражданского права

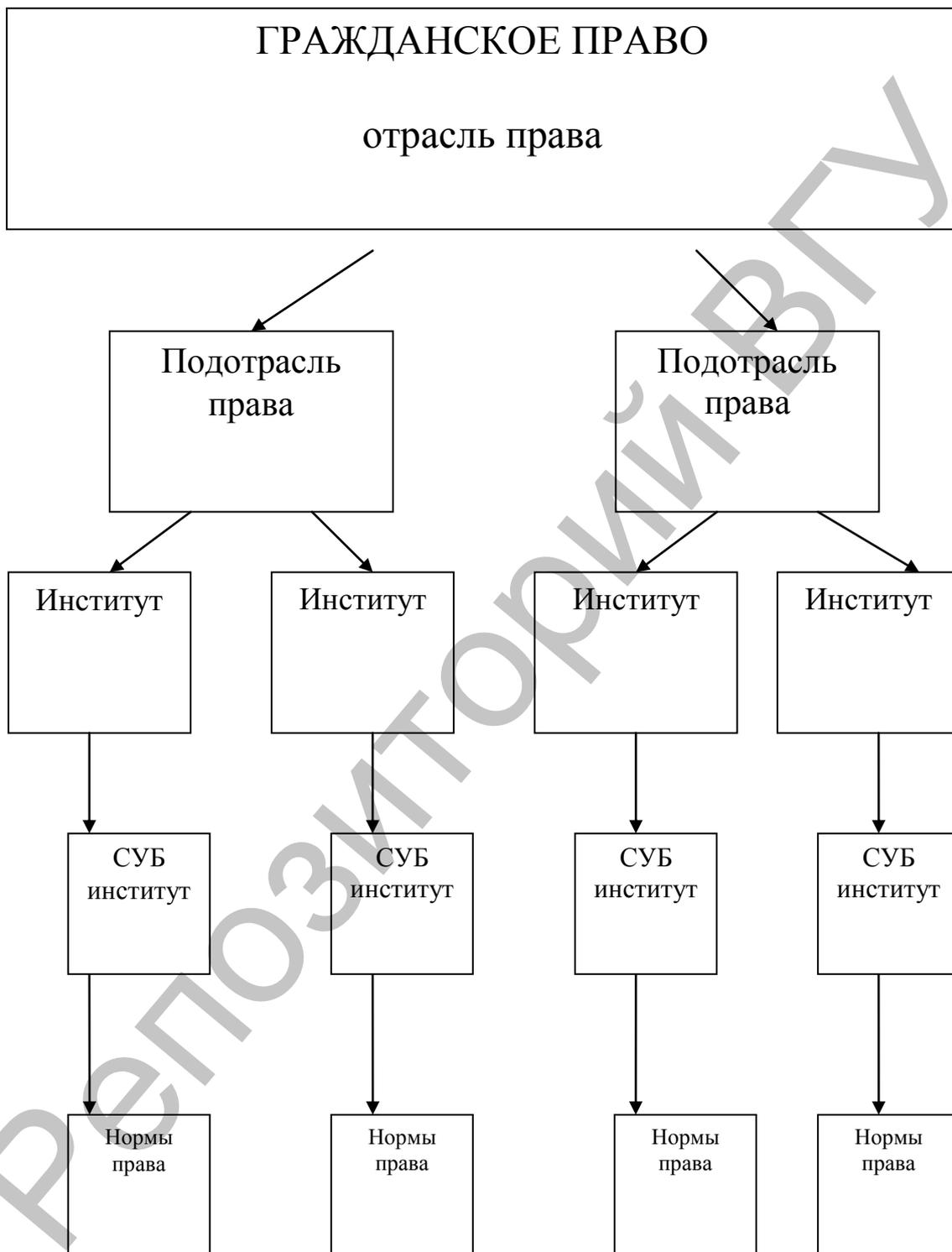


Схема 5. Структура гражданского законодательства



Схема 6

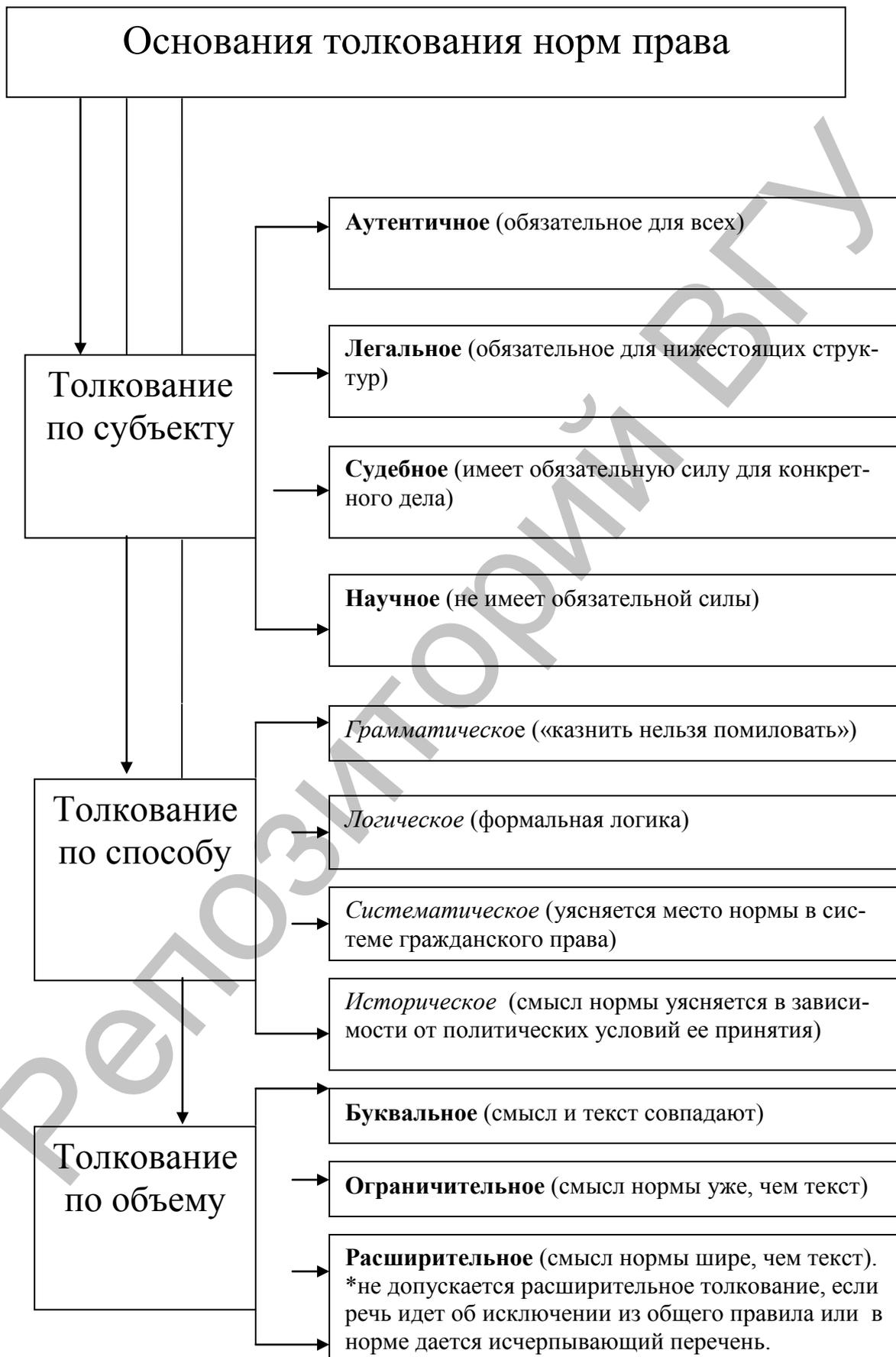


Схема 7

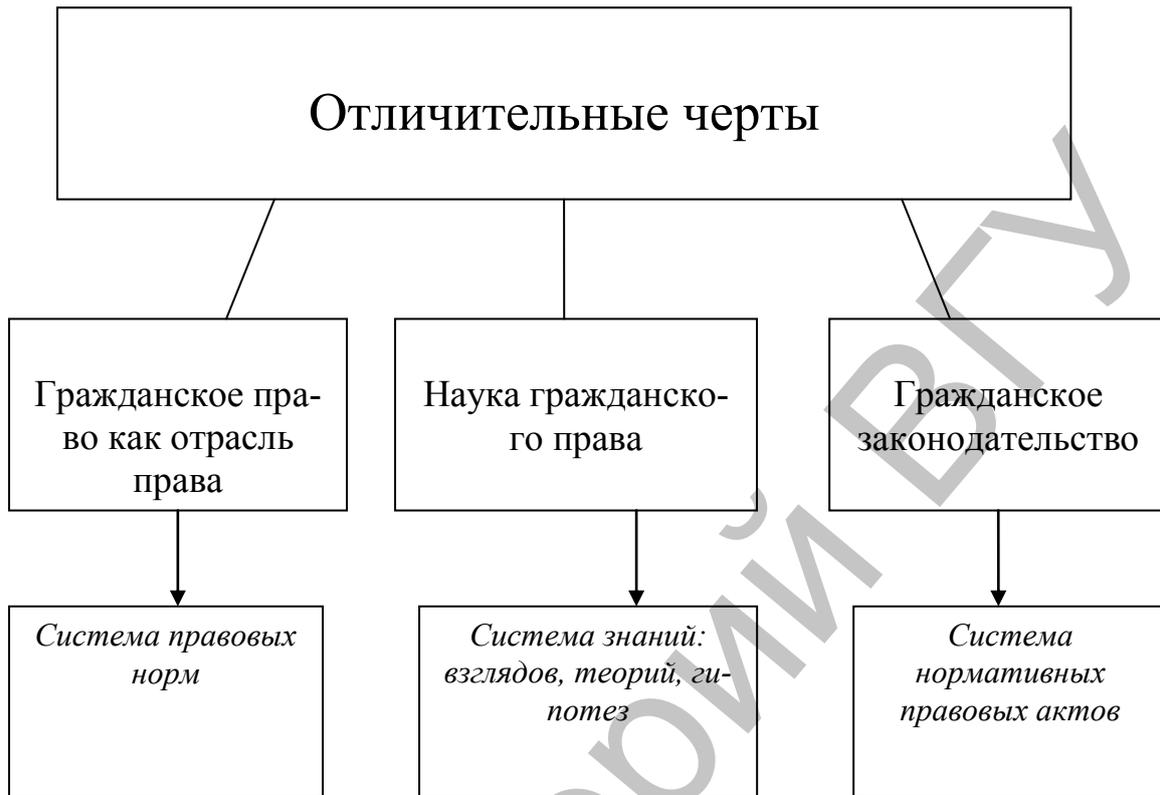


Схема 8



Схема 9



Схема 10

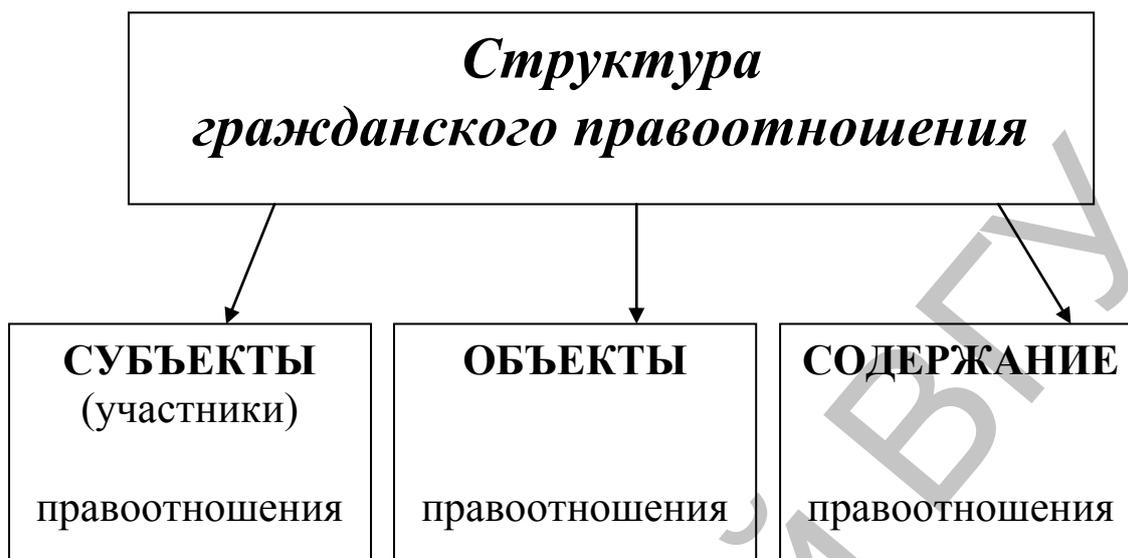


Схема 11

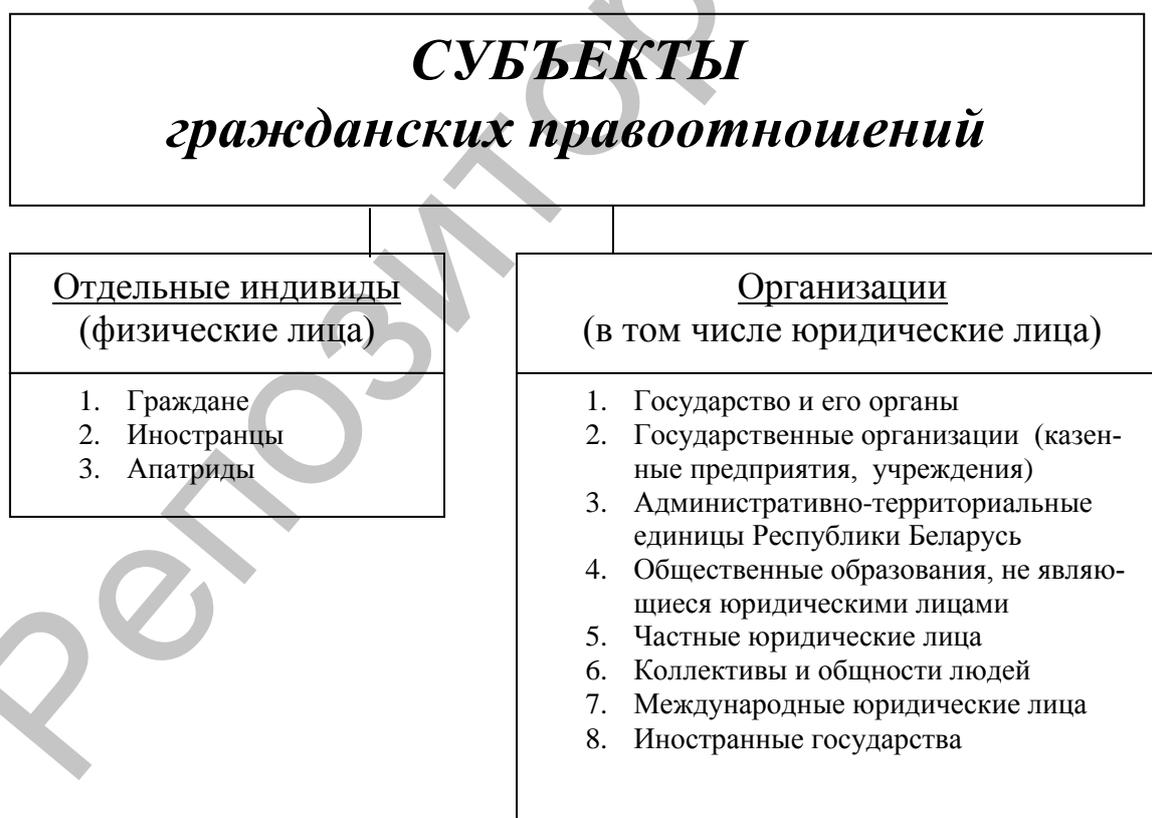


Схема 12

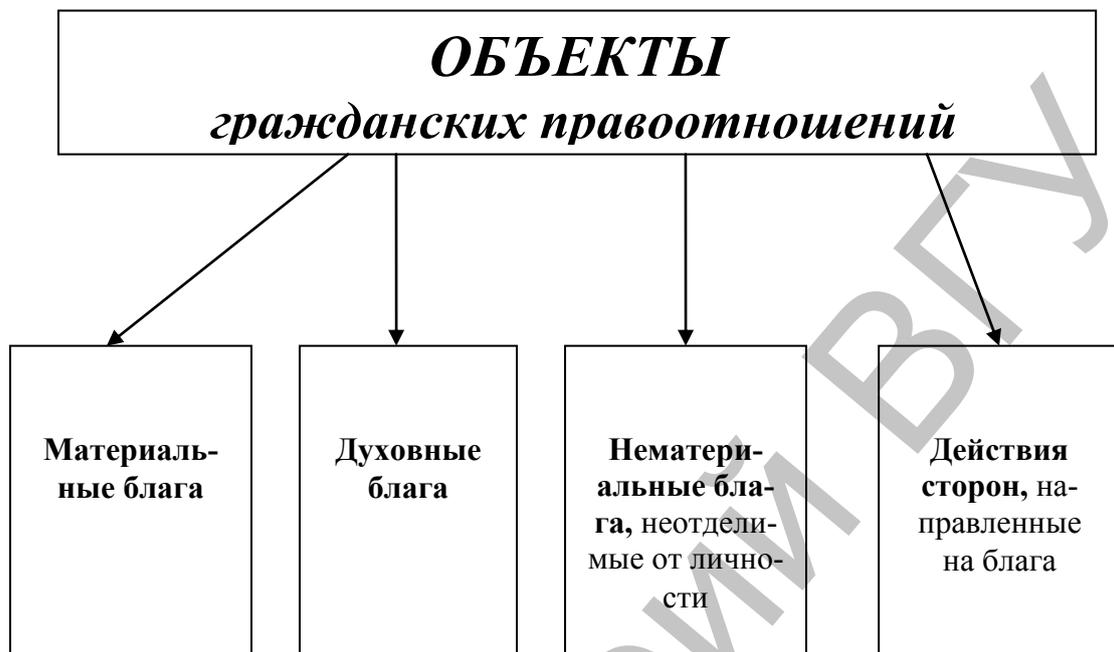


Схема 13

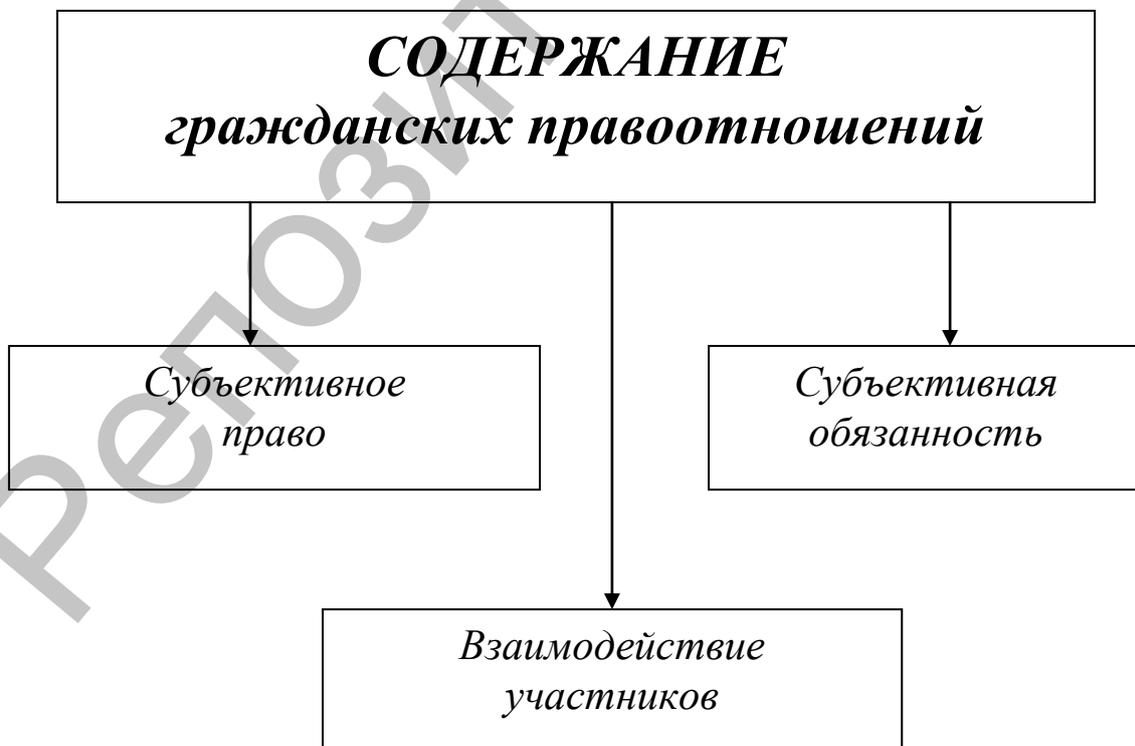


Схема 14



*Признаки индивидуализации
физического лица*

ИМЯ	МЕСТО ЖИТЕЛЬСТВА
<p>Состоит из фамилии, собственного имени и отчества (если законом или национальным обычаем не предусмотрено иное).</p> <p><u>Фамилия</u> может быть двойной (особенно при вступлении в брак). Пример: Федосеева–Шукшина. Тройной фамилия быть не может.</p> <p><u>Имя собственное.</u> Может быть два (ч. 2 ст. 69 КоБС).</p> <p><u>Отчество</u> дается по имени отца или лица, записанного им.</p> <p>ФИО может быть заменено по объективным причинам в соответствии с гражданским и административным законодательством</p> <p><u>Как исключение,</u> допускается использование псевдонима или анонимное обращение.</p>	<p>Преимущественно проживание физического лица, т.е. место его преимущественного нахождения в году.</p> <p>Юридического значения в этом вопросе не имеет место прописки, регистрации, нахождения имущества, место жительства супруга (супруги).</p> <p>Гражданин имеет право выбора места жительства (п. 1 ст. 19 ГК; ст. 22 КоБС).</p> <p>Местом жительства малолетних и недееспособных граждан является место жительства их законных представителей.</p>

Схема 16

№ п/п	Объем дееспособности Факты, влияющие на дееспособность	Полностью дееспособный	Относительно дееспособный	Частично дееспособный	Признание судом недееспособным	Признание судом ограниченно дееспособным
1.	Возраст / причины: основания, условия	С 18 лет эмансипация с 16 лет снижение брачного возраста с 15 лет	Малолетние с 14 лет.	Подростки с 14 до 18 лет.	Психическое расстройство (душевная болезнь или слабоумие)	Алкоголизм, наркотика, психотропные средства и др., которые ставят в тяжелые материальные условия семью.
2.	Виды самостоятельно разрешенных сделок	Все, не запрещенные законодательством	1) мелкие бытовые сделки; 2) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации; 3) сделки для определенной цели на средствева, предоставленные законными представителями или с их согласия	1) распоряжаются своими доходами; 2) осуществляют права автора; 3) распоряжаются своими вкладами в кредитных организациях; 4) совершают те же сделки, что и малолетние 5) с 16 лет вступают в кооперативы	Сделки запрещены	Мелкие бытовые сделки
3.	Ответственность по сделкам	Полная	Ответственности не несут	Несут самостоятельную ответственность	Нет	Несет полную ответственность
4.	Нет	Несут ответственность	Письменно разрешают совершать любые сделки	Опекун совершает все сделки за по-допечного и в его интересах	Попечитель	



Схема 18



Схема 19



Схема 20

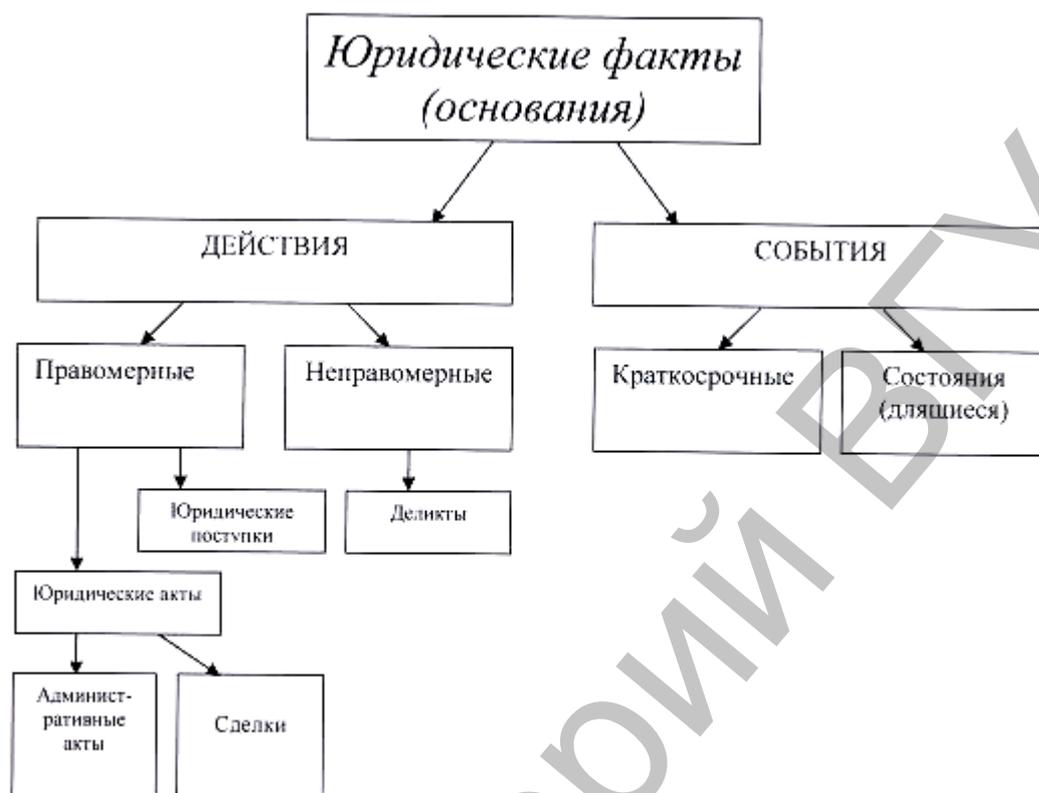
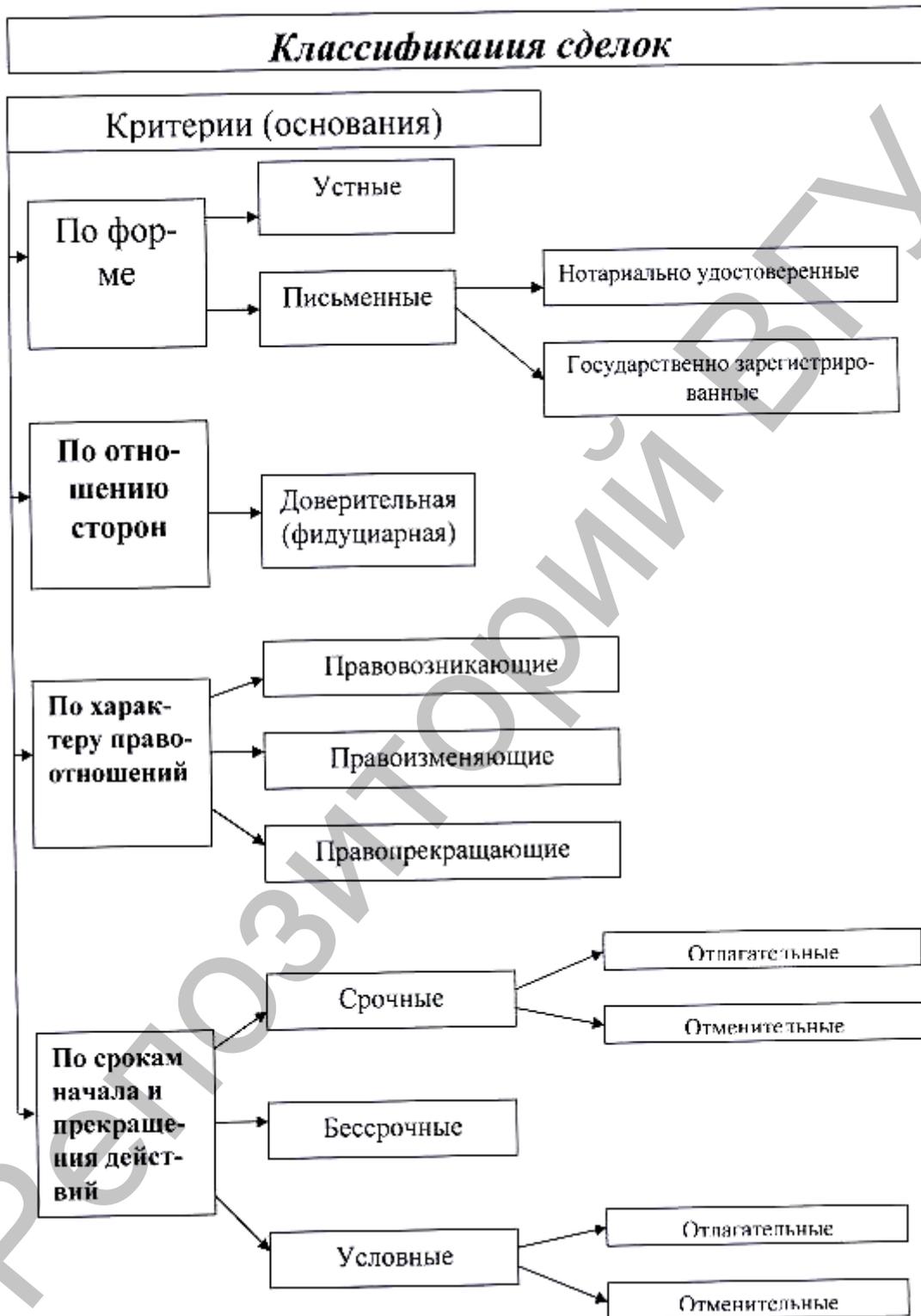


Схема 21



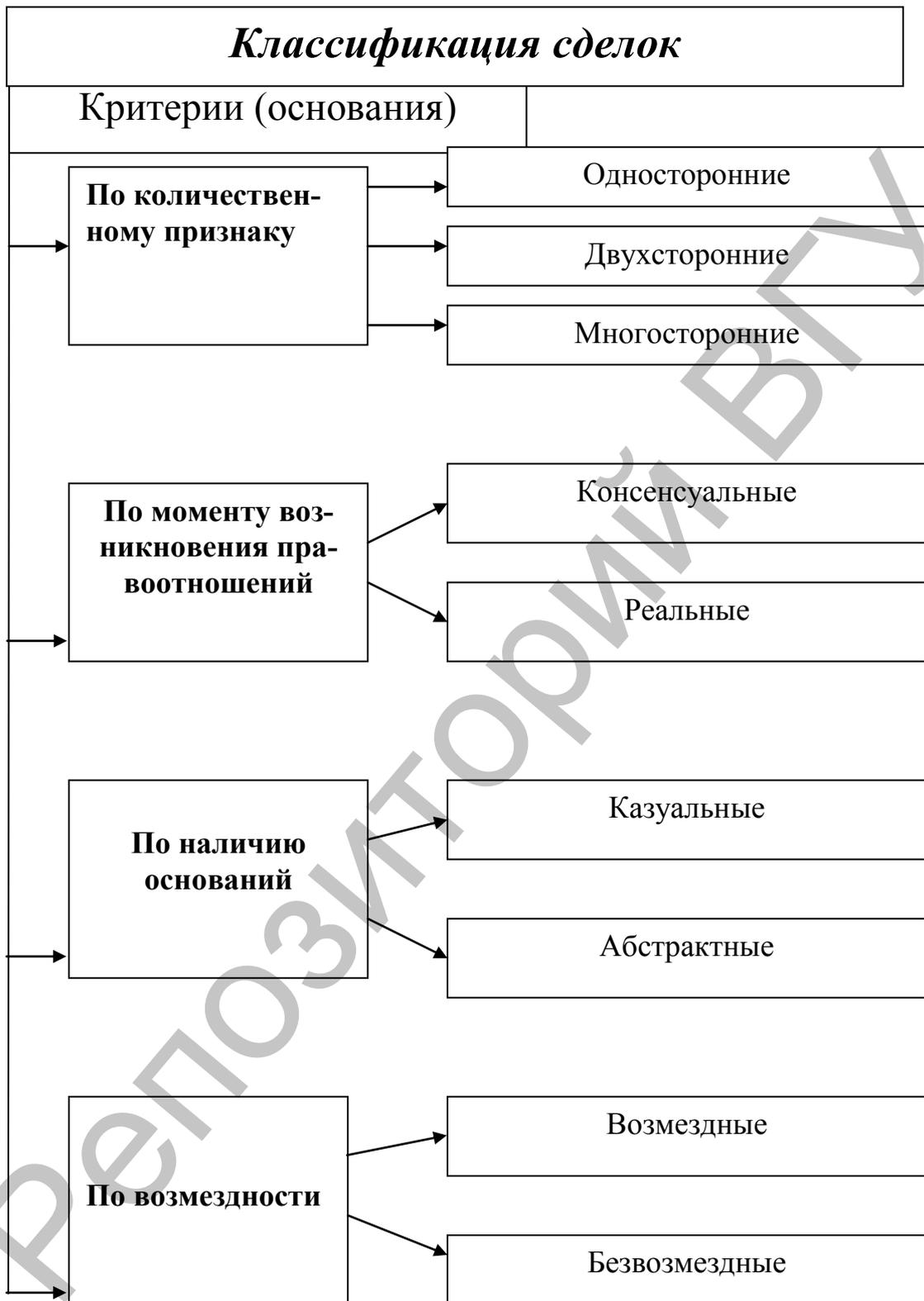


Схема 22

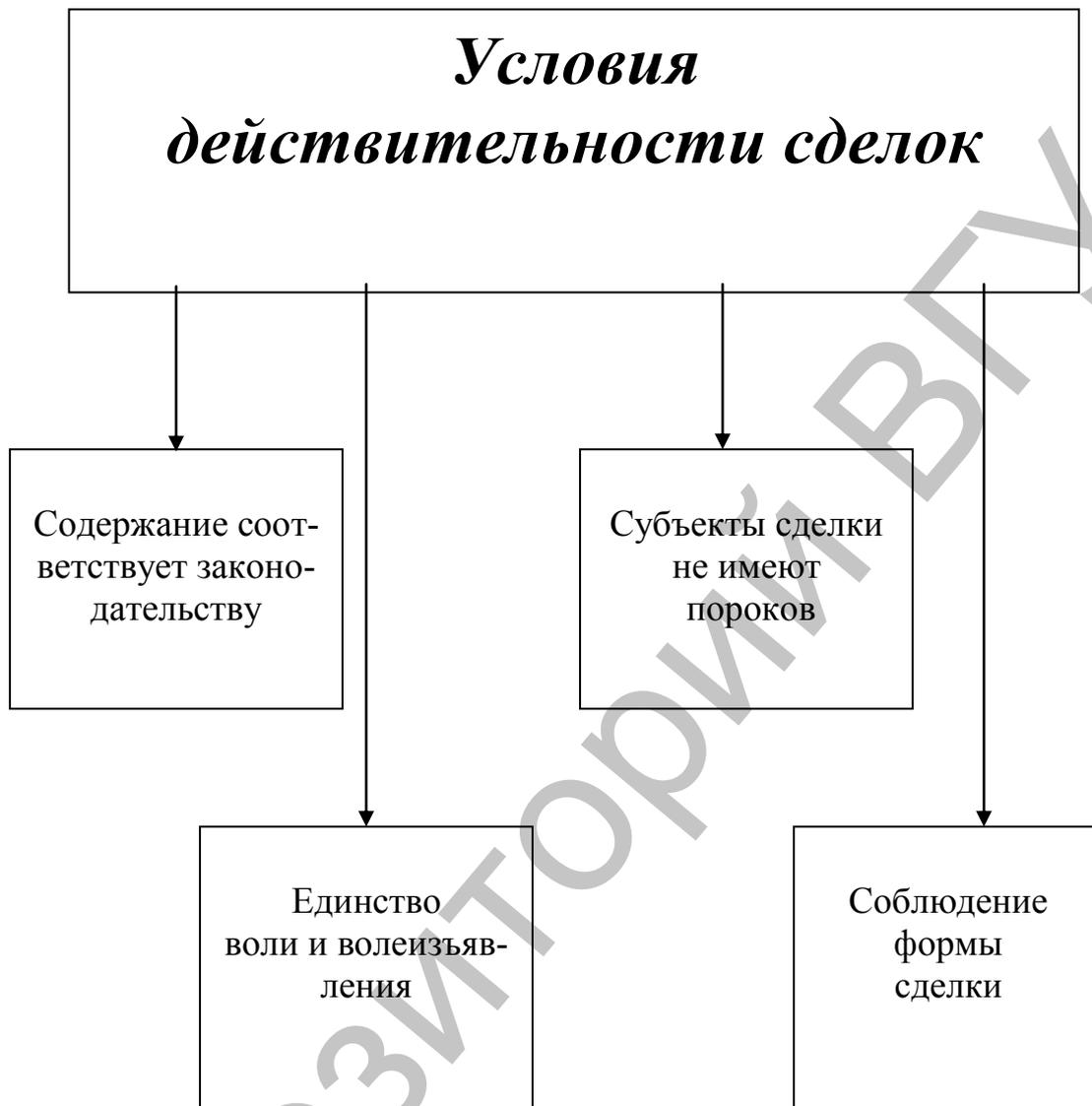


Схема 23

<p align="center">Ничтожные сделки</p>	<p align="center">Оспаримые сделки</p>
<ol style="list-style-type: none"> 1. Сделки, не соответствующие законодательству 2. Сделки, совершенные с целью противной правопорядку и нравственности 3. Сделки, совершение которых прямо запрещено законодательством 4. Мнимые и притворные сделки 5. Сделки, совершенные недееспособным или малолетним 6. Сделки с нарушением требований нотариального удостоверения или госрегистрации 	<ol style="list-style-type: none"> 1. Сделки подростков без письменного согласия родителей или ограниченно дееспособных 2. Сделки, совершенные лицом, не способным понимать значения своих действий и руководить ими 3. Сделки, совершенные под влиянием заблуждения 4. Сделки, совершенные под влиянием обмана 5. Сделки, совершенные под влиянием насилия 6. Сделки, совершенные под угрозой 7. Злонамеренное соглашение представителя одной стороны с другой стороной 8. Кабальные сделки 9. Сделки, выходящие за пределы правоспособности юридического лица

Схема 24/1

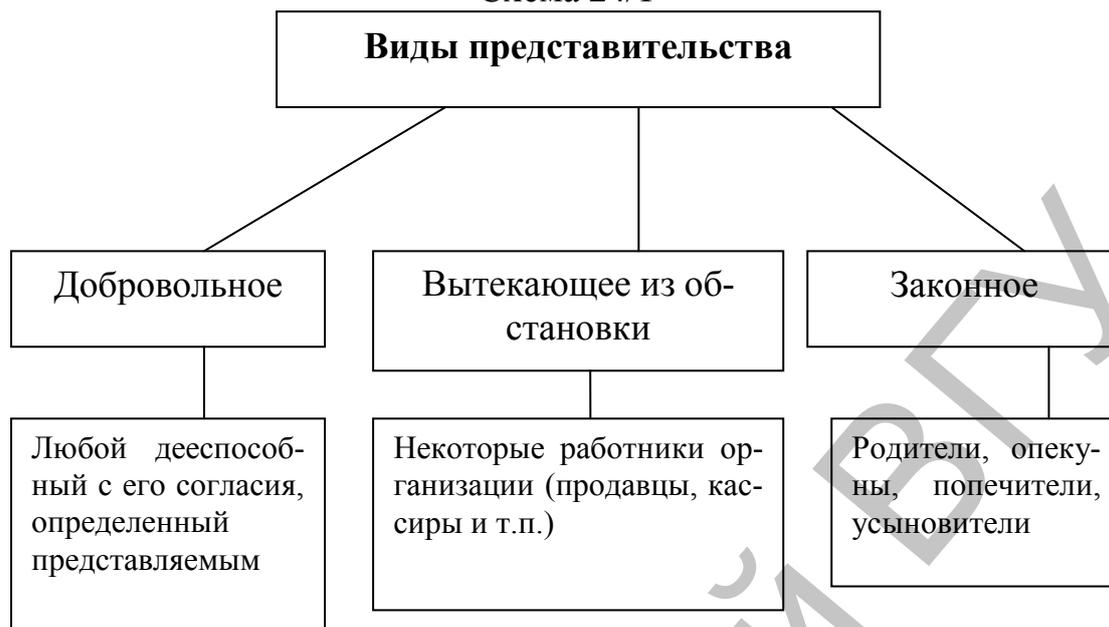
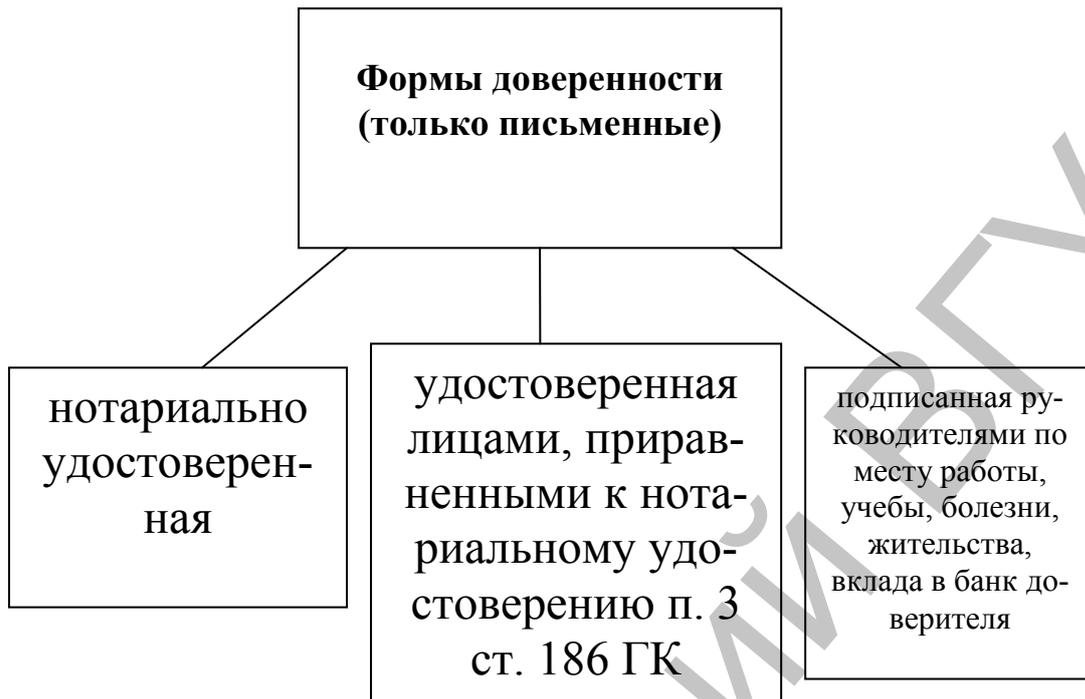


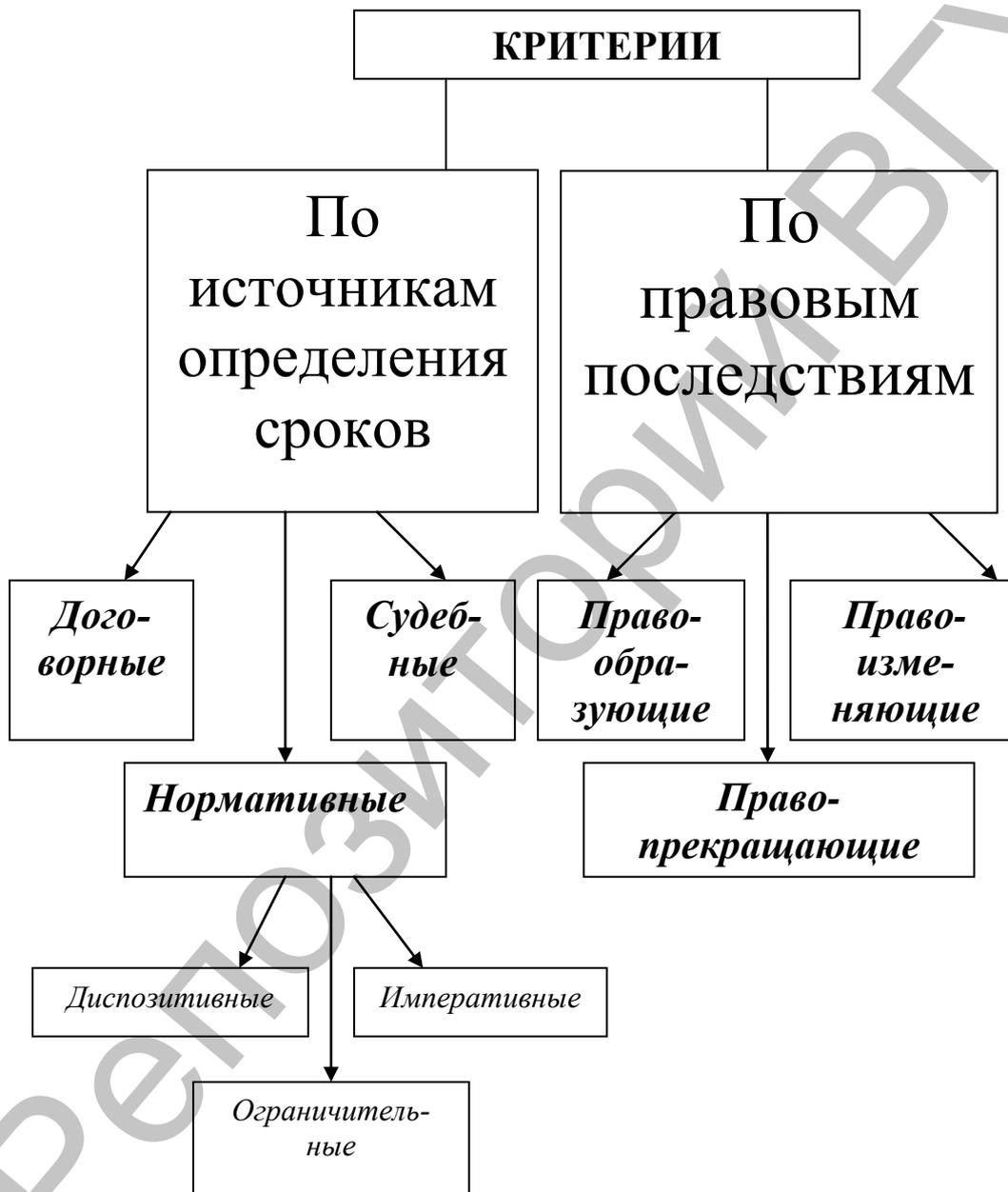
Схема 24/2



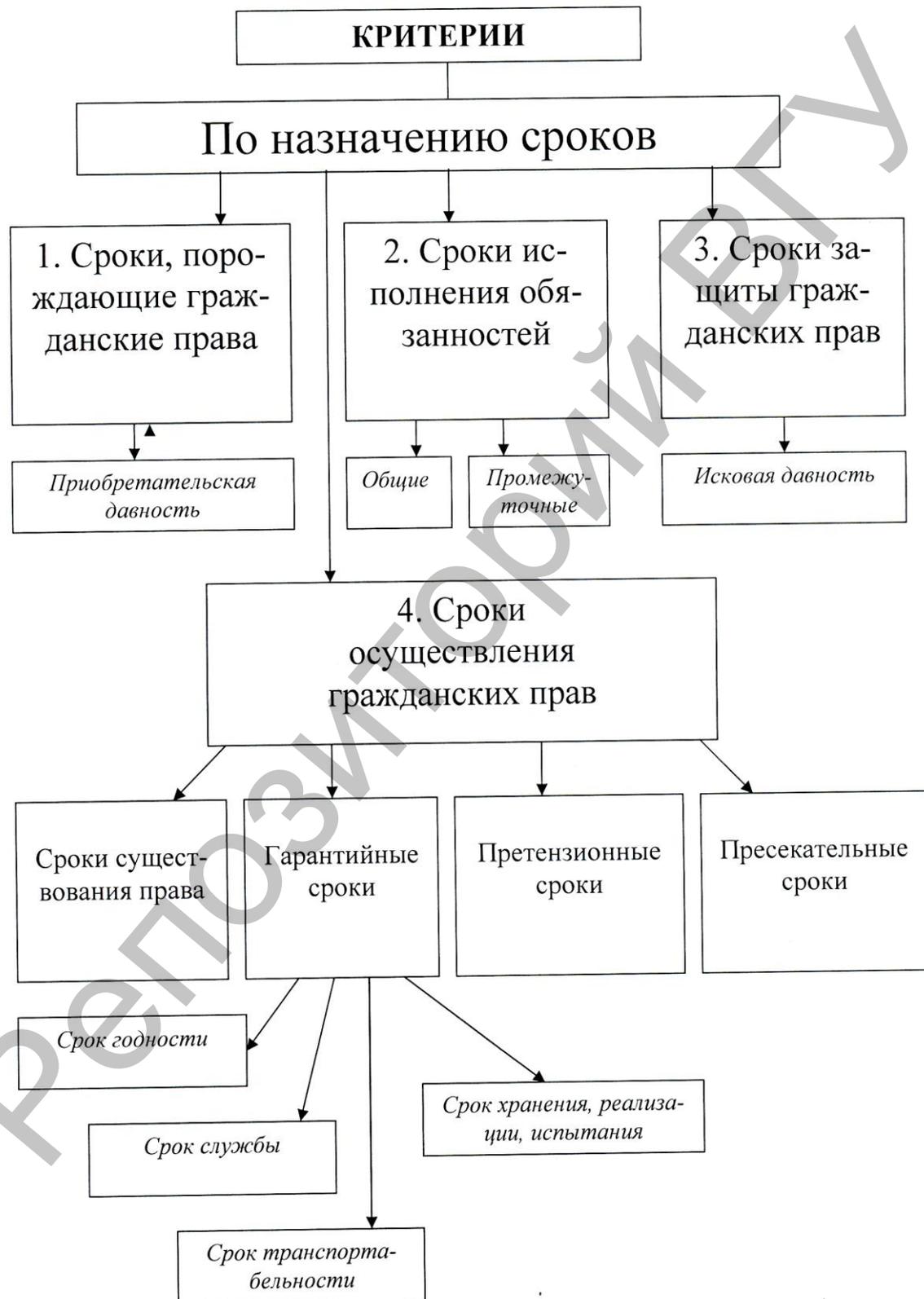
Схема 25



Классификация сроков в гражданском праве



Классификация сроков в гражданском праве



Репозиторий ВГУ