ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

УЧЕБНИК

МИНИСТЕРСТВО ЮСТИЦИИ РЕСПУБЛИКИ УЗБЕКИСТАН

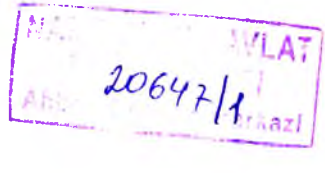
ТАШКЕНТСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

(Особенная часть)

УЧЕБНИК

Рекомендован Координационным Советом при Министерстве высшего и среднего специального образования Республики Узбекистан в качестве учебника для студентов бакалавратуры от 10 июля 2009 года



Ташкент-2009

Под общей редакцией академика Академии наук Республики Узбекистан, Заслуженного деятеля науки Республики Узбекистан, доктора юридических наук, профессора **Ходжиакбара Рахманкуловича Рахманкулова,** Заслуженного юриста Республики Узбекистан, доктора юридических наук, профессора Ташкентского государственного юридического института **Икрама Бекеновича Закирова.**

Гражданское право. (Особенная часть). Учебник. –Т.: Издательство ТГЮИ, 2009. –864 стр.

В предисловии: Министерство юстиции Республики Узбекистан, ТГЮИ.

Ответственные редакторы: доктор юридических наук, профессор **Омон Окюлов,** доктор юридических наук, профессор **Шоакбар Шорахметов,** доктор юридических наук **Дилором Караходжаева.**

Рецензенты: доктор юридических наук, профессор **Ш.Н.Рузиназаров**, доктор юридических наук, профессор **Р.Ж.Рузиев.**

Составленная на основе Конституции Республики Узбекистан, действующих законодательных актов, с учетом изменений и дополнений, внесенных в Гражданский кодекс, данная книга предназначена в качестве учебника для студентов юридических вузов и студентов высших школ, изучающих основы права, а также в виде пособия для работников суда, прокуратуры, нотариата, адвокатуры и иных лиц, занимающихся юридическим самообразованием.

В учебнике нашли свое отражение вопросы отдельных видов обязательств (закрепленные в Гражданском кодексе договора), обязательства, возникающие вследствие причинения вреда и иные внедоговорные обязательства, права интеллектуальной собственности, а также наследственного права.

ISBN 978-9943-380-02-8

© Коллектив авторов.
© Ташкентский государственный юридический институт, 2009 год.

Коллектив авторов:

1. Абдусаломов Мирзоулугбек Юльчиевич, кандидат юридических наук– 36, 47-главы;

2. Азизов Худойкул Тожиевич, кандидат юридических наук, доцент – 32 глава;

3. Аминжанова Матлюба Ахмедовна, кандидат юридических наук – 52 глава (в соавторстве с Шодмоновым Ф.Ю.);

4. Туребсков Тимур Мырзалиевич, кандидат юридических наук – 45-глава (в соавторстве с Бобокуловым С.Б.);

5. Бобокулов Сотиболди Бобоназарович, доктор юридических наук, доцент – 38, 41, 45 (в соавторстве с Туребековым Т.М.), 48, 51-главы;

6. Баратов Миродил Хомуджонович, доктор юридических наук, доцент –30-31 главы, 50-глава (в соавторстве с Топилдиевым Б.Р.);

7. Бабаев Джахонгир Исмаилбекович, кандидат юридических наук – 40-глава (в соавторстве с Маткурбановым Р.Ж.);

8. Гафарова Сохиба Фазиловна – 56; 59-62 главы (в соавторстве с О.Оқюловым);

9. Зокиров Икром Бекенович, доктор юридических наук, профессор – 33, 53-главы;

10. Ибратов Бобокул, доктор юридических наук – 37-глава 1§, 2§, (в соавторстве с Юлдашевым Ж.И.);

11. Имомов Нурилло Файзуллаевич, кандидат юридических наук, доцент – 37 глава 5§, 57 глава 1§, 4§, 63-65 главы (в соавторстве с О.Оқюловым);

12. Караходжаева Дилором Мамировна, доктор юридических наук – 54, 55 главы, 57 глава 2§ (в соавторстве с Эгамбердыевой Н.Х.), 3§, 4§ (в соавторстве с Солодовниковой Р.Г.), 58 глава;

13. Кочергина Тамара Васильевна, кандидат юридических наук, доцент – 42,43,44-главы;

14. Маткурбанов Рашид Жолдасбаевич, кандидат юридических наук – 40 глава (в соавторстве с Бабаевым Д.И.);

15. Насриев Илхом Исмоилович, доктор юридических наук – 65 глава;

16. Омон Оқюлов, доктор юридических наук, профессор 56; 59-62(в соавторстве с Гафаровой С.Ф.), 63-65 главы (в соавторстве с Имомовым Н.Ф.);

17. Рахманкулов Х.Р., академик, доктор юридических наук, профессор – 29 глава;

18. Рашидов К.К., доктор юридических наук –39 глава;

19. Рузиев Рустам Жабборович, доктор юридических наук, профессор – 34 глава, 49 глава (в соавторстве с Топилдиевым Б.Р.);

20. Рузиназаров Шухрат, доктор юридических наук, профессор – 37 глава 3§, 4§;

21. Самарходжаев Ботир Билолович, доктор юридических наук, профессор – 70, 71-главы;

22. Солодовникова Римма Георгиевна, преподаватель – 57 глава 3§, 4§ (в соавторстве с Караходжаевой Д.М.);

23. Топилдиев Бахром Рахимжонович, кандидат юридических наук – 49 глава (в соавторстве с Рузиевым Р.Ж.); 50 глава (в соавторстве с Баратовым М.Х.);

24. Умаров Толибжон, доктор юридических наук, – 46 глава;

25. Хамроев Самад Сафарович, доктор юридических наук –35 глава;

26. Шамухамедова Замира Шаисламовна, кандидат юридических наук, доцент – 66, 67, 68, 69-главы;

27. Шодмонов Фуркат Юсупович, доктор юридических наук, профессор – 52 глава (в соавторстве с Аминжановой М.А.);

28. Эгамбердиева Наргиза Халимбоевна, кандидат юридических наук - 57-глава 2§ (в соавторстве с Караходжаевой Д.М.).

29. Юлдашев Жахонгир Иномович, кандидат юридических наук – 37-глава 1,2§ в соавторстве с Ибратовым Б.И.;

ВВЕДЕНИЕ

Качественные изменения в экономике и общественном развитии, как следствие, появление и дальнейшее развитие новых отношений и институтов, обуславливают необходимость дальнейшего изучения, как организации, так и сущностного наполнения современны институтов гражданского права.

В современных условиях перед наукой гражданского права Узбекистана стоят качественно новые цели и задачи, что во многом предполагает модернизацию подходов и совершенствование теоретической базы. Обязательственные отношения в этом вопросе занимают особое место, поскольку стремительное изменение общественных отношений, появление новых договорных конструкций, требует от отечественной системы гражданского права адекватного реагирования.

В этой связи, в основу данного учебника положены нормы части второй Гражданского кодекса Республики Узбекистан, а также иные акты, регулирующие правоотношения по отдельным видам обязательств. Помимо анализа действующего законодательства в учебнике широко представлены теоретические взгляды по основным проблемам гражданского права.

Книга рассчитана на студентов, аспирантов и преподавателей юридических вузов, а также на практических работников.

Авторы надеются, что данная публикации будет способствовать дальнейшему развитию теоретических представлений о гражданском праве среди студентов, преподавателей права, представителей юридических профессий, а также всех тех лиц, заинтересованных в данных вопросах.

Глава 29. ДОГОВОР КУПЛИ – ПРОДАЖИ

Цель главы: *Раскрытие существенных и несущественных условий договора купли-продажи как договора опосредующего возмездный переход имущества в право собственности покупателя, раскрытие существенных условий договора розничной купли-продажи с предопределением его особенностей в условиях рынка, раскрытие существенных условий договора поставки с предопределением его особенностей в производственной и иной предпринимательской деятельности хозяйствующих субъектов, раскрытие существенных условий заключения и исполнения договоров поставки товаров для государственных нужд, с условием предопределения форм участия государства в гражданских правоотношениях, раскрытие содержания и существенных условий договора контрактации как специализированного договора по закупке сельскохозяйственной продукции, раскрытие содержания и существенных условий договора энергоснабжения как специализированного договора по доставке товаров через присоединенную цепь, раскрытие содержания и существенных условий продажи недвижимости как недвижимого имущества сделки с которыми подлежат государственной регистрации, раскрытие содержания и существенных условий продажи предприятия как специализированного договора по возмездному отчуждению предприятия как имущественного комплекса.*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Развитие договорных отношений по купле-продаже. Значение договора купли-продажи в период рыночных отношений и его место в системе обязательств. Понятие, правовые признаки договора купли - продажи. Основные условия договора, предмет договора, количество товаров в договоре, цена договора, участники договора, их права и обязанности, качество и количество товара, комплектность товара, тара и упаковка товара, порядок оплаты товара, продажа товаров в кредит, момент возникновения права собственности на товар у покупателя. Условия о товарах в договоре купли продажи. Обязательства оплаты товара в договоре купли-продажи. Момент исполнения обязательства по передаче товара. Обязательства продавца по сохранности товара. Прохождение риска случайной гибели или порчи товара. Обязательства продавца и покупателя в случае изъятия товара третьими лицами. Правовые последствия уклонения продавца от обязанности передать товар*

покупателю. Правовые последствия нарушения условий договора о количестве товара в договоре купли-продажи. Ответственность сторон по договору купли-продажи за нарушение условий договора. Особенности оптовой купли-продажи товаров.

Отдельные виды договора купли-продажи: договор розничной купли-продажи. Понятие, значение, правовые признаки и условия договора розничной купли продажи. Продажа товара с условием его принятия покупателем в определенный срок. Продажа товара по образцу. Продажа товара с использованием автомата. Цена и оплата товара.

Понятие и правовые признаки договора поставки. Порядок заключения договора поставки, сроки, права и обязанности сторон по договору, исполнение договора, ответственность сторон за нарушение условий договора поставки.

Понятие государственного заказа, порядок и основания заключения государственного контракта (договора), исполнение государственного контракта, заключение договора поставки товаров для государственных нужд, возмещение убытков причиненных в связи с выполнением или расторжением государственного контракта. Возмещение государством вреда причиненного вследствий заключения государственных контрактов на поставку товаров.

Значение договора контрактации в сфере сельского хозяйства в период рыночных отношений, понятие, основные правовые признаки, порядок заключения и государственной регистрации, стороны в договоре контрактации. Предмет договора, особенности хлопка-сырца, пшеницы и другой сельскохозяйственной продукции в качестве предмета договора, права и обязанности сторон по договору, их ответственность и основания их освобождения от ответственности. Виды ответственности по договору контрактации на основании государственного заказа.

Понятие и правовые признаки договора энергоснабжения, стороны в договоре, энергоснабжающая организация, абонент. Права и обязанности сторон по договору, количество и качество энергии, оплата энергии, порядок заключения, изменения, расторжения договора энергоснабжения, ответственность сторон по договору энергоснабжения.

Особенности договора купли-продажи недвижимого имущества, оформление договора купли-продажи жилых помещений и земельных участков, права покупателя и ответственность при передаче

недвижимости ненадлежащего качества. Договор продажи предприятия. Форма и условия государственной регистрации договора продажи предприятия. Определение состава и цены предприятия. Договор продажи транспортных средств.

§ 1. Развитие договорных отношений по купле-продаже

Договор купли-продажи является одним из основных традиционных институтов гражданского права, имеющих многовековую историю развития. Первоначально регулирование отношений сторон по купле-продаже осуществлялось общепризнанными нормами обычного права. Но уже в Законах Хаммурапи, царя Вавилона[1] содержатся нормы, дающие основание полагать, что отношения по купле-продаже служили предметом правового регулирования и права сторон по купле-продаже, прежде всего, право собственника проданной вещи, находилось под особой защитой государства. Закон ставил требование о необходимости проявления сторонами договора купли-продажи добросовестности, не допускал каких-либо случаев обмана или заблуждения. Например: «Если покупатель не приведет продавца, продавшего ему, и свидетелей, при которых он купил, а только хозяин пропавшей вещи приведет свидетелей, знающих его пропавшую вещь, то покупатель – вор, его должно убить; хозяин пропавшей вещи должен получить свою пропавшую вещь». (§10); «Если хозяин пропавшей вещи не приведет свидетелей, знающих его пропавшую вещь, то он лжец, взводит напраслину; его должно убить». (§11); «Если человек купит поле, сад или дом редума, банрума[2] или приносящего доход, то его табличку[3] должно разбить, а также он теряет свое серебро. Поле, сад и дом возвращается их хозяину». (§37); Объектом купли-продажи мог быть раб, рабыня, скот, земля и другие, движимые и недвижимые вещи.

В законах Ману[4] также не содержится подробное изложение прав и обязанности сторон договора купли-продажи. Они помимо правовых норм содержат религиозные и моральные предписания. Со-

---

[1] Закон (законник) Хаммурапи, правившего Вавилоном в XVIII в. до нашей эры. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. / Под. ред. Э.М.Черниловского. – М.: Юрлит., 1984. – С.13-15.

[2] Редум и банрум – воины, несшие царскую службу и получившие за это участок земли и другое имущество на пользование.

[3] Разбить глиняную табличку означало уничтожить документ, скрепляющей сделку, и тем самым сделать ее ничтожной.

[4] Законы, названные именем мифического прародителя людей Ману, были составлены в Древней Индии одной из брахманских (жреческих школ между II веком до н.э. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран /Под ред. З.М.Черниловского. – М.: Юрид. лит, 1984. – С. 30.

гласно предписаниям «Договор, заключенный пьяным, безумным, страдающим (от болезни), рабом, ребенком, старым, а также неуполномоченным, недействителен» (ст.163); «Соглашение, даже будучи подкрепленным (письменными документами, дачей залога), не является истинным, если оно заключено в нарушение дхармы[1], принятой в деловых отношениях» (ст.164); «Обманный залог или продажу, обманный дар или принятие (его) – все где виден обман, надо отменить» (ст.165); «Дар или продажа, произведенные не собственником, должны быть признаны недействительными согласно правилу судопроизводства» (ст.199); «Кто получает какую либо вещь при продажи ее в присутствии свидетелей, тот получает вещь честно и по закону покупкой» (ст.201); «Не должно продавать (товар) смешанного с другим, ни плохого качества, ни недостаточного (по весу), ни не имеющегося в наличии, ни скрытого» (ст.203) и т.д. Основное внимание по Законам Ману уделяется на дееспособность, добросовестность сторон и на качество вещи, подлежащей продажи по договору купли-продажи. В выше приведенных законодательных актах, древнего периода, отсутствует систематизация норм с учетом их правовой природы и значения. В них нормы публичного и частно- правового характера без особого разграничения в совокупности составляют их содержание. Порою в одной и той же норме сочетаются правила о купли-продажи и ответственность за продажу ворованной вещи. В сделках купли-продажи особой привилегий пользуются продавец – собственник вещи, нежели покупатель. Члены общества были разделены на категорию лиц самовластных и подвластных, существовало различие в их правовом положении в регулировании имущественных, семейных и личных отношений, в том числе в отношениях купли-продажи, в зависимости от того являются ли они свободными, либо рабами, полноправными или неполноправными гражданами.

Как известно Законы XII таблиц[2] сохранились в отдельных фрагментах и отрывках, содержавшихся в сочинениях древних римских и греческих авторов. В этих отрывках содержатся нормы, в соответствии с которыми предъявляются строгие требования к отношениям по соблюдению правил заключения и исполнения договора купли продажи. Например, для того чтобы признать договор заключенным, «считалось достаточным представить доказательства того, что

[1] Дхарма – правило добродетельного поведение человека, соответствующее занимаемому им статусу.
[2] Законы XII таблиц – основной источник древнейшего римского права, восходящий к 451-450 гг. *до н.э.* Хрестоматия по истории древнего Рима / Под ред. С.Л.Утченко. – М.: 1962. – С. 62–72.

было произнесено (имеется в виду согласие) при заключении сделки, а отказывавшейся от своих слов, подлежал штрафу».Для заключения, как видно, не требовалось письменной формы оформления договора. Согласно Закону (таблица VIII) «Если кто-либо участвовал при совершении сделки в качестве свидетеля или весовщика, а затем отказывается это засвидетельствовать, то пусть он будет признан бесчестным и утратит право быть свидетелем». Проданная и переданная вещь могла стать собственностью покупателя лишь в том случае, «если он уплатит продавцу покупную цену или обеспечит ему каким-либо образом удовлетворение его требования, например, представит поручителя или даст что-либо в виде залога».

Законы Двенадцати таблиц, как образец первой римской кодификации стали основой дальнейшего правового развития Рима, источником создания публичного и частного права. Вместе с тем нормы, посвященные отношениям купли-продажи расположены без соблюдения особой последовательности, как, например, с учетом основания, содержания, исполнения и ответственности по договору купли-продажи.

В развитии договорных отношений купли-продажи, определенное место занимает Институции Гая[1], состоящий из I-IV книг. Институции (institutiones) означает по латыни (наставления или попросту, учебник по римскому праву). III книга называется «Обязательственное право», в которой наряду с другими видами обязательств рассматриваются отношения «купли и продажи». Представляет интерес об основаниях возникновения обязательств при купли-продажи. Купля-продажа рассматривается как консенсуальное обязательство, которое возникает «в силу соглашения в письме, но достаточно, что бы те, которые заключают юридический акт, пришли к соглашению. Вот почему такие сделки заключаются и между отсутствующими, например, посредством письма, посредника, между тем как словесное обязательство не может вообще совершаться между отсутствующими». Следовательно, предусматривается возможность использования двух форм соглашений: устной, когда стороны купли-продажи присутствуют при совершении сделки и письменной, когда один из них отсутствует. Договор купли-продажи признается заключенным только в том случае, когда стороны «сошлись в цене, хотя цена не была еще уплачена, и не был даже дан задаток, ибо то, что дается в виде задат-

[1] Гай. Институции. / Пер. с латинского Ф.Дадынского. / Под ред. В.А.Савельева, Л.Л.Кофанова. – М.: Юристъ. 1997. – С. 223-235.

ка, есть только доказательство заключения купли и продажи». Далее утверждается, что «цена должна заключаться в денежной сумме» и она не может быть заменена ценою другой вещи: раб, платье, земля, имения, дом и т.д. По мнению Гая утверждение о том, что, «мена вещей образует куплю и продажу и есть древнейший вид купли-продажи» и в доказательство этому приводит высказывания греческого поэта Гомера:

Прочие мужи Ахейские меной вине покупали:
Те за звенящую медь, за седое железо меняли,
Те за волови кожи, или за волов круторогих,
Те за свои полоненных …
и прочее.

Договор найма в Институции рассматривается как самостоятельный вид договора, однако, одним из признаков сходства его с договором купли-продажи определяется тем, что он также признается заключенным тогда, когда определена точная наемная плата.

Не всякое лицо обладает правоспособностью стать стороной договора купли-продажи. Например, раб и тот, кто в кабале (in mancipio), дочь семейства под властью отца (in potestate) и жена под властью мужа (in manu) не могут обязываться не только по отношению к своему господину, но и по отношению к кому-либо другому. Малолетний мог совершать сделку при участии опекуна, если он берет на себя обязательство. Если малолетний в свою пользу возлагает обязательство на другое лицо, он мог совершать сделку и без участия и согласия опекуна. То же самое правило применяется относительно женщин, состоящих под опекой.

Институции Гая представляют собой систематическое изложение всего римского частного права, как цивильного, так и преторского[1]. Основная часть Институции (книга III) посвящена обязательствам, которые по их источникам возникновения распределяются на обязательства из контрактов и из деликтов. Юридическая характеристика контрактов по соответствующим группам, осуществленная в Институции позволяет в известной мере определить сущность и значение договора купли-продажи. Институции Гая, как наставления членам общества того древнего времени, и, как учебное пособие сохранил свою актуальность, и сегодня является немаловажным пособием для изучающих предмет гражданского права.

---

[1] Преторское право (лат. Jus praetorium) – в Древнем Риме правовая система, сложившаяся из решений (эдиктов) преторов (лица, совершающие правосудие). Поскольку претории не могли отменять или изменять законов, их решения всегда носили не материальный, а процессуальный характер.

Кодификация императора Юстиниана (532-534гг.) состоявшая из трех частей (Институции, Дигест и Кодекса Юстиниана) дала новую жизнь римскому праву. Институции Юстиниана были составлены на основе «Институции» Гая. В Кодексе Юстиниана (книги 2-8) изложены правила о частном праве – имущественные и другие, в том числе и договорные отношения купли-продажи. Хотя в Институциях, Кодексах и исследованиях римских юристов и были в известной мере сформулированы принципы различия публичного и частного права, однако ни римское право, ни римская юриспруденция не были построены и разработаны как конкретизация и изложение данного принципа в правовую систему с ее делением на две области права (публичного и частного) или два раздела учения о праве. Такое разделение было осуществлено много позже – конечно, под римским влиянием, но в других, более развитых условиях, на правовом материале стран Западной Европы, в юридической науке нового времени. Действующие Гражданские Кодексы соответствующих государств являются одним из основных источников частного права, в которых римские правовые формы наполнились новым содержанием. По римскому частному праву[1] договор купли-продажи (emtio-venditio) относится к числу консенсуальных контрактов, при которых для возникновения обязательства достаточно достижения согласия сторон (consensus). По договору обязанность продавца состоит в том, чтобы на возмездных началах передать покупателю определенную вещь – товар (merx) – в спокойное владение (vacua possession), а обязанность покупателя – в том, чтобы перенести собственность на определенную сумму денег – уплатить цену (pretium).

Обязательство по договору может возникнуть только как двустороннее и каждая из сторон может подать иск, только тогда когда она уже приступила к исполнению своего обязательства. С этим аспектом связан институт задатка (arra). Задаток в римском праве не является реальной гарантией обеспечения исполнения обязательства, как в греческом, где покупатель получал право удержать задаток в случае одностороннего отказа контрагента от сделки, а продавец в подобной ситуации мог взыскать в двойном размере. Arra представляет собой внесения части цены при заключении договора в доказательство того, что соглашение достигнуто. С моментам внесения задатка покупатель получал право предъявить продавцу исковое требование об исполнении им своей обязанности.

[1] См.: Римское частное право. Учебник. / Под ред. И.Б.Новицкого и И.С.Претерского. –М.,1948 г.; Д.В.Дождев. Римское частное право. Учебник. / Под общ. ред. академика РАН. В.С.Нерсесянца. – М.: НОРМА, 2000 г.

Товаром может быть любая вещь, как телесная, так и бестелесная, т.е. имущественное право (право требования, право осуществления узуфрукта, при покупке сервитута и т.п.). Объектом купли может быть будущая вещь: плоды с участка, приплод скота и проч. Родовая вещь может вступать в качестве товара, только если ее количество и качество строго определены. Цена товара должна заключаться в денежной сумме, размер цены должен быть точно определен в договоре.

В дореволюционном (октябрь 1917г.) Туркестане (в тот период сегодняшние среднеазиатские государства, в том числе Узбекистан находились в приделах Туркестанского края) регулирование отношений купли-продажи осуществлялось сводом исламских законов. Главной отличительной чертой права мусульманского Востока, в том числе Туркестана, было то, что до присоединения края к Российской империи оно строилась по законам шариата, установленных в Коране и сунне, а после присоединения – по законам шариата и законодательству Российской империи.

Как и во всех мусульманских странах, регулирование отношений купли-продажи строилось в большей части на основе норм местного обычного права (одата). Нормы шариата и правила адата трактовались в различных руководствах (комментариях) по исламскому праву, в которых авторитетные богословы (факихи) систематизировали жизнь. Так, если обратиться к одному из основных сочинений по исламскому праву – «Хидоя» (точнее – «Аль-Хидоя»)[1], которым руководствовались при рассмотрении и разрешении гражданских дел в среднеазиатских ханствах (до установления советской власти в Туркестане) и во многих государствах Среднего и Ближнего Востока, то можно увидеть, что это руководство, состоящее из четырех объемистых томов, второй том, которого посвящен гражданскому праву (о находке, без вести пропавших, торговых товариществах, вакуфе, купли-продажи, переводе долгов и.т.). В этом капитальном труде, комментарии исламскому праву, содержатся практические аспекты образования торговых компаний, сложения капитала для организации торговых предприятий, ответственности сторон по купли-продажи.

В своде исламских законов вопросы торговли детально разработаны[2]. Исламское право требует от людей, занимающихся торговлей, следующих знаний (критериев):

---

[1] Автор Бурханиддин ибн Абу Бекр ибн Абдужалил ал-Фергани ал-Маргинаний ал-Риштани (1123-1197гг.)

[2] См. Неклесса Г. Мусульманской торговле... была свойственна горделивая осанка. // Экономика и статистика. 1993. №7. – С. 29.

1) знать правила торговли;

2) не выделять мусульман среди покупателей;

3) не проявлять суровости в отношении цен на товары;

4) идти на встречу человеку, с которым заключена сделка, в случае, если тот раздумает попросить аннулировать эту сделку.

При купли -продажи следует соблюдать следующие принципы:

1) объем, количество, вес или мера должны быть известны;

2) передавать товар нужно непосредственно в руки покупателя;

3) товар, который предложен в обмен на другой, должен отличаться от последнего (бессмысленно менять однородные товары);

4) товар, оставленный в качестве залога, без разрешения залогодателя продавать запрещается;

5) товар разрешается передавать и для покрытия долгов или для расчета при оплате различных услуг. Продажа чужого товара, без разрешения владельца, считается недействительной.

Купля-продажа осуществляется за деньги или в кредит. Запрещается продавать товары или услуги без определения цены. При покупки товара в кредит необходимо указать срок возврата долга. Продавать товары в кредит по завышенной цене не разрешается. Не допускается произвольного аннулирования торговой сделки. Такое может быть допущено при наличии предусмотренных в мусульманском праве одиннадцати условий[1].

Торговец должен быть совершеннолетним, в здравом уме и не безрассудным. Совершать торговые сделки с несовершеннолетними детьми запрещается даже в том случае, если родители этих детей дали на это свое согласие. Однако шариат не возражает, если несовершеннолетний окажется посредником между покупателем и продавцом.

В исламском праве торговля рассматривается как один из основных источников дохода государства. Швейцарский востоковед Адам Мец в книге, посвященной истории культуры арабского халифата III-IV вв. хиджры (IX-X вв.), в главе «Торговля» писал, что мусульманская торговля «стала хозяйкой в своем доме, во все страны шли ее суда и караваны, она заняла ведущее место в мировой торговле»[2]. Развитие в Туркестане (в том числе и в Узбекистане) отношений по купли-продажи идет из глубокой древности. Как свидетельствуют

---

[1] См.: Рахманов А.Р., Рахманов А.Р. Исламское право. Учебник. Ташкент.: «Янги аср авлоди», 2003. –С.310-312.

[2] См. Адам Мец. Мусульманский ренессанс. // Пер. с нем. Отв. ред. В.И.Беляев. М., Главная редакция восточной литературы. Изд. «Наука», 1973. – С. 374.

письменные источники и исследования археологов, многочисленные государства процветали именно благодаря выгодному их расположению на перекрестках древних торговых путей. По Великому шелковому пути товары из Китая, Индии, Мовароуннахра доставлялись сотнями караванов в страны Ближнего Востока и далее в Европу, и наоборот.

Развитие торговых отношений в Узбекистане следует распределить на два этапа – советский и постсоветский. Советский этап берет свое начало с момента образования Узбекской советской социалистической республики (УзССР) в 1924г., а постсоветский с момента обретения Республикой Узбекистан государственной независимости в 1991г.

На начальных этапах хозяйственной жизни советского Узбекистана еще сохранились остатки прежних торгово-экономических отношений, сформировавшихся в советском Туркестане, поскольку необходимо было восстанавливать экономику страны, из-за полной разрухи после всех революционных потрясений. Однако надо отметить, что уже к моменту образования УзССР торгово-экономические отношения в прежнем виде почти прекратили свое существование. В ст. 21 ГК УзССР указывалось, что «с отменой частной собственности на землю деление имущества на движимое и недвижимое отменено». Перечень предметов, изъятых из частного оборота, подробно предусматривается ст.22 ГК.

В условиях господства в стране одной, т.е. государственной формы собственности и социалистической системы хозяйствования сфера применения договора купли-продажи не получило широкого развития. Строгая система планирования производства, и распределения не только средств производства, но и товаров народного потребления свела сферу применения договора купли-продажи в основанном к отношениям между гражданами по поводу неограниченных государством товаров, а также между гражданами и государственными розничными торговыми организациями (магазинами). Отношения между социалистическими предприятиями в связи с реализацией производимых ими продукции и товаров, регулировались договорами поставки, заключаемых на основе выделяемых им лимитов, фондовых извещений, заказов и выдаваемых поставщикам нарядов. В связи с этим договор поставки не рассматривался как один из видов договора купли-продажи. В экономической литературе высказывались суждения, в которых отрицался товарный характер средств производ-

ства, поступающих от одного государственного предприятия другому на основе договора поставки, признавали порождение товарно-денежного обращения только частной собственностью[1]. В юридической литературе высказывались точки зрения, что «плановый характер распределения продукции предопределяет в основанном новое содержание экономических отношений, опосредствуемых договором поставки, в отличие от экономических отношений, регулируемых договором купли-продажи»[2]. Дополнительным критерием, служащим основанием для разграничения этих договоров, приводиться суждение о том, что «купля-продажа опосредствует в основном возмездный переход производственного и предназначенного для непосредственного потребления продукта к его потребителю»[3]. В этих высказываниях содержится определенный смысл, если учесть, что органы арбитража отказались от рассмотрения споров между предприятиями, если договор поставки не был заключен на основе планового задания. Это можно было объяснить тем, что в договоре в основном воспроизводилось плановое предписание, независимо от соглашения сторон.

Переход к новой общественной системе, реализации экономических реформ, главный смысл которых заключается: отказ от господствующего положения государственной собственности и восстановления частной формы собственности (она была отменена Конституцией УзССР 1937г.); отказ от неэффективных административно-командных методов и внедрение в систему экономики демократических форм управления, способствовали расширению сферы влияния товарно-денежных отношений, использованию рыночных отношений в имущественном обороте. Все это обусловило необходимость обновления норм гражданского законодательства об отдельных видах обязательств, в том числе норм о купли-продажи. В условиях рыночной экономики и развития предпринимательства договор купли-продажи является основной формой и оптимальным средством правового регулирования имущественных отношений с участием субъектов различной и прежде всего, частной формы права собственности в сфере товарооборота.

Понятие и сфера применения договора купли-продажи. Гражданский кодекс Республики Узбекистан (ГК РУз) воспроизводит

---

[1] См.: Малышев И.С. Общественный учет труда и цена при социализме. М., Соцэктиз, 1960. – С. 17,72,73; Соболь В.А. Очерки по вопросам баланса народного хозяйства. М.,Гостатиздат, 1960. – С. 48,54.

[2] Братусь С.Н. Хозяйственный договор как гражданско-правовая форма распределения продукции между государственными предприятиями. //Советское государство и право, 1953. №2-3. – С.87.

[3] Халфина Р.О. Правовое регулирование поставки продукции в народном хозяйстве. М., Издательство АН СССР, 1963. – С. 41.

традиционное определение понятие договора купли-продажи: **По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать товар в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену)** (ч.1 ст. 386 ГК РУз).

Договор купли-продажи служит средством организации и приведения в действие экономических отношений в обществе, как форма правового регулирования товарно-денежных отношений. Он является, в частности, основанием возникновения обязательств в сфере товарооборота между субъектами права собственности. Договор купли-продажи, в том числе и любая его разновидность, применяемая в той или иной сфере имущественных отношений, представляет сознательное опосредствование общественного обмена продуктов с оценкой их стоимости. В обществе, где экономические отношения развиваются на основе различной формы и, прежде всего, частной формы собственности, с помощью экономических методов и стоимостных форм регулирования рыночных отношений, договор купли-продажи по своему характеру отражает сущность этих экономических отношений.

Переход права собственности обусловлен товарно-денежным характером имущественных отношений, составляющих предмет договора купли-продажи. Переход права собственности по договору купли-продажи служит предпосылкой определения о товарно-денежном характере этих отношений. Имущественные отношения, которым присуще товарно-денежный характер предполагают возможность перехода права собственности от одного лица к другому по договору купли-продажи. Имущественные отношения, которые не обладают товарным характером, не располагают свойством перехода права собственности и поэтому не могут быть предметом договора купли-продажи. Товарный характер имущественных отношений, составляющих предмет договора купли-продажи, определяется общественным разделением труда, действием закона стоимости в соответствующих его формах (стоимость, себестоимость, цена, прибыль) и принципа материальной заинтересованности.

Таким образом, имущественные отношения, складывающиеся в сфере общественной жизни на основе купли-продажи, обладают всеми чертами, которыми характеризуются товарно-денежные отношения: наличием самостоятельных собственников и переходом права собственности на предмет договора купли-продажи.

2064

По своей правовой природе договор купли-продажи входит в группу обязательств по отчуждению имущественных прав или имущественного права на вещи от одного лица к другому. В то же время, существуют определенные правовые признаки, отличающие данный договор от схожих договоров и позволяющие определить его понятие:

Признаки, присущие договору купли-продажи:

1) передача права собственности;

2) двусторонность;

3) возмездность;

4) консенсуальность.

1. Договор купли-продажи направлен **на передачу права собственности** от продавца к покупателю. Такой переход права на проданное имущество (товар) является главным признаком договора купли-продажи. Договор, заключенный между субъектами различной формы собственности всегда предполагает переход права собственности. В то же время следует отметить, что в сделках в отношении товаров имеют права участвовать также и лица, которые не будучи собственниками обладают правомочиями отчуждать эти товары. Например, согласно ст. 179 ГК РУз государственное предприятие вправе отчуждать, или иным способом распоряжается закрепленным за ним имуществом лишь с согласия собственника этого имущества. При совершении договора купли-продажи между государственными предприятиями переноса права собственности не происходит, поскольку собственником имущества является само государство. В этом случае договор направлен на перенос права оперативного управления имуществом. В тех случаях, когда государственное предприятие по договору купли-продажи приобретает имущество у любого продавца, такое приобретение служит основным для возникновения у такого предприятия (к примеру, унитарные государственные или муниципальные предприятия, государственные учреждения) ограниченного вещного права.

По общему правилу право собственности у приобретателя имущества по договору купли-продажи возникает с момента передачи вещи, если иное не предусмотрено законодательством или договором. Если договор об отчуждении имущества подлежит государственной регистрации или нотариальному удостоверению, право собственности у приобретателя возникает с момента регистрации или удостоверения государственной регистрации договора – с момента его регистрации (ст. 185 ГК РУз). Например, переход права собственности на

недвижимость по договору продажи недвижимости к покупателю подлежит государственной регистрации (ч. 1 ст. 481 ГК); договор продажи жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры подлежит нотариальному удостоверению и государственной регистрации (ч. 2ст. 488 ГК); договор продажи предприятия подлежит нотариальному удостоверению и государственной регистрации (ч. 1 ст. 490 ГК). Переход права собственности на эти объекты может иметь место при соблюдении указанных в ГК РУз требований.

2. Договор купли-продажи – **двусторонний договор**. Как видно из определения, закрепленного в ч. 1 ст. 386 ГК РУз., в договоре купли-продажи участвуют две стороны – продавец и покупатель, которые обладают определенными правами и несут соответствующие обязанности: на продавца возлагается обязанность передать товар, при этом у него возникает право требовать денежное возмещение, а покупатель должен уплатить за имущество (товар) оговоренную денежную сумму и вправе требовать передачи проданного имущества. Понятие стороны в договоре не следует отождествлять с понятием его участников. В договоре купли-продажи могут быть только две стороны – продавец и покупатель. Что же касается участников договора купли-продажи, то их число может быть значительно больше чем число его сторон. Договор купли-продажи всегда двусторонний, а участвовать в его совершении могут трое и более лиц. Например, в случае приобретения тремя гражданами сообща одного жилого дома каждый из них является участником договора купли-продажи на одной стороне – на стороне покупателя.

3. Договор купли-продажи – **возмездный договор**. Покупатель по договору всегда производит определенное денежное возмещение за передачу продавцом, принадлежащего ему имущества (товар). Вместе с тем само по себе указание на возмездность отношений продавца и покупателя не вскрывает еще присущего договору купли-продажи признака, заключающего в том, что возмещение за товар, переданный покупателем, должно выражаться в выплате именно денежной (в сумах, валюте) суммы. По признаку отчуждения товара за деньги договор купли-продажи отличается от договора мены и бартерной сделки. По договору мены каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороне один товар в обмен на другой товар (ч. 1 ст. 497 ГК РУз.). Бартерная сделка – договор между субъектами о натуральном обмене, торговле по безвалютной схеме «товар за товар».

Возмездность в целом – эта экономическая категория, присущая товарно-денежным отношениям и применяемая ко всем имущественным отношениям, где имеет место учет в стоимости производимого и потребляемого продукта (товара), выполняемой работы и оказываемой услуги. Это основное, определяющее условие имущественных отношений, регулируемых нормами гражданского права. Следовательно, различные виды договоров, применяемых в области гражданского права, являются правовой формой имущественных отношений, имеющих по своему экономическому содержанию возмездный характер.

В области товарооборота возмездные имущественные отношения имеют единый родовой признак в виде обмена (купли-продажи). Единство экономического родового признака обусловливает и наличие единой правовой формы, которая содержит общие черты особых способов его проявления. Такой единой формой экономического содержания товарооборота является договор купли-продажи, который проявляется в виде договора поставки, государственного контракта на поставку товаров, контрактации, продажа недвижимости и купли-продажи вообще.

4. Договор купли-продажи принадлежит к группе **консенсуальных договоров**. Консенсус (лат. consensus – согласие, соглашение). Для совершения договора купли-продажи, в отличии от реального договора, достаточно соглашение сторон. Передача вещи, совершение действия осуществляется с целью их исполнения. Согласно ч.1 ст. 185 ГК РУз права собственности у приобретателя имущества по договору возникает с момента передачи вещи, если иное не предусмотрено законодательством или договором. Правило этой статьи является диспозитивной нормой. Оно предусматривает, что права собственности в силу закона или по соглашению сторон может возникнуть у приобретателя не с момента передачи имущества, а с иного момента, например, с момента заключения договора или после передачи имущества. Но это правило применимо только к индивидуально-определенной вещи. С момента передачи связано обособление вещи, ее индивидуализация. По соглашению сторон или по закону момент перехода права собственности на индивидуально-определенные вещи может быть приурочен к последующему моменту, например, к моменту полного погашения покупателем покупной цены. Если же предметом договора является вещи определенные родовыми признаками, права собственности на нее не может перейти до тех пор, пока она не передана приобретателю. Вот почему правило о моменте пере-

хода права собственности по договору купли-продажи является диспозитивным лишь в отношении индивидуально-определенных вещей. В отношении же вещей, определенных родовыми признаками, возможен только один момент перехода права собственности на них – момент передачи.

Сфера применения договора купли-продажи. Действующий ГК РУз значительно расширил сферу применения купли-продажи, т.е. круг отношений в имущественном обороте по применению этого института права. Согласно ГК РУз, общие положения о купле-продаже распространяются и на куплю-продажу ценных бумаг, и на валютных ценностей, если только законодательными актами не предусмотрены особые правила для их купли-продажи.

Договор купли-продажи представляет собой сделку по возмездному отчуждению имущества, экономическим содержанием которого является обмен товаров. Эти отношения по обмену, неизбежно вытекающие из товарного производства с учетом их экономического содержания, опосредствуются различными видами договора купли-продажи: оптовая и розничная купля-продажа; поставка; контрактация; энергоснабжения; аукцион; продажа товаров в кредит и т.д. Каждый из этих договоров имеет свое экономическое содержание, соответствующую юридическую форму и свою сферу применения. При этом для отдельных разновидностей купли-продажи могут быть предусмотрены особые правовые нормы. Общие нормы купли-продажи в этом случае применяются, если только специальными нормами законодательства об отдельных видах купли-продажи не предусмотрены особенности правового регулирования. Такие особенности в правовой регламентации зависит в известной мере от содержания имущественных отношений, составляющих предмет договора купли-продажи. Как всякое общественное явление договор купли-продажи в качестве юридического средства регулирования не бывает беспредметным. Предмет купли-продажи разнообразен, он может быть предназначен для производственного потребления, и реализации товаров в целях удовлетворения личных потребностей граждан. В соответствии с этим договор купли-продажи может быть заключен по поводу реализации и приобретения продовольственных и промышленных товаров, предметов домашнего обихода, жилья, предприятий, недвижимости, ценных бумаг и т.д.

Договор купли-продажи опосредствует широкий круг имущественных отношений по передаче имущества, выполнению работ и ока-

занию услуг. Договор купли-продажи получил наиболее широкое распространение на бытовом уровне. В течении одного дня со стороны одного и того же лица может быть совершено несколько сделок как, например, в связи необходимостью пользоваться услугами общественного транспорта для того, чтобы вовремя успеть на учебу или на работу, обратится в ателье по ремонту обуви, если по дороге отлетел каблук, во время обеда зайти в буфет или в столовую для того, чтобы поесть, купить в киоске газету, для получения информации и т.д. Совершая подобные сделки, лицо вступает в договорные отношения купли-продажи, для удовлетворения своих бытовых и духовных потребностей.

Купля-продажа применяется во всех областях отношений по товарообороту, где имеет место переход права собственности. В условиях рыночной экономики его применение получило широкое распространение. Прежде применение договора купли-продажи было ограниченно в зависимости от особенности предмета и его субъектного состава. Граждане могли принимать участие в договорных отношениях в основном в сфере розничной торговли по приобретению предметов, которые могли носить потребительский характер. Понятие предпринимательства рассматривалось как явление чуждое существу социалистического строя. Заниматься предпринимательством просто запрещалось. Граждане для удовлетворения своих бытовых потребностей могли вступать в сделки с государственными или колхозно-кооперативными организациями. Сделка же между отдельными гражданами рассматривалась как «спекуляция» сопряженная с неблагоприятными последствиями. Средства производства вовсе были изъяты из оборота с участием граждан. Они не могли служить предметом договора купли-продажи между гражданами и между ними и предприятиями. Предприятия, учреждения по договору купли-продажи могли приобретать только канцелярские принадлежности (и то по смете и чаще по перечислению), а все остальное – лишь по договору поставки в пределах определенной сметы и выделенного лимита.

Переход от административно-командной к демократической форме управления в системе экономики находит свое выражение, прежде всего, в применении договора в широких масштабах. Демократизм договора заключается в свободно согласованном волеизъявлении сторон. Только договор, в котором нашло закрепление подлинного волеизъявления сторон, признается действительным.

В условиях рынка нивелируется квалифицирующий принцип: предмет договора, т.е. то, по поводу чего, ради достижения какой це-

ли заключен договор. В сфере товарооборота в качестве предмета без ограничений могут находиться и средства производства, и продукты потребления. Нет ограничений и по субъектному составу договора купли-продажи. Посредством договора купли-продажи осуществляется регулирование социально-экономических, культурно-бытовых отношений с участием граждан, юридических лиц и государства.

Стороны в договоре купли-продажи. Договор купли-продажи, являясь особым видом правоотношений, во всех случаях имеет своих участников (сторон), т.е. носителей прав и обязанностей. Сторонами договора купли-продажи являются продавец и покупатель. Продавцом и покупателем могут стать только лица, признаваемые законом в качестве субъекта гражданского права: граждане, являющиеся правоспособными и дееспособными, юридические лица, обладающие правомочием в соответствии с правовым положением о них, а также государство как особый субъект. Для всех перечисленных субъектов создается в принципе одинаковый режим. В этом находит прямое выражение закрепленные в ч.ч. 1 и 2 ст. 1 ГК РУз основные начала и среди них такие, как равенство участников отношений, регулируемых гражданским законодательством, свобода договора и свобода участников в определении своих прав и обязанностей на основе договора. Вместе с тем законодатель в ряде случаев устанавливает определенные исключения из общих правил, с учетом того, кто именно обладает правоспособностью выступать в качестве сторон в договоре купли-продажи.

Как известно объектом правоотношений по купли-продажи являются вещи, которые могут стать товаром, действительной собственностью, для чего требуется процесс общения, который происходит только между людьми, между владельцами имущества. Однако для того, что бы стать участником договора купли-продажи, его стороны (отдельные индивиды или определенным образом созданные структурные образования) должны обладать определенным качеством, предусмотренным законом, содержание которого зависит от экономической и социальной структуры данного общества. Такое свойство определяется правоспособностью и дееспособностью лиц, участвующих в договоре купли-продажи в качестве его сторон. В договоре купли-продажи закон придает особое значение к вопросу о дееспособности его сторон.

Дееспособность предполагает способность лица, дающее ему возможность выражать собственное волеизъявления для совершения определенных действий, имеющих юридическое значение и поэтому

способных вызывать возникновение обязательств для сторон договора купли-продажи. Такая способность определяется по разному, в одном случае по достижению необходимого возраста, в другом – в зависимости от состояния гражданина обладать способностью выражать собственную волю и трезво оценить последствия своих поступков при заключении договора купли-продажи. Следовательно, любое совершеннолетнее, т.е. достигшее 18-летнего возраста и неограниченное в дееспособности физическое лицо, способно участвовать в договоре как сторона. Однако закон отдельно регулирует вопросы участия в качестве стороны договора купли-продажи лиц, с ограниченной дееспособностью или недееспособных. Например, малолетние в возрасте от шести до четырнадцати лет вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки, т.е. покупать или продавать товары на незначительные суммы: мороженое, прохладительные напитки, карандаши, тетради, воздушные шары и т.д. (п.1 ч.2 ст.29 ГК). Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет вправе самостоятельно приобретать товары за счет своего заработка, стипендии и иных доходов (п.1 ч.2 ст.27 ГК).

В порядке, определенном ч.2 ст.22 и ст.28 ГК несовершеннолетние, обладающие дееспособностью, могут выступать полноправной стороной договора купли-продажи независимо от его суммы. Лица, злоупотребляющие спиртными напитками или наркотическими средствами и вследствие этого ограниченные в дееспособности также вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки (ст.31 ГК). Такие лица, а также несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет, могут заключать договор купли-продажи на крупную сумму лишь с согласия попечителей, родителей или усыновителей.

Обычно продаваемое имущество принадлежит лицу, участвующему в договоре в качестве продавца на основании имущественного права. Но в некоторых случаях продавец может не являться субъектом права собственности или ограниченного вещного права на имущества. Например, при заключении договора купли-продажи путем провидения публичных торгов продавцом, подписавшим договор с выигравшим торги лицом, признается организатором торгов (ч.9 ст.380 ГК); при продажи имущества во исполнение договора комиссии продавцом по договору купли-продажи с покупателем этого имущества является комиссионер, действующий от своего имени (ч.1 ст.839 ГК РУз); по договору доверительного управления имуществом, доверительный управляющий в праве совершать в отношении этого имущества любые юридические и фактические действия, в частности, совершать сделки

в качестве продавца, указывая при этом, что он действует в качестве такого управляющего (ч.ч.3,5 ст.849 ГК); по договору хранения, хранитель вправе самостоятельно реализовать (по договору купли-продажи) вещь, переданную на хранение при уклонении поклажедателя от ее получения (ч.2 ст.888 ГК). В таком же порядке могут быть проданы вещи самим ломбардом при уклонении поклажедателя от обратного их получения (ч.1 ст.895 ГК). Как видно, в качестве сторон договора купли-продажи на основании соответствующих договоров (например, комиссии, доверительного управления имуществом и т.д.), а также в предусмотренных законом случаях, могут принимать участие и лица, которые могут и не быть субъектами права собственности.

Для участия в качестве одной из сторон договора купли-продажи различных организованных структур необходимо, во-первых, наличие у них статуса юридического лица и, во-вторых, соответствие заключаемого договора их учредительным документом. В качестве продавца одной из сторон договора купли-продажи могут выступать публично-правовые образования при продажи государственного или муниципального имущества, не закрепленного за образованными ими юридическими лицами.

По общему правилу юридические лица имеют право свободно заниматься различным видом деятельности, в том числе выступать в качестве одной из сторон договора купли-продажи. Однако, в предусмотренном законом случаях, юридическое лицо имеет право вести отдельные виды деятельности только на основе специального разрешения (лицензии).

В прошлом, при плановой хозяйственной системе правоспособность юридических лиц, как правило носил специальный характер, т.е. они могли принимать участие в сфере торговли только в пределах прав, предусмотренных в уставах о них, утверждаемых вышестоящими государственными органами, в современных условиях их правоспособность носить и специальный, и общий (универсальный) характер. При специальной правоспособности они вправе вести деятельность в целях осуществления задач, предусмотренных в их учредительных документах и уставах. При общей (универсальной) правоспособности юридическим лицам предоставлено право заниматься любой, не запрещенной законом деятельностью. Такая деятельность предполагает и участие юридических лиц в качестве одной из сторон договора купли-продажи.

Договор купли-продажи, заключаемый юридическим лицом должен соответствовать с его правоспособностью. Сделка, выходя-

щая за пределы правоспособности юридического лица признается недействительной (ст.125 ГК). Независимо от специальной или универсальной правоспособности, не допускается ограничение прав юридического лица. Такое ограничение может иметь место только в предусмотренных законом случаях. Например, государственное предприятие, как юридическое лицо, не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, или иным способом распоряжаться имуществом, без согласия собственника. Остальным имуществом, принадлежащим предприятию, оно распоряжается самостоятельно (ч.ч.3,4 ст.177 ГК). Государственному предприятию предоставлено право самостоятельно реализовывать, т.е. продавать производимую им продукцию, если иное не установлено законодательством (ч.2 ст.179 ГК).

Государство, как субъект гражданского права, принимает участие в имущественных отношениях, в том числе в отношениях по купли-продажи в качестве одной из сторон договора, на равных основаниях с другими участниками этих отношений. От имени государства в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, участвуют органы государственной власти и управления и иные специально уполномоченные ими органы (ч.2 ст.79 ГК). Государство, как субъект гражданского права, является участником любой сделки, т.е. стороной договора купли-продажи, совершаемых от его имени со стороны управомоченных органов. От имени государства могут быть совершены любые сделки по поводу распоряжения, а также приватизации принадлежащего ему имущества.

Форма договора купли-продажи. В отношении формы договора купли-продажи применяются правила, предусмотренные в нормах гл.9 («Сделки»), гл.27 («Заключение договора»), а также §§ 1-8 гл.29 ГК РУз, посвященных отдельным видом договора купли-продажи.

Нормы, о формах договора купли-продажи, составят соответствующие требования о необходимости их соблюдения и предусматривают определенные правовые последствия в случае их нарушения. Подобные требования позволяют сделать договорные отношения сторон более определенными, снять основание для споров в будущем по поводу самого факта заключения договора и его содержания. Предъявляемые к форме договора купли-продажи необходимого требования способствуют справедливому разрешению споров, а также осуществлению государственного контроля за его содержанием и соответствия предписаниям закона.

Нормы ГК РУз, регулирующие форму договора купли-продажи отличаются своей определенностью от норм Венской конвенции и исламского права. Согласно ст.11 Венской конвенции «О договорах международной товаров» не требуется, чтобы договор купли-продажи был заключен или подтвержден в письменной форме или подчинялся иному требованию в отношении формы. При этом договор может доказываться любыми средствами, а значит, и свидетельскими показаниями. В исламском праве не предусматривается специальных требований о форме договора купли-продажи или о порядке регистрации такого договора соответствующим учреждением, договоры в большинстве случаев заключаются устно, условия их определяются самостоятельно, самими сторонами, так что принцип «la forme le fond» («форма определяет содержание») не является приемлемым к договорам купли-продажи. Отношения между покупателем и продавцом закрепляется чтением формулы торжественного акта (сига). Продающий говорит: «Продал товар на такую-то сумму». Покупатель отвечает: «Купил товар на такую-то сумму». В исламском праве в доказательство того, что договор купли-продажи заключен, важную функцию выполняет задаток, т.е. денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон.

Действующий ГК РУз следует традиционному двухчленному делению формы договоров: устные и письменные, а в пределах письменных – совершаются в простой или нотариальной форме. Общая норма, закрепленная в ст.366 ГК имеет отношение и к требованиям о форме всех видов гражданско-правовых договоров и, прежде всего, договору купли-продажи. Согласно этой нормы договор купли-продажи может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок (ст. ст.105-112 ГК), если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма.

Договор, подлежащий нотариальному удостоверению или государственной регистрации, считается заключенным с момента нотариального удостоверения или регистрации, а при необходимости нотариального удостоверения и регистрации – с момента регистрации договора. Например, переход права собственности на недвижимость по договору продажи недвижимость к покупателю подлежит государственной регистрации (ч.1 ст. 481 ГК). Договор продажи жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры подлежит нотариальному удостоверению и государственной регистрации (ч.2 ст. 488 ГК). Договор продажи предприятия заключается в письменной форме путем

составления одного документа и подлежит нотариальному удостоверению и государственной регистрации (ч.1 ст.490 ГК). С точки зрения социально-экономической значимости этих объектов для общества, закон устанавливает определенные правила (формы) при их купли-продажи.

Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, то такой договор считается заключенным после придания ему установленной формы, хотя законом для договоров данного вида такая форма не требовалась. Например, сделки во исполнение договора, заключенного в письменной форме, могут по соглашению сторон совершаться устно, если это не противоречит законодательству и договору (ч.3 ст.106 ГК). Также, сделка, совершенная в простой письменной форме по требованию любой из сторон может быть представлена нотариальному удостоверению (п.2, ч.2 ст.110 ГК), хотя для сделок (договоров) такого вида и не требовалось нотариального удостоверения.

Договор купли-продажи в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору. В соответствии с ч.5 ст.366 ГК к письменной форме договора приравнивается совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующий суммы и т.д.). Из этих действий акцептанта должно явно вытекать безоговорочное одобрение оферты. После получения акцепта оферентом договор считается заключенным, и прекратить его можно только по общим правилам расторжение договора (ст. ст. 382-384 ГК РУз).

Большую роль в определении формы договора купли-продажи играют вид договора и особенности товара. Форму договора определяют такие условия, как отдельные требования гражданского оборота, необходимость контроля законности сделок купли-продажи. Например, в целях создания удобства для сторон, розничная торговля за наличный расчет не требует специального оформления. Договор купли-продажи, заключаемый за наличный расчет и исполняемый в момент заключения, по общему правилу, независимо от суммы договора, может быть заключен в устной форме. Поэтому при передаче то-

варов продавцами и немедленной их оплате покупателями в магазинах и на рынках допускается устное оформление договоров.

В случае невозможности одновременного встречного исполнения продавцом условий по передаче товара и покупателем по его оплате, например, при предварительной оплате товара, проданного в кредит или в рассрочку (ст. ст. 420-422 ГК РУз), целесообразно заключить договор в письменной форме, либо удостоверить факт выполнения соответствующих действий (например, предварительную оплату, продажу в кредит) путем выдачи чека, жетона, билета или иного обычно принятого подтверждающего знака, что признается заключенным договор в устной форме (ч. 2 ст. 106 ГК РУз).

Договор купли-продажи может быть признан заключенным в устной форме и в том случае, когда из поведения лица явствует к этому его волеизъявление (ч. 1 ст. 106 ГК РУз). Данная норма придает, общему правилу, юридическое значение конклюдентным действием лишь при условии, что закон допускает заключение соответствующей сделки (договора) устным. Конклюдентные действия при заключении договоров широко используются в качестве оферты. В частности, имеется в виду выставление предложенной к продажи вещи в витрине в случаях, когда соответствующие действия должны рассматриваться в качестве публичной оферты, т.е. как предложение заключить договор на указанных в ней условиях, адресованных любому, кто отзовется (ст. 369 ГК РУз).

Предмет договора купли-продажи. Предметом договора купли-продажи являются условия, согласованные продавцом и покупателем о наименований, количестве, качестве и цене товара и о сроках его передачи в собственность покупателя.

Договор в любой его разновидности без сторон не бывает, а так как, имеются стороны, то между ними возникают определенные правоотношения по поводу того, что составляет его предмет. В этом смысле предметом договора купли-продажи является не действия продавца, по поводу передачи товара в собственность покупателя и действия покупателя по принятию этого товара[1], а условия договора купли-продажи о товаре. Имеются суждения о том, что предметом договора купли-продажи наряду с товаром являются и действия сторон. Например, О.С.Иоффе говорит о материальных объектах договора купли-продажи, под которым понимается передаваемое имуще-

[1] См.: Гражданское право: В 2 т. Том II. Полутом. Учебник /Отв. ред. проф. Е.А.Суханов. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: БЕК, 1999. – С. 211.

ство и уплачиваемая за него денежная сумма; его юридических объектах – действиях сторон по передаче имущества и уплате денег, а также о волевых объектах – индивидуальной воле продавца и покупателя в пределах, в каких она подчинена регулирующему их отношения законодательству[1]. По мнению М.И.Брагинского, правоотношения, вытекающие из договора купли-продажи, имеют два объекта: действия обязанного лица и вещь, которая в результате такого действия должна быть передана[2]. Действия являются, как бы, объектом правового регулирования, а не предметом договора т.е. правоотношения. Наиболее приемлемым является определение предмета договора купли-продажи на основе характеристики товара (с учетом его наименования, количества и других свойств), подлежащего передачи покупателю[3]. Следовательно, предметом договора купли-продажи является товар, однако не всякий товар, а только такой товар, который по своему свойству отвечает или соответствует условиям, согласованным продавцом и покупателем. Такими условиями договора купли-продажи о товаре являются: наименование товара, его количество, качество, цена и сроки его передачи в собственность покупателя.

Товар независимо от того, является ли он движимым или недвижимым имуществом, имеет собственное наименование и состоит из количественных, качественных показателей, определяется стоимостью и свойством передоваемости в качестве объекта права собственности. Именно такой товар, с учетом присущих ему указанных свойств в совокупности, может служить предметом купли-продажи.

Любая вещь, если она приобрела свойства товара, не может не быть, в обороте. Договор купли-продажи служит тем средством, которое опосредствует отношение с участием товара в обороте. Товар, будучи в обороте на основании договора купли-продажи подлежит передаче от продавца покупателю. Такая передача не может не иметь, без определения в договоре купли-продажи, необходимых условий о товаре. Эти условия «определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законодательством» (ч.5 ст.354 ГК).

Как общее правило, условия договора купли-продажи о товаре определяются по усмотрению сторон. В тех случаях, когда деловые договора предусмотрены нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная

---

[1] См.: Иоффе О.С. Обязательственное право. М.: Юрлит, 1975. – С. 211.
[2] См.: Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. М.: Статут, 1997. – С. 224.
[3] См.: Гражданское право. Учебник./ Под ред. А.П.Сергеева, Ю.К.Толстого. Ч.2. М.: Проспект, 1997. – С. 9.

норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.

Ст.364 ГК гласит: «Договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой, в подлежащих случаях, форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законодательстве как существенные и необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение». Такая общая законодательная трактовка об условиях договора, применима и по отношению предмета (товара) договора купли-продажи.

Как видно, решение вопроса о существенных условиях договора ст.364 ГК в одном случае предоставляет договаривающимся сторонам самим определять их, в другом – возлагает на волю законодателя, исходя из самой специфики предмета договоров данного вида, и в третьем – предлагает признавать соответствующие условия договора существенными, если по ним, по заявлению одной из сторон, должно быть достигнуто соглашение.

Таким образом, условия договора купли-продажи о товаре, которые могли бы быть признаны существенными для его заключения, не могут быть сведены во всех случаях к определенному, строго ограниченному перечню. Они в каждом конкретном случае определяются или нормами законодательства, или в соответствии с общими началами и принципами гражданского законодательства самими сторонами договора в зависимости от содержания условий договорных отношений. Так, условие договора купли-продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара (ч.4 ст.387 ГК). В данном случае существенными условиями договора купли-продажи о товаре считается наименование и количество товара. Вместе с тем товар, как предмет договора купли-продажи, обладает также такими присущими ему свойствами, как качество, цена и сроки передачи, доставки товара покупателю, которые по усмотрению сторон или же нормами законодательства могут быть признаны в качестве существенных условий товара, подлежащего передачи продавцом в собственность покупателя. Условия о товаре и его цене не могут рассматриваться как существенные условия договора купли-продажи, до тех пор, пока стороны не договорились о покупке какого-то предмета (товара) или о том, какая за него должна

быть уплачена цена, до этого момента договор купли-продажи не считается и не может считаться заключенным. Условия о сроках исполнения не являются для данного вида договора существенными и, если стороны о них не договорились, определяются по правилам, сформулированным в ст.ст.242-244 ГК УзР. или в специальных нормах, регулирующих отдельные виды договора купли-продажи.

По мнению Р.О.Халфиной, «закон дает обязательный, но не исчерпывающий, а примерный перечень условий, относительно которых должно быть достигнуто соглашение сторон»[1]. Такой примерный перечень по договору купли-продажи товаров приводится в ч.3 ст.387 ГК: это наименование и количество товара, по отношению которого должно быть достигнуто соглашение сторон. Следовательно, ГК не ограничивает стороны договора в согласовании условий договора купли-продажи, однако, если условие о количестве товара, подлежащего передачи, в нем не определено, то такой договор считается не заключенным (ст.398 ГК). Следовательно, количество товара в соответствии закона рассматривается одним из существенных условий договора купли-продажи. В перечень существенных условий, О.А.Красавчиков включил условия о предмете и цены последнего, а также в определенных случаях и сроки исполнения договорного обязательства купли-продажи[2]. В таком определении цена вместе со сроком оказалась за пределами предмета. Предмет, как правило, наряду с количеством, включает качество и цену продаваемых товаров. Товар, как предмет договора купли-продажи – это отчуждаемые вещи. Предметом договора купли-продажи может быть любое имущество, неограниченное в гражданском обороте. Имущества, изъятые из гражданского оборота не могу рассматриваться как товар, т.е. не являются предметом договора купли продажи. Перечень предприятий, видов и групп имущества, не подлежащих купли-продажи, приведен в ст.4 Закона Республики Узбекистан «О разгосударствлении и приватизации»[3]. В него входят объекты абсолютного права государственной собственности, объекты культурно-исторического и природного наследия, военно-техническое имущество, взрывчатые и радиоактивные вещества, автомобильные дороги общего пользования, кладбища и т.д.

Некоторые объекты могут быть ограничены в обороте и для приобретения и продажи этих товаров необходимо получение специ-

---

[1] Халфина Р.О. Значение и сущность договора в советском социалистическом гражданском праве. М.: Изд-во АНСССР, 1952. С.

[2] См. Советское гражданское право. Т. 2. М.: Высшая школа, 1985. – С. 13.

[3] Собрание законодательства Республики Узбекистан. 2006 г., №14, С. 109.

ального разрешения (например, сильнодействующие наркотические препараты реализуются только по специальному рецепту, с соответствующей регистрацией).

В качестве товара могут выступать вещи, определенные родовыми или индивидуальными признаками, недвижимость.

Купля-продажа валютных ценностей осуществляется в установленном порядке уполномоченными органами государства. По общему правилу, оплата товаров, приобретаемых на внутреннем рынке, производится не в валюте, а в национальной денежной единице – сумах. Продажа товаров за валюту может осуществляться в порядке и в случаях, определяемых уполномоченными государственными органами. В отдельном порядке реализуются и приобретаются ценные бумаги. Также специальный порядок установлен в отношении отдельных видов купли-продажи (оптовая купля-продажа, поставка, государственный контракт на поставку товаров, энергоснабжение, продажа предприятия или недвижимости).

Наряду с вещами и валютными ценностями закон относит к кругу предметов договора купли-продажи, также имущественные права. Иными словами нормы ГК об общих правилах договора купли-продажи применяются, если иное не вытекает из содержания или характера этих прав, к продаже имущественных прав (ч.5 ст.386 ГК). Круг имущественных прав широк и многообразен и на практике встречается возмездная передача таких прав другим лицам. Наиболее распространена продажа исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности. Допускается продажа исключительных прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, произведения науки, литературы и искусства. В случае оформления исключительного права посредством патента, купля-продажа должна быть оформлена в уполномоченном государственном органе (патентом ведомстве). Договор купли-продажи исключительно, авторского права, должен быть составлен письменно (целесообразно нотариальное оформление).

Для того чтобы обязательственные права являлись предметом договора купли-продажи, необходимо следующее:

Во-первых, предметом договора не могут выступать имущественные права продавца в отношении самого себя;

Во-вторых, предметом договора должно являться только имущественное право, но не обязательство (исключение составляет купля-продажа предприятия);

В-третьих, предметом продажи могут выступать права требования натурального характера из договоров и права, вытекающие из

внедоговорных обязательств (поэтому не считается договором купли-продажи уступка права взыскания денежного требования в пользу другого лица).

Договор купли-продажи, если законом не установлен иной порядок или иное не вытекает из особенностей товара, может заключаться в отношении товара, который будет создан или получен продавцом в будущем.

Предметом договора купли-продажи является товар. Существенные условия договора о товаре считаются основными и важными без них договор не может считаться заключенным. Если в договоре отражено название, количество и цена товара, то условие договора о товаре является соблюденным.

Условие договора купли-продажи о наименовании и количестве товара. Условие договора купли-продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара. Количество товара тесно связано с его наименованием. Наименование товара и его количество относятся к существенным условиям договора о купли-продажи, требующим обязательное согласование сторонами.

Определение наименования товара и его количество во многом зависит от деления вещей на индивидуально-определенные и на определенные родовыми признаками, а также от деления вещей на потребляемые и не потребляемые. В тех случаях, когда индивидуально-определенная вещь в качестве товара является предметом договора купли-продажи необходимы определения всех необходимых признаков вещи, позволяющих выделить ее из массы однородных вещей. Например, при купли-продажи определенной машины необходимо указание ее индивидуализирующих конкретных характеристик, идентифицирующих эту машину, например, номер шасси или же номерной знак регистрации в ГАИ. Вещи с родовыми признаками обладают признаками, присущими всем вещам того же рода и определяются числом, весом, мерой и т.п. В тех случаях, когда предметом договора купли-продажи являются вещи, определяемые родовыми признаками, необходимо указание таких характеристик, которые позволяют конкретно понять, о каких вещах непосредственно идет речь. В частности, это могут быть количественные, качественные или иные характеристики. Например, предметом купли-продажи по договору контрактации может быть не просто хлопок-сырец, а хлопок-сырец определенного веса, качества, соответствующей сортности и т.п. Опреде-

ление наименования товара и его количество зависит также от деления вещей на потребляемые (сырье, топливо, продукты питания и т.д.) и не потребляемые (задания, оборудование, транспортные средства и т.п.). Эти вещи, в первом случае, определяются родовыми, а во втором – индивидуально-определенными признаками и в зависимости от этого они, с учетом их особых свойств, могут служить в качестве товара как предмет договора купли-продажи.

Условие договора купли-продажи о наименовании и количестве конкретного товара находит определение, когда у предмета договора имеются принадлежности, а также прилогающиеся к нему документы (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законодательством или договором (ч.2 ст.388 ГК).

Продавец обязан передать покупателю товар в количестве предусмотренном в договоре (ч.1 ст.388 ГК). Количество товара в совокупности с наименованием определяют предмет договора, в отношении которого он заключен. Количество товара является одним из существенных условий договора купли-продажи. Это объясняется тем, что «если договор купли-продажи не позволяет определить количество подлежащего передаче товара, договор считается незаключенным» (ч.2 ст.398 ГК).

В соответствии с условием договора о товаре, договор может быть заключен на куплю-продажу товара, имеющегося в наличии у продавца в момент заключения договора, а также товара, который будет создан или приобретен продавцом в будущем, если иное не установлено законом или не вытекает из характера договора (ч.2 ст.387 ГК). Количество товара должно быть определено во всех случаях, независимо от того, имеется ли он в наличии в момент заключения договора или создан или же приобретен продавцом в будущем.

Количество товара, подлежащего передаче покупателю, предусматривается договором купли-продажи в соответствующих единицах измерения или в денежном выражении. Условие о количестве товара может быть согласовано путем установления в договоре порядка его определения (ч.1 ст.398). Как видно, количество товара может быть определено в договоре в натуральном выражении в фиксированном размере в различных, в зависимости от свойства товара, единицах измерения (поштучно, в метрах, граммах или иных единицах измерения), в денежном выражении (количество товаров на определенную сумму денег) либо иным путем согласования порядка опре-

деления количества товаров (например, предметом договора может быть тот или иной вид сельскохозяйственной культуры следующего года, количество тепла или электроэнергии, определяемые на основании показания счетчика учета ее потребления). Условие договора купли-продажи о количестве товаров может быть признан согласованным, если сторонами будет достигнуто соглашение о порядке его определения без определения самого количества в натуральных единицах измерения, позволяющим установить количество товара, подлежащего передаче. При купли-продажи товара, имеющегося в наличии, условие договора определяется в момент заключения договора. Условия договора купли-продажи о количестве товара могут быть долгосрочными и определяться как при наличии общего количества также количество товара, подлежащего периодической передаче покупателю, например, согласно графику частичной передаче.

Таким образом, наименование, количество и цена товара составляют предмет и являются существенными условиями договора купли-продажи. В широком смысле, понятие предмет договора охватывает весь набор показателей того, по поводу чего заключен договор. Сюда входят данные о наименовании, как таковом, включая количество, качество и цену передаваемых товаров. В самом элементарном виде предмет выражается в определении по поводу чего и сколько. Без определения условий о наименовании и количестве товара, договор купли-продажи становится беспредметным.

Условие договора купли-продажи о качестве товара. Условие договора купли-продажи о качестве товара можно рассматривать как обычное или как существенное. Условие о качестве товара является обычным условием, когда оно соответствует договору купли-продажи, без предварительного согласования сторон (ч.1 ст.402 ГК). Условие о качестве товара является существенным, когда оно названо таковым в законодательстве или, когда по заявлению одной из сторон договора должно быть достигнуто соглашение о качестве товара (ч.2 ст.364 ГК). Условие о качестве товара признается существенным, если договор без указания на качество товара считается незаключенным.

При обычных условиях в договоре купли-продажи может отсутствовать условие о качестве товара. Однако, продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для предназначенных целей. Если продавец, при заключении договора, был поставлен покупателем в известность, о конкретных целях приобретения товара, продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для использования в соответствии с этими целями.

В договоре может быть предусмотрено определение качества товара соответствием его определенным стандартам, условиям утвержденного сертификата, образцам товара или его описаниям, служащим эталоном качества для продаваемых товаров, спецификации товара, являющейся техническим документом и принадлежностью большинства промышленных товаров. Условия о качестве товара считается соблюденным и в том случае, если покупатель был извещен о недостатках продаваемого товара и дал согласие на приобретение товара с недостатками, если только в отношении качества определенного продаваемого товара не установлены нормативными актами обязательные требования, исключающие продажу товара с недостатками.

Условие договора купли-продажи о качестве товара является существенным, если в соответствии с установленным законом порядком предусмотрены обязательные требования к качеству продаваемого товара. В подобных случаях продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязан передать покупателю товар, соответствующий этим обязательным требованиям (ч.5 ст.402 ГК). Такие требования существуют в отношении продуктов питания, бытовых товаров и т.д. Они закреплены, как правило, в обязательных стандартах и определены в соответствующих сертификатах по каждому отдельному виду товаров. В то же время по соглашению между продавцом и покупателем может быть передан товар, соответствующий повышенным требованиям к качеству по сравнению с обязательными требованиями, установленными в предусмотренном законом порядке (ч.6 ст.402 ГК).

В договоре может быть предусмотрено как конкретное требование к качеству товара, так и порядок его определения. Качество товара, подлежащего к реализации, определяется на основание Положения «О порядке проведения сертификации продукции», утвержденного Кабинетом Министров Республики Узбекистан 6 июля 2004г. (№318) и в соответствии с правилами сертификации продукции, утвержденными Узбекским агентством стандартизации, метрологии и сертификации от 25 февраля 2005г. (№59). Особенности сертификации однородной продукции, подлежащей обязательной сертификации, регламентируются отдельными нормативно-правовыми актами агентства «Узстандарт». Организация и проведение сертификации осуществляется органами по сертификации однородной продукции, аккредитованными в установленном порядке.

При сертификации осуществляется подтверждение соответствия продукции требованиям, установленным нормативными документами

на сертифицируемую продукцию, содержащими перечень характеристик (показателей), подлежащих проверке при сертификации, методы контроля и испытаний. В случаях отсутствия в нормативном документе раздела о сертификационных испытаниях при применения межгосударственного стандарта, органы по сертификации из всего комплекса характеристик, указанных в нормативном документе или в международном стандарте, выбирают в первую очередь показатели, характеризующие требования по безопасности. При сертификации кроме нормативных документов на конкретную продукцию также следует руководствоваться нормативно-правовыми актами и другими официально изданными нормативными документами, устанавливающие обязательные требования к продукции.

Орган, осуществляющий сертификацию, согласно письменному заявлению субъектов предпринимательства вправе оказывать агентские услуги по проведению сертификации и получению всех необходимых заключений в органах государственного стандартного надзора, органах государственного ветеринарного надзора и государственных служб по карантину растения, а также в государственных органах по охране природы. При этом обязанность, а также ответственность за правильность отбора проб и их предоставления в соответствующие государственные органы несут органы по сертификации.

После подачи заявки орган по сертификации рассматривает ее, проводит анализ представленных документов и сообщает заявителю решение, которое содержит все основные условия сертификации основывающиеся на установленном порядке сертификации однородной продукции, в том числе указывается схемы сертификации и необходимые нормативные документы, на соответствие которым будет проведена сертификация, указываются аккредитованная испытательная лаборатория, которая будет проводить испытания. Срок проведения сертификации продукции не должен превышать одного месяца. Срок сертификации скоропортящейся продукции (товары сельскохозяйственного производства и пищевой промышленности) не должен превышать трех дней, включая день подачи заявки.

При добровольной сертификации орган по сертификации определяет номенклатуру характеристик сертифицируемой продукции и методы их определения с учетом предложений заявителя. Испытания для целей сертификации проводятся аккредитованной испытательной лабораторией. При отсутствии на момент сертификации соответствующей аккредитованной испытательной лаборатории, на основании

обращения органа по сертификации, национальный орган по сертификации определяет место, порядок и условия проведения испытания, обеспечивающих объективность их результатов.

Отбор образцов производимых сертификации продукции оформляется актом об отборе проб и образцов в двух экземплярах, один из которых вручается заявителю. В соответствии с Инструкцией (п. 2.11) о порядке ввоза на территорию Узбекистан и вывоза с ее территории товаров (продукции), подлежащих обязательной сертификации отбора проб и образцов от находящихся на хранении под таможенным контролем импортных товаров, для проведения сертификации, производится с разрешения таможенного органом, представителями органа сертификации, в присутствии владельца товара либо его представителя.

При отрицательных результатах испытаний, а также при представлении неполного комплекта документов, орган по сертификации выдает заключение об отказе выдачи сертификата соответствия, с указанием конкретных норм законодательства.

Сертификат соответствия регистрируется в Государственном реестре в Национальной системе сертификации Республики Узбекистан (АССУз). Сертификат действителен только при наличии регистрационного номера. Формы сертификата соответствия устанавливаются Национальным органом по сертификации (НСО).

Орган по сертификации не менее одного раза в .од проводит инспекционную контрольную проверку сертифицированной продукции с целью подтверждения ее соответствия требованиям установленным при сертификации. По результатам инспекционного контроля действия сертификата соответствия и использования знаков соответствия может быть подтверждено, приостановлено или аннулировано. Орган по сертификации обязан информировать изготовителя и Национальный орган по сертификации (НСО) о приостановлении действия или аннулировании сертификата и право использования заявителем знака соответствия. НСО определяет необходимость информировать соответствующие органы государственного управления и средства массовой информации об аннулированных сертификатах.

Национальный орган по сертификации (НСО) публикует информацию о результатах сертификации продукции включающую:

- перечень продукции, на которую выданы (признанны) сертификаты и ее сертификационных характеристик;

- перечень органов по сертификации (ОС), аккредитованных испытательных лабораториях (АИЛ) и экспертов – аудиторов по качеству продукции;

- сведения об аннулированных сертификатах соответствия;
- перечень зарегистрированных систем сертификации однородной продукции.

Существуют определенные правила признания зарубежных сертификатов соответствии. Национальный орган по сертификации (НСО) и Орган по сертификации (ОС), входящий в национальную систему сертификации Республики Узбекистан (НССУз), имеют право признать сертификаты соответствия на продукцию, поступающую из других стран, с которыми заключено соглашение о признании. Процедура признания должна быть установлена в пределах сертификации однородной продукции. Признание сертификатов, осуществляемое в рамках международных систем и соглашений, проводится в соответствии с установленным в этих системах и соглашений правилами, не противоречащие законодательству Республики Узбекистан.

Сертификат признается на продукцию, соответствующую требованиям, не уступающим аналогичным требованиям, установленным Республике Узбекистан. При наличии в нормативных документах дополнительных требований, обязательных для сертификации или оговоренных в контракте, продукция должна быть подвергнута испытаниям на соответствие этим требованиям. По результатам проведенного испытания продукции на качество и на основе анализа полученных документов и материалов орган по сертификации (ОС) принимает решение о признании (непризнании) сертификата.

Признание сертификата соответствия, выданного Национальной системой сертификации страны – экспорта, осуществляется путем переоформления его на сертификат соответствия по установленному в Национальной системой сертификации Республики Узбекистан (НСС Уз) образцу и внесения в Государственный реестр НСС Уз.

В случае несогласия с результатом сертификации заинтересованная сторона вправе обратиться в Апелляционный совет агентства «Узстандарт» либо непосредственно в суд. Апелляционный совет рассматривает жалобы на решение органов по сертификации и испытательных лабораторий (центров). Решение агентства «Узстандарт», Апелляционного совета может быть обжаловано в суде в установленном законодательством порядке.

Условие договора купли-продажи о цене товара. Наряду с количеством, качеством товара для договора важное значение имеет условие о цене. При социалистической плановой экономике продажа товаров государственными, кооперативными и общественными организациями производилась по установленным государственным це-

нам, не зависимо от усмотрения продавца. Исключения из этого правила прямо указывалось в самих законодательных актах. Компетенция различных органов государственного управления, по установлению цен, четко определялась в постановлениях правительства.

Переход от плановой к рыночной системе реализации товаров, коренным образом изменил порядок определения цен на товары. В договоре купли-продажи цена на товар является свободной, т.е. определяется соглашением сторон. Это объясняется тем, что договор купли-продажи является возмездным, что заложено в самом определении такого договора (ст.355 ГК).

Цена в договоре купли-продажи – это определенная денежная сумма, которую покупатель платит продавцу за приобретаемый товар. В основе такой возмездности договора купли-продажи лежит принцип эквивалентности имущественных отношений, регулируемых нормами гражданского права. Учитывая отмеченное обстоятельство, ч.3 ст.355 ГК закрепила презумпцию в пользу возмездности договора, если из законодательства, содержания или существа договора не вытекает иное.

По договору купли-продажи обязанностям продавца соответствуют определенные встречные обязанности покупателя, которыми являются обязанности покупателя принять товар и уплатить его покупную цену. Плата, представляющая собой как встречная обязанность, удовлетворяется по договору купли-продажи в деньгах, чего нет в другом возмездном договоре, например, в договоре мены. Если покупатель не возмещает стоимость товара в денежном выражении, а передает за товар какую-либо вещь, берет на себя обязательства оказать определенную услугу, выполнить работу, либо получает товар безвозмездно, такой договор не может являться куплей-продажей.

Свобода цен служит необходимым элементом охраняемой государством свободы договора (ч.1 ст.354 ГК). Соответственно ч.1 ст.356 ГК устанавливает, что оплата исполнения договора производится по цене, установленной соглашением сторон. Вместе с тем ч.2 этой же статьи ГК допускает в предусмотренных законом случаях исключения из этого правила. В ней указывается, что в предусмотренных законом случаях применяются цены (товары, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами. Устанавливаемая или регулируемая цена имеет место, когда закон или иной обязательный для сторон акт ограничивается указанием определенных границ, за которые стороны не могут перей-

ти при заключении договора. Цена товара в большинстве случаев ограничивается для договоров, относящихся к публичным. В публичных договорах купли-продажи цена устанавливается единой для всех покупателей, в частности, это имеет место в договорах розничной купли-продажи. Наряду с этим, отдельные виды товаров могут производиться единственным производителем или ограниченным кругом предприятий и последние пользуясь своим господствующим, монопольным положением, могут допускать злоупотребления в установлении цены на товар. В связи с этим, цены на отдельные товары могут закрепляться в таких законах как Закон «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», принятый 27 декабря 1996 года, Закон «О естественных монополиях», принятый 24 апреля 1997 года и т.д. Тем не менее, в рыночных отношениях цена большинства товаров определяется соглашением сторон и потому является важным условием договора купли-продажи.

Цена товара не является по общему правилу существенным условием договора купли-продажи в связи с общей восполняющей нормой ГК о порядке определения цены возмездного договора (ст.356 ГК). В то же время цена товара может быть существенным условием договора купли-продажи в случаях, прямо предусмотренных законодательными актами, либо относительно которой по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (ч.2 ст.364 ГК). Если стороны при необходимости не смогли договорится с полной определенностью о цене товара, договор купли-продажи не может считаться заключенным. Определение условия договора соглашением сторон необходимо, например, при продаже индивидуально – определенной вещи, при продажи товаров в рассрочку, продажи предприятия и в некоторых других случаях. Во всех остальных случаях при отсутствии в договоре условия о цене товар должен быть определен по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары (ч.4 ст.356 ГК). Следовательно, даже в тех случаях, когда в договоре не существует условие о цене, действует презумпция достижения сторонами соглашения о цене.

Покупатель обязан совершить за свой счет действия, которые необходимы для осуществления платежа (ч.1 ст.418 ГК). К таким действиям относятся отправка денег по почте, расходы по переводу денежных средств на расчетный счет продавца в банке и пр.

При определении цены товара в зависимости от его веса, если другое не предусмотрено в договоре, цена должна определяться по

чистому весу товара (нетто), при этом в расчет не берется вес товара в упаковке или таре (брутто).

Если в договоре купли-продажи предусмотрена необходимость изменения цены товара в зависимости от определяющих ее показателей (расходы по себестоимости и т.д.), но способ перерасчета цены не предусмотрен, стоимость товара определяется в зависимости от соотношения этих показателей в момент заключения договора и передачи товара. Например, договор заключен в январе, а товар доставлен покупателю в мае. В этом временном промежутке цена товара выросла на 20 процентов. Соответственно, в таком случае должна учитываться разница между первоначальной и конечной ценой.

Если продавец просрочил выполнение обязательства по передаче товара, оплата производится по цене, которая существовала в момент надлежащего выполнения обязательства.

Изменение цены после заключения договора возможно лишь в случаях, предусмотренных в законе или договоре.

Соглашение о цене является важным условием договора. Недостижение соглашения по этому вопросу не позволяет считать договор заключенным.

Исполнение сроков договора купли-продажи определяется временем выполнения сторонами своих обязательств. Этот срок устанавливается актами законодательства либо договоренностью сторон.

Содержание и исполнение договора купли-продажи. Содержание договора купли-продажи составляют права и обязанности сторон. Основной обязанностью для продавца является обязанностью передать товар покупателю и право получить за это соответствующее денежное возмещение.

Главной обязанностью покупателя является принять товар и оплатить его стоимость по установленной или согласованной цене, а право его состоит из требования передачи товара.

Исполнение обязанности по договору купли-продажи не происходит без определения его сроков. Исполнение – это действие, совершаемое для выполнения обязанности продавца – по передаче товара, и покупателя – по оплате стоимости товара, в обусловленные сроки. ГК не содержит норм, специально посвященных исполнению договора купли-продажи. Исключением являются нормы, предусматривающие «Срок исполнения обязанности передать товар» (ст.389) и «Оплата товара» (ст.419).Вместе с тем об исполнении обязанности и о его сроках имеются, соответствующие нормы, о правах и обязанно-

стях сторон, по договору купли-продажи. Однако, в целом, вопросы о предмете, месте, сроке и способе исполнения рассматриваемого договора разрешаются по правилам, сформулированным в гл.21 ГК «Исполнение обязательств» без существенных изменений и дополнений.

Основной обязанностью продавца по договору купли-продажи является передача покупателю товара, определенного соглашением сторон (ч.1 ст.388 ГК). В случаях, когда у предмета имеются принадлежности, определяемые в соответствии со ст.90 ГК, либо относящиеся к нему документы (технический паспорт, сертификат качества, инструкция по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законодательством или договором, продавец одновременно с передачей товара обязан передать и документы покупателю (ч.2 ст.388 ГК) в срок, согласованный договором купли-продажи. Исполнение обязанности по договору купли-продажи должно осуществляться, как правило, **в установленные в нем сроки**. Отсутствие срока в договоре не влияет, по общему праву, на его действительность, так как в этом случае могут быть применены общие правила об исполнении обязательства, предусмотренные ст.242 ГК. Но необходимо иметь в виду, что для отдельных видов договоров купли-продажи, например, для поставки продукции, продажи товаров в кредит под условием рассрочки платежа, а также по заявлению одной из сторон, срок исполнения обязанности продавца по передаче товара может являться существенным условием, требующим соглашения сторон.

Срок исполнения в договоре может быть строго определен. В этих случаях возникает невозможность досрочного исполнения обязанности продавцом, либо исполнение договора по истечению этого срока без согласия покупателя (ч.2 ст.389 ГК). Вместе с тем, когда в договоре отсутствует условие об исполнении обязанности в строго определенный срок договор купли-продажи, по общему правилу, считается заключенным с условием передачи продавцом товара в определенный период времени, который определен условием договора о сроке передачи товара, следствием чего и является возможность исполнения продавцом этой обязанности в любое время определенного договором периода. Отсутствие срока предполагает исполнение обязанности продавцем по передаче товара в разумный срок, который должен определяться в каждом конкретном случае с учетом возникшихся обоснованных обстоятельств.

Условия о сроке исполнения продавцом обязанности по передаче товара, сформулированные в ГК носят диспозитивный характер.

По соглашению сторон в договоре купли-продажи может быть предусмотрен любой порядок определения сроков исполнения. В то же время в ГК предусматривается несколько частных случаев, имеющих особое значение для установления срока и определяется последствие в тех случаях, когда имеет место досрочное исполнение, либо исполнение после истечения срока, согласованного в договоре купли-продажи.

Определение **момента исполнения** продавцом обязанности имеет большое значение для обеспечения надлежащего исполнения обязательства по договору. Как правило, момент исполнения обязанности по передаче товара определяется договором купли-продажи в зависимости от конкретных условий договора и может связываться, как реальной фактической передачей товара, так и символической, например, передачей товарораспорядительного документа (коносамента, складского свидетельства и т.д.). При отсутствии в договоре специальных условий, о моменте исполнения, обязанность продавца передать товар покупателю, согласно ст.390 ГК, считается исполненной в момент:

- вручения товара покупателю или указанному им лицу, если договором предусмотрена обязанность продавца по доставке товара;

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

В случаях, когда из договора купли-продажи не вытекает обязанность продавца по доставке товара, либо условия о передаче товара в место его нахождения покупателю, обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент сдачи товара перевозчику или организации связи для доставки покупателю. Такой способ определения момента исполнения обязательства, как предоставление товара в распоряжение покупателя, является новой для правового регулирования данного определения момента исполнения. Факт предоставления товара в распоряжение покупателя без всякой его фактической передачи надлежащим исполнением обязанности продавца по передаче товара, в то же время из условий договора

должно ясно вытекать, с какими обстоятельствами, событиями или действиями сторон связывается момент предоставления товара в распоряжение покупателя.

По условиям договора купли-продажи **право собственности** (хозяйственного ведения, оперативного управления) может перейти покупателю ранее передачи товара, например, при символической передаче товара и т.д. В этом случае на продавца возлагается обязанность сохранять проданное имущество (товар) до момента передачи товара покупателю (ст.391 ГК). Когда право собственности или иное вещное право переходит к покупателю ранее передачи имущества, продавец обязан сохранять имущество до его передачи, не допуская ухудшения качества товара. С этим связано обязанность покупателя возместить фактические издержки продавца, произведенные им по содержанию и сохранению товара до передачи проданного товара. Последнее правило является диспозитивным. Иной порядок по возмещению издержек, при сохранении продавцом проданного товара до фактической передачи, может быть предусмотрен соглашением сторон (ст.391).

Момент исполнения обязанности продавца по передаче товара имеет значение для определения перехода **риска случайной гибели или случайной порчи товара.** Риск случайной гибели возлагается, как правило, на собственника вещи. Вместе с тем для купли-продажи товара предусматривается общее диспозитивное правило, в соответствии с которым риск случайной гибели или случайного повреждения товара переходит на покупателя с момента, когда в соответствии с законом или договором продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче товара покупателю. Риск случайной гибели или случайно повреждения товара, проданного во время его нахождения в пути, переходит на покупателя с момента заключения договора, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Условие договора купли-продажи о том, что риск случайной гибели или случайного повреждения товара переходит на покупателя с момента сдачи товара первому перевозчику, по требованию покупателя может быть признанно судом недействительным, если в момент заключения договора продавец знал или должен был знать, что товар утрачен или поврежден, и не сообщил об этом покупателю (ст.392 ГК).

Если продавец нарушил условие о сроке передачи товара или покупатель пропустил срок принятия товара, риск случайной гибели или случайного повреждения переходит на сторону, которая допустила просрочку.

Передача товара, как общее правило, должна быть **свободной от прав третьих лиц**. Продавец обязан передать покупателю товар свободным от любых прав третьих лиц (сдача в аренду, нахождение в залоге, передача в безвозмездное пользование), за исключением случаев, когда покупатель согласился принять товар, обремененный правами третьих лиц. Неисполнение этого правила дает покупателю право требовать уменьшения покупной цены либо расторжения договора купли-продажи и возмещения убытков (исключение составляет случай когда будет доказано, что покупатель знал или должен был знать о правах третьих лиц на этот товар).

Вышеуказанные правила применяются в тех случаях, если при передаче товара продавцу известно о притязаниях на товар третьих лиц (например, лицо утверждает, что товар принадлежит ему и требует его вернуть), и если в последующем такое требование в установленном порядке признается обоснованным.

Если третье лицо требует от покупателя вернуть товар по основаниям, возникшим до исполнения договора купли-продажи (эвикция), покупатель вправе привлечь к делу продавца, а продавец обязан выступить на стороне покупателя. Например, гражданин Д. заявляет, что корова принадлежала ему, но была украдена, и обращается в суд с виндикационным иском. В таком случае Д. выступает с иском в отношении Б (покупателя). В то же время, Б. должен привлечь к делу А. (продавца). Не привлечение покупателем продавца к участию в деле освобождает продавца от ответственности перед покупателем, если продавец докажет, что, приняв участие в деле, он мог бы предотвратить изъятие проданного товара у покупателя. Привлекаемый покупателем к участию в деле, но не участвовавший в нем продавец (если, например, товар был изъят у покупателя третьим лицом на основании иска), лишается права доказывания неправильности ведения дела покупателем (ст.394 ГК).

Продавец, как правило, несет ответственность за изъятие товара у покупателя. В случае изъятия в установленном порядке (истребование из незаконного владения, изъятие предмета залога и обращение на него взыскания и т.д.) переданного покупателю товара третьем лицом (в случае признания правомерными притязаний на предмет купли-продажи) по основаниям, возникающим до принятия товара покупателем, продавец не исполнивший обязанность передать товар свободным от прав и притязаний третьих лиц либо не получивший согласие покупателя на получение такого товара, обязан возместить по-

купателю понесенные им убытки (ч.1 ст.395 ГК). В соответствии с общим положением о купли-продажи не допускается возможность освобождения продавца от этой ответственности по соглашению сторон и любое подобное соглашение является недействительным (ч.2 ст.395 ГК).

Момент передачи товара покупателю считается признаком реального исполнения договора купли-продажи, поэтому важное практическое значение имеет время, с которого покупатель становится собственником купленного товара. Правильное решение этого вопроса связанно с рядом правовых последствий. В частности, от этого зависит определение перехода риска случайного повреждения или гибели товара, рассмотрение возможности удовлетворить требования кредиторов той или иной стороны о взыскании долга с продаваемого товара, возникновение у покупателя действительных полномочий по владению, пользованию и распоряжению данным имуществом.

Например, гражданин В. приобрел у гражданина Д. легковой автомобиль. Договор был заверен нотариусом и зарегистрирован в ГИБДД. На следующий день после регистрации договора В. должен был отдать Д. деньги и забрать машину. Однако ночью в гараж попала молния, возник пожар и автомобиль сгорел. Возникает вопрос: должен ли В. уплатить деньги? Данная проблема связана с тем, чьей собственностью являлся автомобиль во время возникновения пожара.

Согласно ст.185 ГК у приобретателя имущества по договору, право собственности возникает с момента передачи вещи, если иное не предусмотрено законодательством или договором. Если договор об отчуждении имущества подлежит государственной регистрации или нотариальному удостоверению, право собственности у приобретателя возникает с момента регистрации или удостоверения договора, а при необходимости, как нотариального удостоверения, так государственной регистрации договора – с момента регистрации.

Для отдельных видов договоров купли-продажи особое значение имеет **соблюдение условий об ассортименте** товара. Продавец обязан предать покупателю товары в ассортименте, согласованном покупателем в договоре. Ассортиментом называется перечень наименований одного товара (вещей, определяемых родовыми признаками), с указанием количества его разновидности в определенном соотношении (количественном – поштучно, процентном – по отношению друг другу и т.д.), различающихся между собой по видам, моделям, цветам и иным признакам, вытекающим из свойств товара.

Условие об ассортименте товара является договорным условием, которое должно определяться соглашением сторон. Правила об ассортименте товара носят преимущественно диспозитивный характер. Условие об ассортименте товара не является неизменно присутствующим элементом предмета договора купли-продажи. Оно предусматривается в договоре либо по соглашению сторон, либо в случаях, когда необходимость этого условия вытекает из существа обязательства. Такая необходимость определения условий договора об ассортименте зависит от свойств товара, т.е. от того, из совокупности каких различных по видам и по количеству однородных вещей он состоит. Например, при приобретении авторемонтным предприятием партии запчастей к автомашинам, приобретение для реализации в розничной торговой сети партии одежды или обуви, их ассортимент, т.е. разновидность по количеству, по видам, качеству и назначению могут быть определены соглашением сторон договора купли-продажи или, когда соответствующие условия в договоре отсутствуют, определены исходя из потребности покупателя, которые были известны продавцу на момент заключения договора.

Условие об ассортименте имеет прямое отношение к условиям о количестве товара, и поэтому, если оно предусмотрено в договоре купли-продажи или вытекает из существа обязательства, то оно должно быть определено соглашением сторон. В подобных случаях, такое условие рассматривается как существенное условие договора, и неисполнение продавцом своей обязанности по передаче покупателю товаров в соответствующем ассортименте связано с наступлением определенных правовых последствий (см.401 ГК).

Продавец обязан передать покупателю товар, соответствующий условиям договора купли-продажи **о комплектности и о комплекте**. Комплектность товаров отличается от понятия комплект товаров. Если комплектность определяется, как совокупность частей, без которых невозможно использовать товар по его прямому назначению, то комплект является набором, достаточно произвольным и обусловленным требованием покупателя об объединении в единую группу товаров, не связанных друг с другом функциональными свойствами.

По договору купли-продажи продавец обязан передать покупателю товар, соответствующий условиям договора о комплектности, а при отсутствие в договоре условия о комплектности, продавец обязан передать покупателю товар, комплектность которого определяется обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми

требованиями (ст.411 ГК). Следовательно, комплектность представляет необходимую совокупность составных частей (наличие всех необходимых узлов, блоков, частей), характеризуемая общностью их функционального назначения. В отличие от принадлежности (например, запасное колесо автомобиля) части, узлы или другие предметы, составляющие комплектность, необходимы для непосредственного использования товара по назначению (например, автомобиль невозможно использовать по назначению без двигателя). Условие о комплектности в большинстве случаев определяется нормативно – техническими документами, в частности, государственными, отраслевыми стандартами, технической документацией изготовителя товара и т.д. Условие о комплектности может быть определены в договоре купли-продажи путем указания на определенный нормативный акт по стандартизации.

Условия о комплекте определяются соглашением сторон преимущественно по требованию покупателя. Если соглашением сторон в договоре купли-продажи предусмотрена обязанность продавца передать покупателю определенный набор товаров (например, набор продуктов, приобретаемых в магазине, приобретение рабочего стола в комплекте с креслом и т.д.) в комплекте, обязательство считается исполненным с момента передачи всех товаров, включенных в комплект. При этом, если иное не предусмотрено договором купли-продажи и не вытекает из существа обязательства, продавец, обязан передать покупателю все товары, входящие в комплект, одновременно (ч.1,2 ст.412 ГК).

Состав комплекта товаров не может быть определен и не определяется никакими нормативными актами, нормативно – техническими документами, обычаями делового оборота.

По общему правилу продавец обязан передать покупателю **товар в таре и (или) упаковке.** Требования к таре и (или) упаковке, как правило, предусматриваются в договоре купли-продажи. Если договором купли-продажи не определены требования к таре и упаковке, то товар должен быть затарен и (или) упакован обычным для такого товара способом, а при отсутствии такого – способом, обеспечивающим сохранность товара такого рода при обычных условиях хранения и транспортировки (ч.2 ст.414 ГК). Без тары и (или) упаковки товар может быть передан при наличии соглашения сторон об этом по договору купли-продажи, если это вытекает из существа обязательства или характера товара. В то же время правило о возможности согла-

шения сторон о передаче товара без тары и (или) упаковки неприемлемо в случаях, когда в установленном законодательными актами порядке предусмотрены обязательные требования к таре и (или) упаковке в ходе осуществления предпринимательской деятельности для продажи отдельных видов товара. В этом случае продавец – предприниматель обязан передать товар в соответствии обязательственного требования в таре и (или) упаковке (ч.3 ст.414 ГК). Покупатель обязан известить продавца о нарушении условий договора купли-продажи о количестве, ассортименте, качестве, комплектности, таре и (или) упаковке товара в срок, предусмотренный законодательством или договором, а если такой срок не установлен – в разумный срок после того, как нарушение соответствующего условия договора должно было быть обнаружено, исходя из характера и назначения товара. В случае невыполнения покупателем указанной обязанности, продавец вправе полностью или частично отказаться от удовлетворения соответствующих требований покупателя, если докажет, что это повлекло невозможность удовлетворить его требования или влечет для продавца несоразмерные расходы по сравнению с теми, которые он понес бы, если бы своевременно был извещен о нарушении условий договора купли-продажи.

Если продавец знал или должен был знать о том, что переданные покупателю товары не соответствуют условиям договора купли-продажи, он не вправе ссылаться на неисполнение покупателем обязанности известить его о нарушении условий договора купли-продажи.

Обязанность покупателя по договору купли-продажи. Договор купли-продажи является двусторонним, и обязанностям продавца соответствуют определенные встречные обязанности покупателя, которыми являются обязанности покупателя принять товар и уплатить его покупную цену.

Покупатель обязан **принять товар**, переданный ему продавцом, за исключением случаев, когда он вправе потребовать замены товара или отказаться от исполнения договора купли-продажи (ч.1 ст.417 ГК). Как видно, обязанность по принятию товара покупателем является необходимым условием договора купли-продажи. Вместе с тем, такая обязанность покупателя не является безусловной, и ее необходимо понимать с учетом общих принципов исполнения обязательства, согласно которым покупатель обязан принять надлежащее исполнение продавцом обязанностей по договору. В тех случаях, когда

имеет место нарушение исполнения обязательства со стороны продавца, например, нарушение условий о количестве, качестве, ассортименте, комплектности, таре и упаковке и т.д., покупатель имеет право отказаться от исполнения обязанности по принятию товара, потребовать возврата уплаченной покупной цены либо потребовать замены несоответствующего условиям договора товара.

С момента принятия товара, по общему правилу, связывается и момент передачи право собственности, переход риска случайной гибели или случайного повреждения товара. Поэтому на покупателя возлагается обязанность совершить действия, которые в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями необходимы, с его стороны, для обеспечения передачи и получения соответствующего товара (ч.2 ст417 ГК). Не обеспечение покупателем такой возможности, является неисполнением им обязанности по принятию товара. Например, при исполнении государственного контракта по поставке товаров для государственных нужд государственный заказчик не позднее тридцатидневного срока со дня подписания контракта должен направить поставщику – исполнителю и покупателю извещение о прикреплении покупателя к поставщику (исполнителю). При предварительной оплате товара покупатель обязан произвести оплату в срок, предусмотренный договором купли-продажи.

Как общее правило, право собственности переходит от продавца к покупателю в момент передачи товара последнему. Право собственности или иное вещное право могут переходит покупателю ранее передачи имущества. В этих случаях продавец обязан до передачи сохранять имущество, не допуская его ухудшения. При этом покупатель обязан возместить продавцу издержки, связанные с обеспечением сохранности имущества (ст.391 ГК). Иногда наблюдается обратное, когда, например, при продажи товара в кредит или в рассрочку, даже если товар передан покупателю, право собственности на товар может оставаться у продавца до полной оплаты. В подобных случаях покупатель не правомочен до перехода к нему права собственности отчуждать товар или распоряжаться им иным образом, если не предусмотрено законом или договором либо не вытекает из назначения и свойств товара (ст.424 ГК).

Обязанность покупателя по принятию товара вытекает, как правило, из условий договора. В некоторых случаях такая обязанность покупателя по принятию товара может определяться нормативными актами. В частности, товар принятый покупателем должен быть им осмотрен в

срок, определенный законодательством, договором или обычаями делового оборота. В случае получения поставленного товара от транспортной организации покупатель (получатель) обязан проверить соответствие товара сведениям, указанным в транспортных и сопроводительных документах, а также принять эти товары от транспортной организации с соблюдением установленных правил (ст.446 ГК).

Особой обязанностью покупателя является **оплата покупной цены товара** в сроки, установленные законом или договором. Такая обязанность вытекает из возмездного характера обязательства по договору купли-продажи. По общему правилу, покупатель обязан оплатить товар незамедлительно после передачи продавцем товара или товарораспорядительных документов. Если в договоре не определены условия об оплате в рассрочку, цена товара должна быть оплачена в полном размере. Если оплата товара производится с просрочкой, то продавец имеет право требовать уплаты процентов за пользованные чужими денежными средствами. Если покупатель в нарушение договора купли-продажи отказывается принять и оплатить товар, продавец вправе по своему выбору потребовать оплаты товара либо отказаться от исполнения договора.

Договором могут быть предусмотрены различные формы расчетов покупателя за проданный товар: частичная или полная предоплата, аккредитивная форма расчетов, чековая форма расчетов, оплата товара как до, так и после его передачи, продажа в кредит и т.п. Применение той или иной формы расчетов за проданный товар зависит от характера обязательств по договору купли-продажи.

Обязанность покупателя оплатить товар полностью или частично до передачи продавцом товара называется **предварительной оплатой** (ст.420 ГК). Предварительная оплата относиться к той форме оплаты, которая должна быть произведена в определенный срок с момента заключения договора или иного момента, с которого исчисляется срок осуществления предварительной оплаты, например, извещение продавца о готовности отгрузить товар либо о готовности представить его в распоряжение покупателя. При отсутствии срока предварительной оплаты действуют общие положения о сроке исполнения обязательства, закрепленных в ст.242 ГК.

При неисполнении покупателем обязанности по предварительной оплате товара применяются общие правила ст. 256 ГК о последствиях неисполнения встречных обязательств. Почти такие же правовые последствия наступают в тех случаях, когда продавец получив-

ший сумму предварительной оплаты, не исполняет обязанность по передаче товара: покупатель вправе потребовать передачи оплаченного товара или возврата суммы предварительной оплаты за товар, не переданный продавцом. При этом покупатель вправе требовать от продавца уплачивать проценты на сумму предварительной оплаты со дня получения этой суммы от покупателя.

Одной из распространенной формой оплаты переданного товара **является продажа товара в кредит**. Такая продажа, как разновидность купли-продажи имеет место в тех случаях, когда оплата товара осуществляется через определенное время после его передачи покупателю. В этом случае покупатель обязан произвести оплату в срок, предусмотренный договором, а если такой срок договором не предусмотрен, - в срок, определенный в соответствии со ст. 242 ГК о сроках исполнения обязательства. Если покупатель, получивший товар, не исполняет обязанность по его оплате в установленный договором срок, продавец вправе требовать оплаты переданного товара или возврата неоплаченного товара. В то же время продавец вправе требовать от покупателя уплаты процентов на просроченную сумму со дня, когда по договору товар должен был быть оплачен, до дня оплаты товара покупателем. С момента передачи товара покупателю и до его полной оплаты товар, проданный в кредит, признается находящимся в залоге у продавца для обеспечения исполнения покупателем его обязательства по оплате товара (ст.421 ГК).

Договором о продажи товара в кредит может быть предусмотрена **оплата товара в рассрочку**. Если при продажи товара в кредит отсутствие в договоре срока производства оплаты не влияет, по общему правилу, на действительность такого договора, то при продажи товара в кредит с условием о рассрочке платежа, такое правило не применимо. Договор о продажи товара в кредит с условием о рассрочке платежа считается заключенным, если в нем наряду с другими существенными условиями (наименование и количество товара) договора купли-продажи указаны цена товара, порядок, сроки и размеры платежа (ч.2 ст.422 ГК).

По договору о продажи товара в кредит, с условием оплаты товара в рассрочку, покупатель обязан производить оплату товара путем соблюдения определенной договором периодичности платежей. Когда покупатель не производит в установленный договором срок очередной платеж за проданный в рассрочку и переданный ему товар, продавец вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возврата проданного товара, за исключением случаев, когда сумма

платежей, полученных от покупателя, превышает две трети цены товара (ч.3 ст.422 ГК).

Обязанность по **страхованию товара** может быть возложена как на продавца, так и на покупателя, если это предусмотрено по соглашению сторон договора купли-продажи. Однако, условие о страховании не относится к числу таких условий, которые в обязательном порядке должны быть предусмотрены в договоре. Если же условие о страховании будет предусмотрено по соглашению сторон, хотя бы по заявлению одной из сторон при заключении договора, то в этом случае оно будет относится к существенным условиям. При этом, если в договоре не определена минимальная сумма, на которую товар страхуется, сумма страхового возмещения, предусмотренная договором страхования, не может быть менее цены товара.

В случаях, когда сторона (продавец или покупатель), обязанная страховать товар, не осуществляет страхование в соответствии с условиями договора, другая сторона вправе застраховать товар и потребовать от обязанной стороны возмещение расходов на страхование либо отказаться от исполнения договора (ч.2 ст.423 ГК).

Ответственность сторон за нарушения условий договора купли-продажи. Ответственность сторон по договору купли-продажи за нарушение обязательств в сфере имущественных отношений имеет, как правило, договорной характер и называется договорной, в отличии от внедоговорной (деликтной), возникает за нарушение условий договора.

Ответственность признается договорной, если: а) заключен соответствующий требованиям закона договор между определенными лицами (гражданами, предприятиями, организациями и т.п.); б) предусмотрена ответственность с указанием ее форм и размеров за нарушение определенных условий, составляющих содержание договора; в) ответственность возникала за нарушение (неисполнение или ненадлежащее исполнение) указанных в договоре условий.

Отличие договорной от внедоговорной заключается в том, что если договорная ответственность наступает в случаях не только предусмотренных законом, как это имеет место при внедоговорной ответственности, но и в случаях, согласованных сторонами в договоре. При заключении договора стороны вправе не только повысить ответственность в сравнении с той, что установлена законом, или понизить ее размер (в случае, если ответственность определена диспозитивной нормой), но и установить меры ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств в дополнении к

определенным законом. В связи с этим следует согласиться с утверждением О.С.Иоффе о том, «что внедоговорная ответственность осуществляется путем установления между сторонами особого обязательства – по возмещению причиненного вреда... Напротив, договорная ответственность особого обязательства не порождает и осуществляется путем присоединения к существующему между сторонами обязательству иной обязанности нарушителя (по возмещению убытков, уплаты штрафов и т.п.)»[1]. При внедоговорной ответственности не возникает особое обязательство по поводу необходимости определения форм и размеров такой ответственности, как и в установлении личности кредитора и должника определение обязанности становится необходимым в связи с наступлением конкретного факта (фактов), признаваемого законом как основание для возложения юридической ответственности. Напротив, при договорной ответственности формы и размеры такой ответственности за нарушение определенных условий договора заранее определяются законом в договоре по соглашению сторон как особое дополнительное обязательство.

Сущность основания договорной ответственности та же, что и внедоговорной (деликтной). И в том, и в другом случае для возложения ответственности требуется наличие соответствующих элементов состава правонарушения, как то: противоправное поведение, вред (ущерб), причинная связь между противоправным поведением и вредным последствием и вина. Все они, образуя единый состав, служат основанием ответственности за правонарушения. Однако каждое из них имеет свою специфику в зависимости от сферы правонарушений. Например, при деликтной ответственности требуется наличие всех элементов состава правонарушений. Однако, при договорной ответственности наличие этих элементов состава правонарушений необходимо в тех случаях, когда причинен материальный ущерб. Договорная ответственность при отсутствии причиненного материального ущерба может быть возложена при наличии двух оснований: противоправного поведения и вины нарушителя обязательства. Поскольку правонарушение в договорных отношениях не связано с причинением ущерба (убытков), следовательно нет необходимости в таком элементе состава правонарушений, как причинная связь.

Ответственность по договору купли-продажи имеет имущественный характер, ее воздействие направлено не на личность, а на имущественную сферу продавца или покупателя, допустивших нару-

[1] См.: Иоффе О.С. Талстой Ю.К. Новый Гражданский кодекс РСФСР. Л.: Изд-во ЛГУ, 1965. С.231.

шения обязательства. Применение такой ответственности всегда связано с возмещением убытков, взысканием причиненного ущерба. Ответственность по договору представляет собой ответственность сторон перед друг другом, ответственность должника перед кредитором. Это связано с тем, что отношения по договору купли-продажи между продавцом и покупателем складываются как между равноправными и независимыми субъектами. В купли-продажи нарушение обязанностей, допущенного одной из сторон договора всегда влечет за собой нарушение прав другой стороны. Поэтому ответственность, применяемая за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорного обязательства, имеет своей целью восстановление или компенсацию нарушенного имущественного права потерпевшей стороне.

Одной из особенности ответственности за нарушение обязательства по договору купли-продажи состоит в соответствии размера ответственности размеру причиненного ущерба (убытков). В связи с тем, что ответственность носит компенсационный характер возникает необходимость эквивалентного возмещения потерпевшему причиненного ему ущерба (избытков), ибо конечная цель, применения договорной ответственности, состоит в восстановлении имущественной сферы потерпевшей стороне. Поэтому договорная ответственность, как и гражданско-правовая ответственность, в целом строится на принципе полного возмещения ущерба (убытков), причиненного в связи с нарушением обязательства. Ограничение ответственности допускается лишь в отдельных, предусмотренных законом случаях (ст.ст.326, 332, 335 ГК).

Гражданско-правовые нормы о договорной ответственности должны применятся лишь к тому лицу, которое по закону или по договору должно нести ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорного обязательства. Как правило, не допускается возложение ответственности на лицо, которое не является стороной договора или исполнителем договорного обязательства. При нарушении обязательства должны применяться предусмотренные законом или договором меры правового воздействия.

Договорная ответственность обеспечивает выполнение продавцом и покупателем взятые ими по договору обязательства. В связи с тем, что ответственность определяется в форме возмещения убытков, она оказывает имущественное воздействие на контрагента, нарушающего договорное обязательство. Тем самым договорная ответственность выполняет функцию, связанную с восстановлением имущественных прав потерпевшей стороне в первоначальное состояние. Та-

кая функция договорной ответственности наиболее реально используется, когда выдвигается требование о полном возмещении ущерба, причиненных в связи с нарушением обязательства.

Было бы неправильно рассматривать договорную ответственность как самоцель или способ возмещения убытков, удовлетворения требований потерпевшего, наказания виновной стороны в нарушении обязательства, хотя это имеет немаловажное значение. Меры ответственности, определяемые в различных формах, предусмотренные законом и договором, используются прежде всего как средство, призванное обеспечить совершение контрагентами договора необходимого действия, а также должное поведение сторон, обусловленное договором. Определение законом и договором соответствующих мер ответственности, т.е. правовых последствий, возможность наступления или необходимости применения которых в случае нарушения тех или иных условий заранее оговорено сторонами договора, нацеливает их во избежание отрицательных для них последствий принять все возможные меры для того, чтобы своевременно и надлежащим образом исполнить обязательства. Следовательно, договорная ответственность имеет огромное воспитательное и предупредительное значение и в связи с этим она призвана служить не только как юридической мерой взыскания, но и как средством обеспечения исполнения обязательства.

Надлежащее исполнение обязательств по договору купли-продажи способствует укреплению материальной базы предприятий, организаций, фирм за счет доходов, получаемых ими от реализации и использования потребителями товаров, обеспечивает повышение прибыльности предпринимательской деятельности сторон договора купли-продажи.

Ответственность продавца за нарушения условий договора купли-продажи. Продавец обязан передать покупателю товар, определенного в договоре наименования, в количестве, ассортименте, комплектности, качестве, свободного от прав третьих лиц в установленные сроки. Если продавец отказывается передать покупателю проданный товар, покупатель вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения обязательства по договору купли-продажи. При отказе продавца от передачи индивидуально-определенной вещи, покупатель вправе предъявить требование передать ему вещь на предусмотренных обязательством условиях и потребовать возмещение убытков в связи с нарушением обязательства (ст.331 ГК). Продавец

одновременно с передачей товара обязан передать покупателю принадлежности (ст.90 ГК) и документы, относящиеся к товару. Если продавец не передает или отказывается передать покупателю относящиеся к товару принадлежности или документы (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), которые он должен передать в соответствии с законодательством или договором купли-продажи, покупатель вправе назначить ему разумный срок для их передачи. В случае, когда принадлежности и документы, относящиеся к товару, не переданы продавцом в указанный срок, покупатель вправе отказаться от товара, если иное не предусмотрено договором купли-продажи (ст.397 ГК).

Необходимо отметить, отказ продавца исполнить свою обязанность по передаче товара, соответствующего наименования, определенного родовыми или определенно-индивидуально признаками, является нарушением условий договора и влечет для него ответственность по возмещению покупателю убытков, вызванных таким нарушением в соответствии с общими правилами о гражданско-правовой ответственности, предусмотренными ст. ст.330, 331, 333, 334, 336, 337 ГКРУз.

Продавец обязан передать покупателю товар в количестве, определенном в договоре. **Нарушение продавцом условий договора о количестве товара влечет ответственность** последнего в соответствии с общими нормами, предусмотренными ст. ст.324-339 ГК. В этих общих нормах содержатся требования, касающихся надлежащего исполнения и возмещения убытков, возникших по причине неисполнения или не надлежащего исполнения условий обязательства по количеству, в том числе и уплаты неустойки, если она для отдельных видов купли-продажи предусмотрена законодательными актами или договором, а также действий по получению исполнения за счет ненадлежаще исполнившего свои обязанности продавца.

Товар, переданный продавцом покупателю по количеству должно соответствовать условиям договора. Товар, переданный в меньшем количестве, чем это обусловлено договором влечет ответственность продавца. В таком случае, покупатель вправе, если иное не предусмотрено договором, либо потребовать передать недостающее количество товара, либо отказаться от переданного товара и его оплаты, если он оплачен, - потребовать возврата уплаченной денежной суммы (ч.1 ст.399 ГК). Отказ покупателя от переданного товара и его оплаты не лишает его права требовать возмещение убытков, причиненных ему вследствии отказа от исполнения договора. При этом

следует иметь в виду, что правило о возможности отказа покупателя от переданного товара и его оплаты при передаче продавцом товара в меньшем количестве применяется в случае, если в договоре прямо не предусмотрена независимость отказа от товара, переданного в меньшем количестве, чем это обусловлено договором.

Ассортимент товара непосредственно связан с его количеством. Поэтому нарушение условий об ассортименте аналогично нарушению условий о количестве товара (ч.1 ст.401 ГК). **При нарушении условий договора об ассортименте продавец несет ответственность** в соответствии общим нормам ГК, об ответственности за нарушение обязательства, предусмотренными ст. ст.324-339 ГК. При несоответствии товара условиям договора об ассортименте, покупатель вправе, если только иное не предусмотрено договором, либо потребовать замены товара, не соответствующего условиям договора об ассортименте, либо принять только товар, соответствующий условиям договора об ассортименте, отказавшись от остального товара, либо отказаться от принятия всей партии товара, либо принять всю партию товара, как соответствующего, так и несоответствующего условиям договора об ассортименте (ч.2 ст.401 ГК).

При отказе от товаров, ассортимент которых не соответствуют условиям договора купли-продажи, или предъявлении требования о замене товара, не соответствующего условиям об ассортименте, покупатель вправе также отказаться от оплаты этих товаров, а если они оплачены, потребовать возврата уплаченной денежной суммы. Отказ от товара полностью или в части, не соответствующей условиям об ассортименте, не лишает права покупателя на взыскание с продавца неустойки, если она предусмотрена законодательством или условиями договора, и убытков, возникших в связи с нарушением продавцом условий договора купли-продажи, а при требовании замены товара – взыскания убытков, возникших в связи с просрочкой передачи товара, либо неустойки, если она предусмотрена законодательными актами или условиями договора.

Товары, не соответствующие условиям договора об ассортименте, считаются принятыми, если покупатель в разумный срок после их получения не сообщить продавцу о своем отказе от товара. При этом он обязан оплатить полученные им товары по цене согласованной с продавцом. В случаях, когда продавцом не приняты необходимые меры по согласованию цены в разумный срок, покупатель оплачивает товары по цене, которая в момент заключения договора при сравнимых обстоятельствах обычно взималась за аналогичные товары.

Ответственность за нарушение условий о комплектности товара почти такая же, что и за нарушение условий договора купли-продажи о количестве или ассортименте. Условие о комплектности товара определяется договором. Отсутствие в договоре условий о комплектности не влияет на действительность договора, так как ее можно определить либо по обычаям делового оборота, либо в соответствии с существующими в отношении этого товара техническими требованиями (ч.2 ст.411 ГК). Следовательно, независимо от того определена ли в договоре комплектность или нет, товар, исходя из его предназначения и сущности, должен отвечать требованиям по комплектности и, в противном случае продавец несет ответственность за последствие передачи покупателю товара, не отвечающего предъявляемым требованиям. Последствия нарушения условий договора о комплектности аналогичны последствиям нарушения условий о качестве или об ассортименте товара (ст. ст.399, 401 ГК).

Как было указано, условия о комплекте товара определяются в договоре соглашением сторон. **Продавец несет ответственность** за нарушение комплекта товара в тех случаях, когда такой комплект не определен договором, если с учетом существа товара либо условий договора вытекает обязанность передать товар в определенном комплекте. В случае передачи некомплектного товара покупатель вправе по своему выбору потребовать от продавца либо соразмерного уменьшения покупной цены с учетом стоимости недоукомплектованной части товара, либо передачи товара в разумный срок доукомплектования. Если продавец в разумный срок не выполнил требования покупателя о доукомплектовании товара, покупатель вправе по своему выбору либо потребовать замены некомплектного товара на комплектный, либо отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за него денежной суммы, а также возмещение убытков, вызванных нарушением условий о комплектности. Отказ от исполнения договора также не лишает покупателя права на взыскание убытков, возникших в связи с неисполнением договора.

Определенные правовые **последствия наступают при передаче товара без тары и (или) упаковки** либо в ненадлежащей таре и (или) упаковке. В подобных случаях покупатель вправе потребовать от продавца затратить и (или) упаковать товар либо заменить не надлежащую тару и (или) упаковку (ст.415 ГК), либо предпринять действия, вытекающие, из передачи товара ненадлежащего качества, пре-

дусмотренные ст.434 ГК: потребовать замены незатаренного и (или) неупакованного товара на затаренный и (или) упакованный; затарить и (или) упаковать товар самостоятельно и потребовать возмещения расходов, связанных с этим; отказаться от исполнения договора и потребовать уплаченной суммы денег; потребовать соразмерного уменьшения покупной цены, если покупатель согласен принять такой товар; расторгнуть договор с возмещением пенсионных убытков.

Продавец несет **ответственность за нарушение условий договора по качеству товара**. Продавец обязан передать покупателю товар надлежащего качества или уведомить покупателя об имеющихся в товаре недостатках. В случае неисполнения такой обязанности продавец несет ответственность перед покупателем.

В гражданском кодексе и в соответствующих законодательных актах определено, в каких случаях продавец несет ответственность за товар, имеющий недостатки. Система рыночных отношений наделила связку продавец – покупатель особым правовым статусом. Продавец ответственен перед покупателем за надлежащее качество товара. Такие правовые основы закреплены в законах Республики Узбекистан «О стандартизации», «О метрологии», « О сертификации продукции и услуг», «О защите прав потребителей» и др.

Продавец должен передать покупателю товар, качество которого соответствует условиям договора купли-продажи. Если в договоре такие условия не отражены, качество товара должно отвечать потребностям приобретения. Продаваемый по образцу или описанию товар должен соответствовать образцу или описанию.

Если же, в соответствии с законодательством, в отношении продаваемого товара установлены обязательные требования к его качеству, предприниматель должен передать покупателю товар, соответствующий данным требованиям (например, бахчевая продукция должна пройти лабораторную проверку, пищевые продукты – иметь сертификат соответствия и т.п.).

Гарантийный срок и срок годности служат мерами соответствия, предъявляемыми к качеству товаров.

Гарантия качества товара означает соответствие товара предъявляемым требованиям и его пригодность для использования в определенных целях в течении разумного срока. По общему правилу, гарантийный срок начинает течь с того момента, когда товар был передан покупателю. Если покупатель не имеет возможности использовать товар, имеющий гарантийный срок, по обстоятельствам, завися-

щим от продавца (например, вследствие не передачи технического паспорта или инструкции), гарантийный срок не течет до устранения продавцом соответствующих обстоятельств. А при замене товара (комплектующего изделия) гарантийный срок начинает течь заново (ст.404 ГК).

Законодательством, в том числе государственными стандартами, может быть определен период времени, по истечении которого товар считается непригодным для использования по назначению (срок годности).

Срок годности определяется периодом времени, исчисляемым со дня изготовления товара, в течение которого он пригоден к использованию. Товары с истекшим сроком годности запрещено выставлять на продажу вследствие угрозы таких товаров для здоровья и жизни человека.

Если законодательством или договором купли-продажи предусмотрена проверка качества товара, проверка должна осуществляться в соответствии с установленными на них требованиями, а в случаях, когда государственными стандартами, иными нормативными актами по стандартизации установлены обязательные требования к проверке качества товара, последняя должна осуществляться в соответствии с содержащими в них указаниями. Проверка качества может производиться продавцом, покупателем или третьим лицом на одних и тех же условиях.

Обычно проверка качества товара осуществляется учреждениями, специально уполномоченными на произведение товарной экспертизы. В Республике Узбекистан существует система организаций, занимающихся сертификацией продукции, т.е. освидетельствованием качества продукции, определяющих ее соответствие установленным требованиям. Обладание товара, выставленного на продажу, «сертификатом соответствия» (документ, выданный для подтверждения соответствия сертифицированной продукции установленным требованиям), «знаком качества» (зарегистрированный в установленном порядке знак, которым маркируется продукция или документация на услуги, для указания того, что данная продукция или услуга соответствует конкретному стандарту, или другому нормативному документу) означает прохождение товара специальной проверки качества.

Список товаров, подлежащих обязательной сертификации утверждается Кабинетом министров Республики Узбекистан. Обычно в этот список входит продукция, которая может причинить вред жизни и здоровью людей, имуществу юридических и физических лиц, а также

окружающей среде. Товары, подлежащие обязательной сертификации, запрещено реализовывать без наличия соответствующего сертификата. В законодательстве также имеется понятие добровольной сертификации. По инициативе юридического и физического лица добровольной сертификации может подвергаться любая продукция для подтверждения ее соответствия требованиям нормативных документов.

Сертификация является важным организационно-правовым инструментом предупреждения реализации некачественной продукции на рынке.

Покупатель, которому продан товар ненадлежащего качества, если его недостатки не были оговорены при заключении договора, вправе по своему выбору потребовать:

либо замены товара на товар аналогичной марки (модели, артикула) надлежащего качества;

либо замены на товар другой марки (модели, артикула) с соответствующим перерасчетом покупной цены;

либо безвозмездного устранения недостатков товара или возмещения расходов на исправление недостатков покупателем либо третьим лицом;

либо соразмерного уменьшения покупной цены;

А также возмещения понесенных убытков (ч.1 ст.434).

Вместе с тем, покупатель вправе потребовать и расторжения договора.

При возврате покупателю уплаченной за товар денежной суммы, продавец не вправе удерживать из нее сумму, на которую понизилась стоимость товара из-за полного или частичного использования, товара, потери им товарного вида и т.д. При продаже товара ненадлежащего качества, продавец обязан предупредить покупателя о требованиях, предъявляемых к качественному товару и разъяснить вышеуказанные правила, с тем, чтобы покупатель имел альтернативу в выборе товара.

Покупатель должен доказать, что недостатки в товаре возникли до передачи ему товара или по причинам, возникшим до этого момента. Продавец не отвечает за недостатки товара, которые возникли после его передачи покупателю, если докажет, что недостатки в товаре возникли вследствие нарушения покупателем правил пользования товаром или его хранения, либо действий третьих лиц или непреодолимой силы (ст.409 ГК).

Закон определяет также сроки обнаружения недостатков в переданном товаре. Покупатель вправе предъявить требования, связанные

с недостатками товара при условии, что они обнаружены в установленные сроки. Эти сроки связаны с гарантийным сроком или сроком годности, установленные законом или договором.

Когда на товар не установлен гарантийный срок или срок годности, требования, связанные с недостатками, могут быть предъявлены покупателем при условии, что недостатки в проданном товаре были обнаружены в разумный срок, но в пределах двух лет со дня передачи товара покупателю, если иные сроки не установлены законом или договором купли-продажи. Срок для выявления недостатков товара, подлежащего перевозке или отправке организацией связи, исчисляется со дня получения товара в месте его назначения.

Условия договора купли-продажи о количестве, ассортименте, комплектности, таре и упаковке, а также о качестве товара являются условиями, непосредственно связанными с обязанностью продавца передать товар покупателю. Неисполнение или ненадлежащее исполнение этой обязанности продавцом влечет ответственность при соблюдении покупателем порядка извещения продавца о ненадлежащем исполнении договора. Покупатель обязан известить продавца о нарушении выше приведенных условий в срок, предусмотренный законодательством или договором. Если такой срок не установлен в законодательстве или в договоре, то покупатель обязан известить продавца о нарушениях условий договора в разумный срок после того как нарушение соответствующего условия договора должно было быть обнаружено, исходя из характера и назначения товара. (ч.1 ст.416 ГК).

Нарушение покупателем обязанности по извещению в установленном порядке о нарушениях условий договора дает продавцу право отказаться полностью или частично от удовлетворения соответствующих требований покупателя, если докажет, что несвоевременное извещение повлекло невозможность удовлетворения требований покупателя или такое исполнение влечет несоразмерные расходы для продавца по сравнению с теми, которые он понес бы при своевременном извещении покупателем о нарушениях условий договора (ч.2 ст.416 ГК). Продавец не вправе отказаться от удовлетворения требований покупателя при нарушении последним порядка извещения о ненадлежащем исполнении договора, если он знал или должен был знать и не уведомил покупателя о том, что переданные ему товары не соответствует условиям договора (ч.3 ст.416 ГК).

Нарушение исполнения обязательства со стороны продавца дает покупателю право либо отказаться от исполнения договора и потре-

бовать возврата уплаченной покупной цены, либо потребовать замены несоответствующего условиям товара. Право отказа от исполнения договора не является общим для обязательства. По общим правилам односторонний отказ от исполнения обязательства не допускается, за исключением случаев, предусмотренных законодательством или договором (ст.237 ГК). В соответствии с этим общим положением об исполнении обязательства купли-продажи в определенных случаях при наступлении определенных обстоятельств возможность для покупателя отказаться от исполнения договора.

Ответственность покупателя за нарушения условий договора купли-продажи. Покупатель обязан принять товар, переданный ему продавцом. **Нарушение покупателем обязанности по принятию товара является основанием для его ответственности перед продавцом**. Продавец вправе взыскать с покупателя убытки, причиненные в связи с непринятием или просрочкой в принятии товара покупателем. Помимо этого, когда покупатель в нарушении законодательства или договора купли-продажи не принимает и отказывается принять товар, продавец вправе отказаться от исполнения договора (ч.3 ст.417 ГК).

При надлежащем исполнении продавцом обязанности по передаче товара покупателю, неисполнение последнем своей обязанности по уплате цены товара является основанием для его ответственности. В связи с не уплатой цены товара или просрочкой исполнения обязательства по уплате продавец вправе требовать от покупателя возмещения причиненных ему убытков. Ответственность покупателя может быть связана также по уплате неустойки за неправомерное пользование чужими денежными средствами, когда оплата не произведена или просрочена. Наряду с этим, если покупатель в нарушение условий договора отказывается принять и оплатить товар, продавец вправе по своему выбору потребовать оплаты товара либо отказаться от исполнения договора. В тех случаях, когда продавец в соответствии с договором обязан передать покупателю, кроме неоплаченных, и другие товары, он вправе приостановить передачу этих товаров до полной оплаты всех ранее переданных товаров, если только иное не предусмотрено законодательством или договором (ст.419 ГК).

Нарушение покупателем условий договора купли-продажи по производству предварительной оплаты товара, предоставляет продавцу, по общему правилу, право отказаться от исполнения договора и освобождает его от исполнения всех возложенных на него обязанностей по договору купли-продажи, если иное не предусмотрено до-

говором или если не установлено законодательными актами, регулирующими отдельные виды купли-продажи. Отказ продавца от исполнения договора в связи с неисполнением покупателем предусмотренной договором обязанности об ответственности по возмещению убытков, необходимо применение общих положений ст.256 ГК о встречном исполнении обязательств (ч.2 ст.420 ГК).

В тех случаях, когда покупатель, получивший товар в кредит, не исполняет свою обязанность по его оплате в установленный договором купли-продажи срок, продавец вправе потребовать оплаты переданного товара или возврата неоплаченного товара. На покупателя, если это предусмотрено договором может быть возложена обязанность платить на просроченную сумму проценты в соответствии со ст.327 ГК со дня, когда по договору товар должен был быть оплачен, до дня оплаты товара покупателем. Аналогичные правовые последствия, с некоторым исключением возникают при нарушении обязательства по договору продажи товара в кредит с условием о рассрочке платежа. Также как и при неоплате проданного товара в кредит, при непоступлении очередного платежа за переданный товар в установленные договором сроки, продавец вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возврата товара. В тоже время, продавец может не воспользоваться предоставленного ему этим правом, когда сумма платежей, полученных от покупателя, превышает две трети цены товара, если иное не предусмотрено договором (ч.3 ст.422 ГК). При просрочке покупателем производства очередных платежей, договором, кроме отказа продавца от исполнения, могу быть предусмотрены и иные последствия взыскания неустойки и возмещения убытков.

Договор купли-продажи является двусторонним, возмездным и взаимным договором, в силу этого, правам и обязанностям одной стороны договора соответствуют права и обязанности другой стороны. Нарушение своей обязанности со стороны продавца или покупателя связано с наступлением определенных правовых последствий (ответственности), предусмотренных законодательством и договором. В случае нарушения обязанности со стороны продавца или покупателя, т.е. неисполнения или ненадлежащего исполнения взятых на себя обязательств по договору, любая из сторон вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от исполнения обязательства и потребовать возмещения убытков.

§ 2. Договор розничной купли-продажи

Понятие и особенности договора розничной купли-продажи. В Гражданском кодексе УзССР 1963 года не было выделено специального параграфа и соответствующих статей, посвященных непосредственно отношениям по розничной купле-продаже, регулирование их косвенно рассматривалось в контексте общих норм о договоре купли-продажи. В тот период, когда основная масса товаров народного потребления распределялась в плановом порядке и реализация товаров осуществлялась в основном государственными торговыми и кооперативными организациями, было трудно разграничить розничную торговлю от обычной купли-продажи. Переход от централизованной плановой системы распределения товаров народного потребления к рыночным отношениям и развитие этих отношений на базе частной формы собственности не могло обратить особое внимание розничной купле-продаже и законодательно отличить ее особые черты от обычного договора купли-продажи. В ГК РУз договору розничной купле-продаже посвящен самостоятельный параграф, состоящий из 12 статей (ст. ст.425-436).

Ст.425 ГК РУз гласит: **по договору купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.**

Договор розничной купли-продажи является основной и наиболее распространенной правовой формой оказания торговых услуг гражданам. Договор розничной купли-продажи является одним из видов договора купли-продажи. Вместе с тем этот договор отличается от других видов договора купли-продажи, прежде всего, своим субъектным составом. На стороне продавца всегда выступает коммерческая организация или гражданин-предприниматель, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу (то есть непосредственная продажа товаров потребителям и, как правило, в малых количествах). На стороне покупателя может выступать любой субъект гражданского права, т.е. не только гражданин, не являющийся предпринимателем, но и юридические лица, в том числе некоммерческие организации и индивидуальные предприниматели, если они приобретают товар, чтобы использовать его для личных целей. Следующей характеризующей особенностью договора розни-

ной купли-продажи является то, что он по своей сущности относится к числу публичных договоров. Такая особенность вытекает из розничного и предпринимательского характера торговли и предполагает заключение этого вида договора с любым, кто обратился к продавцу (ст.426 ГК). Предмет, по поводу которого возникают договорные отношения имеет свое особое свойство, которое состоит в том, что приобретаемые изделия обычно предназначены для личного, семейного, домашнего или иного использования, не преследующие получения прибыли и, во-вторых, характер правоспособности круга лиц, которые могут выступать в качестве покупателя.

Существует определенная связь между розничной куплей-продажей и торговлей товаров оптом. В целях расширения услуг предпринимателем в организации купли-продажи товарных ресурсов в 1994 году с участием акционерных обществ, других юридических и физических лиц в Республике в сфере торговли были учреждены оптовые и биржевые ассоциации, на которых была возложена обязанность осуществление коммерческо-посреднических, торговых и других услуг на контрактно-договорной основе предпринимателям (юридическим и физическим лицам), а также обеспечение тесного контакта с предпринимателями по насыщению внутреннего рынка товарно-сырьевыми ресурсами, создание равноправных условий оптовой биржевой торговли для всех юридических и физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность в сфере розничной торговли.

Договорные отношения между оптовой и розничной торговлей устанавливаются на добровольной и партнерской основе, с учетом соблюдения принципа – предприятия розничной торговли имеют право заключать договоры с оптовыми организациями независимо от места их расположения на территории республики. В соответствии с Положением, утвержденным Кабинетом Министров РУз 27 марта 2006 г. (№ 52) регистрация специализированных оптовых баз-контор и территориальных (областных, межобластных и межрайонных) баз осуществляется Министерством Юстиции РУз в соответствии с Положением о порядке регистрации, поставки на учет субъектов предпринимательства. Оптовые базы (продавцы) вправе осуществлять оптовую торговую деятельность при наличии лицензии на право осуществления оптовой торговли потребительскими товарами, выдаваемой в порядке, установленном законодательством. Оптовой торговлей могут заниматься хозяйствующие субъекты, зарегистрированные в ка-

честве юридических лиц и осуществляющих реализацию закупаемых товаров по безналичной форме расчетов для использования в коммерческих целях.

Розничная торговля – это осуществление деятельности в сфере торговли, предусматривающей реализацию товаров поштучно или в небольших количествах за наличный расчет населению для конечного потребления, без права использования его в коммерческих целях. Продавец по договору розничной торговли, осуществляя торговую деятельность, может не ограничиваться продажей товаров только в розницу, но и осуществлять помимо этого торговлю оптом. Существует немало торговых организаций, осуществляющих продажу как оптом, так и розницу, а также предприятий-изготовителей, осуществляющих помимо поставки своей продукции розничным торговым организациям (предпринимателям), занимаются розничной торговлей производимой продукцией через сеть своих магазинов. Но при этом правила договора розничной продажи будут распространяться только на случаи продажи товара в розницу, продажа же товара оптом в зависимости от соответствующего существа обязательства будет регулироваться либо общими положениями о купле-продаже, либо правилами о поставке товаров.

Покупателем по договору розничной купли-продажи, как было сказано, может стать любое физическое или юридическое лицо, которое не ведет предпринимательскую деятельность в целях получения прибыли путем реализации приобретенного им товара. Покупатель, как правило является потребителем, приобретенного им товара в розничной торговле. Однако, не всегда покупатель является только потребителем приобретенного им товара, бывают случаи, когда гражданин приобретая товары в розничной торговле осуществляет предпринимательскую деятельность, оказывая услуги в сфере питания, например, закупает на рынке молочные продукты не для личного или семейного использования, а для того, чтобы реализовать их третьим лицом, т.е. гражданам жилого массива. Законодательством допускается занятие некоммерческими организациями предпринимательской деятельностью при условии, если это соответствует ее уставным целям. И в этих случаях возможно приобретение некоммерческой организацией товаров в розничной торговле для целей предпринимательства. Что касается коммерческих организации, им допустимо приобретения товаров в розничной торговле для их использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Договор розничной купли-продажи является публичным (ч.2 ст.425). Публичный характер договора розничной купли-продажи обуславливает характер оферты (предложения) продавца. Ч.1 ст.426 ГК гласит: **«Содержащее все существенные условия договора розничной купли-продажи предложение товара, указанное в рекламе товара, каталогах, а также других описаниях товара, обращенных к неопределенному кругу лиц, признается публичной офертой».** В данном определении о сущности договора розничной купли-продажи нашли отражения общие правила, закрепленные в ст.358 ГК о публичном договоре и в ст.360 ГК о договоре присоединения, а также в Законе РУз 1996 года «О защите прав потребителей». В соответствии этих правил выставление товаров в витрине, на прилавке, демонстрация их образцов или предоставление сведений о продаваемых товарах в местах продажи признается публичной офертой независимо от того, указана ли цена и иные существенные условия договора купли-продажи (ч.2 ст.426 ГК). Исключением из этого правила является только случай, когда продавец явно определил, что соответствующие товары не предназначены для продажи, например, указание о том, что выставленные вещи, предметы не продаются. Следовательно, в отношении этих предметов не применимы правила о публичной оферте, ибо они не являются товаром, предложенной для продажи, например, такие предметы, которые установлены для художественного оформления торгового зала, витрины, прилавки, торговое оборудование и т.п.

Стать покупателем выставленных и предложенных товаров или не стать им зависит от желания конкретного лица из числа множество неопределенного круга лиц после того, как будет объявлена публичная оферта. Для продавца не имеет значение, кто из них примет оферту, все они, как покупатели равноправны перед ним. Для того, чтобы оферта была акцептована, т.е. принята покупателями в ней должны содержатся все существенные условия договора розничной купли-продажи. Покупатель совершивший действие по выполнению указанных условий договора считается акцептантом. Продавец не вправе отказаться от принятия акцепта.

Как видно из смысла ч.1 ст.426 ГК, предложение товара, указание его в рекламе, каталогах, а также описание товара, обращенное к неопределенному кругу лиц не в местах продажи товара, отсутствие указание цены товара и других существенных условий договора розничной купли-продажи, не будет относится к публичной оферте. Так,

цена упоминается как существенное условие договора, а в ч.1 ст.432 ГК предусматривается обязанность покупателя оплатить товар по цене, объявленной продавцом в момент заключения договора розничной купли-продажи, если иное не предусмотрено законодательством или не вытекает из существа обязательства. Условие о том, что цена товара определяется продавцом, и покупателю предоставляется право принять условие о цене, или отказаться от договора, если цена товара его не устраивает, также является показателем о публичной сущности договора розничной купли-продажи.

Особой чертой, договора розничной купли-продажи, также является условие к его форме. Согласно п.22 «Правила розничной торговли в Республике Узбекистан», утвержденной постановлением КМ РУз от 13.02.2003 г. (№ 75) договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара, если иное не предусмотрено законом или договором между продавцом и покупателем. Данное условие о форме договора не предписывает для договора розничной купли-продажи обязательность письменной формы договора. А так как ни кассовый чек, ни иной документ, подтверждающий оплату покупателем товара, не соответствует требованиям к письменной форме договора, предусмотренным статей 107 ГК, следовательно чек не подтверждает оплату товара покупателем. Речь идет о документах, которые подтверждают факт заключения договора. Подобного рода документы требуется, когда продавцом является индивидуальный предприниматель, который при осуществлении розничной торговли без применения контрольно-кассовой машины, обязан выдать покупателю вместе с приобретенным товаром квитанцию или аналогичный документ с указанием фамилии и подписи продавца, номер разрешительного свидетельства на право розничной торговли. Отсутствие у покупателя этих документов не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение факта заключения договора и его условий. Договор розничной купли-продажи заключается, как правило, устно, когда он исполняется при самом его совершении. Устная форма договора широко распространена, прежде всего, при розничной торговли через прилавок, так как это типичная сделка, в которой момент ее совершения и исполнения совпадают. Договор считается заключенным в устной форме и в том случае, когда из поведения покупателя явствует его воля заключить договор, которая

может быть выражена путем молчания или совершения конклюдентных действий. Так, договор розничной купли-продажи с использованием автоматов считается заключенным с момента совершения покупателем действий, необходимых для получения товара (ч.2 ст.430 ГК). Договор розничной купли-продажи, подтвержденный выдачей кассового чека, жетона или иного документа, признается заключенным в устной форме, если иное не установлено законодательством (ч.2 ст.106 ГК). В том случае, когда момент совершения и исполнения сделки не совпадают, необходимо руководствоваться требованием ст.108 ГК, согласно которой сделки должны совершаться в простой письменной форме. Такая письменная форма предусматривается, когда исполнение договора происходит не при его заключении (например, по предварительным заказам, при посылочной торговле и в других случаях (ч.4 ст.8 Закона «О защите прав потребителей»).

Договор розничной купли-продажи может заключаться в любой форме, но специфика розничной купли-продажи предполагает применение в основном устной формы сделки. Вместе с тем публичный характер розничной торговли и, следовательно, отнесение договора купли-продажи к публичным договорам предполагает унификацию порядка заключения договоров каждой розничной торговой организацией, и отношения между покупателем и продавцом в этом случае подпадают под общее правила ГК о договоре присоединения (ст.360 ГК).

С учетом особенности торговли отдельными видами товаров и правоспособности сторон договора розничной купли-продажи, законодательством могут быть предусмотрены особые правила. Так, например, продажа алкогольных напитков запрещается лицам, не достигшим 18 лет; покупателем продовольственных товаров могут быть все лица, обладающие дееспособностью; торговля изделиями из драгоценных металлов и драгоценных камней может осуществляется хозяйствующими субъектами – юридическими лицами; при торговли автомобиля предполагается оформление купли-продажи счет – справками особой формы. При этом продавец должен выдать покупателю товарный (кассовый) чек или иной документ, удостоверяющий факт получения денег через банковские учреждения. Если по поводу момента заключения договора розничной купли-продажи у торговой организации отсутствуют свои правила или законодательством не предусмотрены особые правила для торговли отдельными видами товаров и, если договором или законодательством не предусмотрено иное правило, моментом заключения договора розничной купли-продажи будет счи-

таться момент выдачи продавцом покупателю документа подтверждающего оплату последним товара, например, кассового или товарного чека и т.д. (п.22 Правил розничной торговли в РУз). Может случится, что продавец не выдает никаких документов в подтверждение оплаты покупателем стоимости товара и законодательством не предусмотрены специальные правила по порядку заключения такого договора. В подобном случае, момент заключения договора розничной купли-продажи должен определяться в соответствии с общими положениями о купле-продаже, которые применимы к любой разновидности договора купли-продажи (ч.6 ст.389 гл.29 ГК).

Права и обязанности сторон договора розничной купли-продажи. Как было отмечено выше, стороны по договору розничной купли-продажи имеют особый правовой статус: продавцом является юридическое лицо (независимо от формы собственности) и гражданин (предприниматель без образования юридического лица), а покупателем – гражданин, выступающий в качестве потребителя и юридическое лицо (коммерческая организация), которое приобретает товары в розничной торговле для их использования, не связанного с предпринимательской деятельностью. В Законе « О защите прав потребителей» покупатель определен как гражданин (физическое лицо), приобретающий, заказывающий либо имеющий намерение приобрести товар в целях личного потребления или иных целей, не связанных с извлечением прибыли.

Права и обязанности продавца детально регламентируются гражданским законодательством, так что порядок заключения договора розничной купли-продажи и его условия не зависит от усмотрения продавца. Отсюда вытекает и своеобразное положение покупателя. С одной стороны, правила торговли становятся обязательными и для него, с другой – он приобретает право требовать их соблюдения. Эти главные особенности договора розничной купли-продажи выражаются в особенностях прав и обязанности его сторон по поводу заключения, исполнения договора и ответственности за его нарушение.

По договору купли-продажи основной обязанностью продавца является передача покупателю в собственность товара. Согласно закону товар передаваемый по договору купли-продажи должен отвечать единым требованиям по количеству, качеству, комплектности и ассортименту. Вместе с тем, учитывая особенности договора розничной купли-продажи, ГК РУз и Закон «О защите прав потребителей» предусматривают ряд дополнительных условий и гарантий по охране прав потребителей.

Права и обязанности продавца и покупателя по договору розничной продажи товаров определяются соглашением сторон. Ассортимент предлагаемых к продаже товаров, перечень оказываемых услуг, а также формы обслуживания определяются продавцом самостоятельно в соответствии с профилем и специализацией своей деятельности. Правительством Узбекистана может определяться перечень основных продовольственных и непродовольственных товаров, наличие которых обязательно в розничной торговой сети, дислокация которых утверждаются хокимиятами районов и городов республики.

В соответствии с Правилами розничной торговли в РУз (п.5) на продавца возлагается обязанность соблюдать обязательные с учетом профиля и специализации своей деятельности требования, установленные в государственных стандартах, санитарных, ветеринарных, противопожарных правилах и других нормативных документах. Продавец должен располагать необходимыми помещениями, оборудованием и инвентарем, обеспечивающими в соответствии с требованиями стандартов сохранение качества и безопасности товаров при их приеме, хранении, предпродажной подготовке и продажи, надлежащие условия торговли, а также возможность выбора покупателями товаров.

Для того, чтобы не допускать неточности в определении количества или размеров товара, предлагаемого к продаже, продавец обязан иметь и содержать в исправном состоянии средства измерения, разрешенный к применению, своевременно и в установленном порядке проводить их метрологическую проверку. Весы и другие измерительные приборы должны устанавливаться на рабочих местах продавцов – работников таким образом, чтобы покупатели могли видеть весь процесс взвешивания и отпуска товаров. В торговых залах должны быть установлены на доступном, для покупателя месте, контрольные весы и другие измерительные приборы.

В случаях, когда продажа товара производится с использованием автомата, владелец автомата обязан довести до покупателя информацию о продавце товара, путем помещения на автомате или предоставления покупателю иным способом следующих сведений: если продавец юридическое лицо – о фирменном наименовании своего предприятия, месте его нахождения (почтового адреса и режима работы); если продавец индивидуальный предприниматель – о государственной регистрации и наименовании зарегистрировавшего его органа. В том случае, если деятельность, осуществляемая продавцом, подлежит лицензированию, то он обязан предоставить информацию о номере и сроке действия лицензии, а также об органе, ее выдавшем.

В гражданском и торговом законодательстве в развитых странах отражено особое, привилегированное правовое положение потребителя, что выражается в принципе «потребитель всегда прав». Действительно, всякое производство и рыночные отношения должны быть ориентированы в первую очередь на удовлетворение потребительских запросов граждан. Если взглянуть на это с другой стороны, интересы потребителя представляют собой не что иное, как интересы личности. Личность – потребитель в своей жизнедеятельности нуждается в великом множестве товаров и услуг. В то же время, он не имеет знаний и представлений обо всех существующих товарах и описаниях их свойств, но в этом не всегда имеется необходимость. В связи с этим, законодательством представляется потребителю дополнительные права, а в отношении продавца возлагается соответствующие обязанности по информации необходимых для потребителя достоверные сведения не только о производителе, продавце, а прежде всего о товаре.

В соответствии со ст.5 Закона «О защите прав потребителей» и п.14 Правил розничной торговли в РУз продавец обязан своевременно в наглядной и доступной форме довести до сведения покупателя предусмотренную законодательством необходимую и достоверную информацию о товарах:

- наименование товара;
- штриховой код товара (при наличии);
- правила и условия эффективного и безопасного использования товара;
- гарантийный срок, если он установлен для конкретного товара;
- срок службы и срок годности, если они установлены для конкретного товара, а также сведения о необходимых действиях покупателя по истечении указанных сроков и возможных последствиях при невыполнении таких действий, если товары по истечении указанных сроков представляют опасность для жизни, здоровья и имущества покупателя или становится непригодным для использования по назначению;
- цену и условия приобретения товара;
- обозначение стандартов, обязательным требованиям которых должен соответствовать товар;
- сведения об основных потребительских свойствах товара (если они не указаны на упаковке);
- сертификат соответствия на товары, подлежащие обязательной сертификации.

Согласно ч.1 и 3 ст.1018 ГК вред причиненный вследствие непредставления полной или достоверной информации о товаре (работе, услуге), подлежит возмещению потребителю продавцом или изготовителем товара. Согласно этой нормы продавец по требованию покупателя обязан предоставить информацию о фирменном наименовании и местонахождении (юридический адрес) изготовителя товара, местонахождении организации, уполномоченной изготовителем (продавцом) на принятие претензий от покупателей и производящих ремонт и техническое обслуживание товара.

С учетом требований, предъявляемых Законом «О защите прав потребителей» по отношению характера товаров, подлежащих продаже населению, покупателю предоставлено право осмотреть предлагаемый товар, потребовать проведения в его присутствии проверки свойств или демонстрации его действия, если это не исключено ввиду характера товара. Но, если провидение проверок предусмотрено обязательными требованиями государственных стандартов или условиями договора, продавец обязан проводить такую проверку (осмотр, испытание, анализ, экспертизу) предлагаемого для продажи товара.

Предметом договора розничной торговли является только тот товар на приобретение которого изъявил желание покупатель. Продавец не вправе обуславливать продажу одних товаров обязательным прибавлением других товаров или обязательным оказанием услуг в связи с их продажей, за исключением случаев, когда товары по техническим требованием не могут быть собраны и (или) установлены (подключены), без участия соответствующих специалистов. Предлагаемые услуги могут оказываться только с согласия покупателя. Покупатель вправе потребовать от продавца возврата суммы, уплаченной за услуги, предоставленные без его согласия.

Основная цель договора розничной торговли – это качество торговых услуг, которое подразумевает не только продажу качественного товара, но также предоставление дополнительных услуг для приобретения потребителем различных товаров, в том числе высокую культуру обслуживания. Продавец (исполнитель) не вправе настаивать на приобретении потребителем некачественных или дополнительных товаров, представлением услуг без согласия покупателя. Иными словами, условия договора, ущемляющие права потребителя и противоречащие законодательству, признаются недействительными (ст.2 Закона «О защите прав потребителя).

Одной из характерной чертой договора розничной купли-продажи является то, что потребитель имеет право отказаться от при-

обретения товара в любое время до уплаты им покупной цены. Даже после оплаты цены в течении 10 дней с момента передачи ему непродовольственного товара надлежащего качества, если более длительный срок не объявлен продавцом, товар может быть обменен в местах покупки и иных местах, объявленных продавцом на аналогичный товар другого размера, фирмы, габарита, фасона, расцветки или комплектации, производя в случае разницы в цене, необходимый перерасчет с продавцом. При отсутствии у продавца необходимого для обмена товара покупатель вправе возвратить приобретенный товар продавцу и получить уплаченную за него денежную сумму. Требования покупателя об обмене либо возврате товара подлежит удовлетворению, если товар не был в употреблении, сохранены его товарный вид, потребительские свойства, пломбы, ярлыки, а также имеются доказательства приобретения именно у данного продавца, за исключением тех непродовольственных товаров надлежащего качества, которые в соответствии с законодательством не подлежат возврату или обмену.

Последствия продажи товара ненадлежащего качества. Продавец (исполнитель) обязан передать покупателю товар надлежащего качества. Покупатель, которому продан товар ненадлежащего качества, если недостатки не были оговорены продавцом, вправе по своему выбору ставить перед продавцом такие же требования что и по договору купли-продажи, в частности:

- замены на товар аналогичный марки (модели, артикула);
- замены на такой же товар другой марки (модели, артикула) с соответствующим перерасчетом покупной цены;
- соразмерного уменьшения покупной цены;
- незамедлительного безвозмездного устранения недостатков товара или возмещения расходов на исправления недостатков покупателем или третьим лицом;

При этом покупатель вправе потребовать также полного возмещения убытков, причиненных ему вследствие продажи товара ненадлежащего качества. Предъявлять все эти указанные требования в отношении продовольственных товаров, покупатель имеет право в течении 24 часов после покупки.

Особые требования предъявляются к качеству технически сложного или дорогостоящего товара, а также товара длительного пользования. Покупатель вправе требовать замены технически сложного или дорогостоящего товара в случае существенного нарушения требова-

ний к его качеству, в частности, при обнаружении неустранимых недостатков, которые не могут быть устранены без соразмерных расходов или затрат времени, выявляются неоднократно либо проявляются вновь после их устранения и т.д. В случае предъявления покупателем требования об устранении продавцом недостатков товара длительного пользования или замены такого товара покупатель вправе одновременно потребовать предоставления ему на период ремонта или замены товара надлежащего качества, за исключением товаров (автомобили, мотоциклы и другие виды мототехники, прицепы и номерные агрегаты к ним, кроме товаров, предназначенных для использования инвалидами, прогулочные суда и плавсредства, мебель, электробытовые приборы, используемые как предметы туалета и в медицинских целях, для термической обработки продуктов и приготовления пищи и т.д.) длительного пользования, на которые не распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара. В случае обнаружения дефектов товара, свойства которого не позволяют устранить их (парфюмерно-косметические изделия, товары бытовой химии и другие товары), покупатель вправе по своему выбору потребовать замены такого товара товаром надлежащего качества, либо соразмерного уменьшения покупной цены. Вместо предъявления указанных требований, покупатель вправе отказаться от приобретенного товара и потребовать возврата уплаченный за товар денежной суммы. При замене или возврате товара ненадлежащего качества покупатель за счет продавца должен возвратить купленный им товар ненадлежащего качества. При возврате покупателю уплаченный за товар денежной суммы продавец не вправе удерживать из нее сумму, на которую понизилась стоимость товара из-за его полного или частичного использования, потери им товарного вида или других подобных обстоятельств.

Продавец или лицо, выполняющее функции продавца на основании договора с ним, обязан принять товар ненадлежащего качества у покупателя, в случае необходимости провести проверку качества товара. Покупатель вправе участвовать в проверке качества товара. При возникновении спора о причинах появления недостатков товара продавец обязан провести независимую экспертизу товара за свой счет. Покупатель вправе оспорить заключение такой экспертизы в судебном порядке.

Соблюдение условий договора розничной купли-продажи о качестве обеспечивается установлением гарантийного срока или срока

годности товара. Эти сроки, а также ответственность за их нарушение определяются в соответствии с Законом РУз «О защите прав потребителей». Потребитель вправе предъявить требования в отношении недостатков товара, если они обнаружены в течение гарантийного срока или срока годности.

Гарантийный срок на товар исчисляется со дня продажи товара покупателю. Если день продажи товара установить невозможно, этот срок исчисляется со дня изготовления товара.

Срок годности товара определяется периодом, исчисляемым со дня изготовления товара, в течение которого он пригоден к использованию, или датой, до наступления которой товар пригоден к использованию. Продолжительность срока годности товара должна соответствовать обязательным требованиям и безопасности товара, установленным стандартами. На продукты питания, парфюмерно-косметические товары, медикаменты, товары бытовой химии и иные подобные товары изготовитель (исполнитель) обязан устанавливать срок годности – период, по истечении которого товар считается непригодным для использования по назначению. Продажа товара по истечении установленного сроки годности, а также товара без указания срока службы или срока годности запрещается.

При продажи товаров по образцам, по почте, а также в случаях, если момент заключения договора и момент передачи товара потребителю не совпадают, гарантийные сроки исчисляются со дня доставки товара потребителю, а если товар нуждается в специальной установке (подключении) или в сборке, со дня его установки (подключения) или сборки. Если день доставки, установки (подключения) или сборки товара установить невозможно, гражданские сроки исчисляются со дня заключения договора купли-продажи. Для сезонных товаров (обуви, одежды и прочих) гарантийные сроки исчисляются с момента наступления соответствующего сезона после даты покупки товара. Время наступления сезона, исходя из климатических условий определено постановлением КМ РУз от 13.02.2003 г. (№75).

В случаях, когда гарантийный срок установлен менее шести месяцев и недостатки товара обнаружены покупателем по истечении гарантийного срока, но в пределах шести месяцев со дня передачи товара покупателю, продавец несет ответственность, если покупатель докажет, что недостатки товара возникли до его передачи покупателю или по причинам, возникшим до этого момента. Если на товар не установлен гарантийный срок или срок годности, требования, связан-

ные с недостатками товара могут быть предъявлены покупателем при условии, что недостатки обнаружены в разумный срок, но в пределах шести месяцев со дня передачи товара покупателю либо в пределах более длительного срока, установленного договором.

Гарантийные сроки могут устанавливаться на комплектующие изделия и составные части основного товара. Эти сроки исчисляются в том же порядке, что и гарантийный срок на основной товар. Если на комплектующее изделие установлен гарантийный срок на основной товар, потребитель вправе предъявить требования в отношении недостатков товара при условии, что недостатки комплектующего срока на это изделие, независимо от истечения гарантийного срока на основной товар.

В случае выявления существенных недостатков товара, допущенных по вине изготовителя, потребитель вправе предъявить изготовителю требование о безвозмездном устранении недостатков товара по истечении гарантийного срока, установленного на товар изготовителем, а также обеспечить потребителю возможность использования товара по назначению и нести ответственность за существенные недостатки, возникшие по его вине. Установление сроков обеспечения возможности использования товара и ответственности за их качество логически предполагает установление сроков обслуживания продавцом недостатков проданного им товара. Продолжительность этих сроков определяется в зависимости от характера товара и совпадает с гарантийным сроком или сроком годности, если они установлены. Если эти сроки не установлены, применяются сроки обслуживания недостатков, установленные Законом «О защите прав потребителей», т.е. 6 месяцев со дня передачи товара потребителю. Законом или договором указанные сроки могут быть увеличены. Статья 410 ГК (общее положение о купле-продаже) закрепляет иные сроки обнаружения недостатков проданного товара, когда гарантийный срок или срок годности не установлен: разумный срок, но в пределах 2-х лет со дня передачи товара покупателю. Причем этот срок в отличие от Закона является единым и не зависит от характера товара.

Требования в связи с недостатками товара, обнаруженными в течении гарантийного срока, срока годности или 6-месячного (2-летнего) срока, могут быть предъявлены продавцу, изготовителю, организациям, выполняющим их функции, в соответствии с правилами, установленными ГК РУз, Закона «О защите прав потребителей», независимо от вины изготовителя или продавца в возникновении этих недостатков.

Недостатки, обнаруженные в товаре, должны быть устранены изготовителем (продавцом) или организацией, выполняющей функции изготовителя (продавца) на основании договора с ним, в течение двадцати дней со дня предъявления потребителем требования об устранении недостатков товара. В отношении товара длительного пользования изготовитель (продавец) обязан при предъявлении потребителем указанного требования в семидневный срок безвозмездно предоставить потребителю на период ремонта аналогичный товар, обеспечив доставку за свой счет. В случае устранения недостатков товара гарантийный срок на него продлевается на период, в течение которого товар не использовался. Указанный период исчисляется со дня обращения потребителя с требованием устранения недостатков товара до дня выдачи его по окончанию ремонта. Время со дня обращения потребителя, по поводу ремонта товара, до дня его выдачи, после ремонта, в гарантийный срок не засчитывается, а срок считается на этот период продленным. Срок предъявления требования и выдачи (доставки) отремонтированного товара должен быть документально зафиксирован.

Сроки годности товаров и гарантийные сроки на товары играют важную роль при обеспечении защиты прав потребителей и определения пределов ответственности изготовителей, продавцов (исполнителей). Срок годности определяется различными способами: путем указания предельного срока хранения, годности и т.п. Единственным критерием определения продолжительности срока годности является физико-химическое свойства товара. Понятие «гарантийный срок» давно известно в законодательстве. Однако его содержание, порядок установления и роль не были постоянными. Он рассматривался, как удлиненный срок, для установления скрытых недостатков товара, которые не могли быть обнаружены при их обычной приемке, как сроки на предъявление претензий по качеству товаров и сроки, в течение которых изготовитель гарантирует работоспособность товара. Продолжительность гарантийных сроков на товар определялась государственными стандартами и другими категориями нормативных документов по стандартизации, как обязательное требование для изготовителей и продавцов. Статья 403 ГК РУз определяет гарантийный срок как период, в течение которого товар должен соответствовать всем требованиям, предъявляемым к его качеству, определенным в установленном порядке (ст.402 ГК). В отличие от срока годности гарантийный срок может устанавливаться на любые товары, имеет коммерческий характер, является средством конкурентной борьбы на рынке. Необходи-

мость установления гарантийного срока, правильное определение его продолжительности могут существенно повлиять на экономические результаты деятельности изготовителя и продавца товара.

С учетом установленных правил о сроках годности товара и гарантийного срока на товар, следует обратить внимание на то, что действие ГК РУз и Закон «О защите прав потребителей» распространяется на товары, реализуемые в Республике Узбекистан независимо от места их происхождения и национальной принадлежности изготовителя, продавца, исполнителя, то есть в том числе на импортные товары и иностранные юридические лица. Поэтому при заключении контрактов на поставку товаров по импорту следует обратить особое внимание на те условия, которые вытекают из требований ГК РУз, Закона «О защите прав потребителей», а также Закона «О сертификации продукции и услуг».

Подвиды договора розничной купли-продажи. Вопросы, связанные с определением количества товаров и о сроках их приобретения решаются, как правило, покупателем. В большинстве случаев момент заключения договора розничной купли-продажи совпадает с моментом его исполнения, т.е. с моментом передачи и приобретения товара. Вместе с тем существуют подвиды (разновидности) договора розничной купли-продажи, в соответствии с условиями которых момент заключения не всегда совпадает с моментом их исполнения. Такими подвидами договора розничной купли-продажи являются:

- продажа товара с условием о его принятии покупателем в определенный срок;
- продажа товара по образцам (описанием, каталога);
- продажа товаров с использованием автоматов;
- продажа товаров с условием о его доставке покупателю;
- продажа товаров через комиссионную торговлю.

Продажа товара с условием о его принятии покупателем в *определенный* срок. Договор розничной купли-продажи между продавцом и покупателем может быть заключен с условием о принятии покупателем товара в определенный договором срок, в течении которого этот товар не может быть продан другому покупателю (ч.1 ст.428 ГК).

Как видно из содержания данной статьи по договору розничной купли-продажи с условием принятия товара в определенный договором срок продавец не вправе, после заключения договора, продать товар другому покупателю до окончания срока для принятия товара

покупателем вне зависимости от условий об оплате товара, так как рассматриваемая разновидность договора купли-продажи может содержать в себе любые условия, по оплате, какими могут быть предварительная оплата, оплата в момент принятия товара, продажа товара в кредит. Вместе с тем следует отметить, что по обычному договору розничной купли-продажи, как общее правило, имеет место совпадение момента заключения договора с моментом его исполнения. Такое совпадение служит предпосылкой перехода права собственности на товар от продавца к покупателю. При заключении договора розничной купли-продажи с условием о принятии покупателем товара в определенный договором срок, отсутствует совпадение момента заключения и использования договора. В связи с этим не происходит непосредственный переход право собственности на товар от продавца к покупателю, что предоставляет продавцу право реализовать товар любому другому лицу по причине нарушения покупателем условий договора о принятии товара в определенный договором срок. Такое нарушение условий договора, т.е. неявка покупателя или не совершение им иных необходимых действий, рассматривается продавцом в качестве отказа покупателя от исполнении договора (ч.2 ст.428 ГК).

При розничной торговле продавец не несет перед покупателем обязанности сохранения товара, право собственности на которого еще не перешло. В то же время поскольку договор заключен с условием о принятии покупателем товара в определенный договором срок, продавец обязан обеспечить сохранность этого товара в пределах этого срока. Для обеспечения сохранности товара продавец может нести затраты (расходы по хранению товара но складе до наступления срока передачи, принятию мер, предотвращающих порчу товара, по охране и т.п.). Дополнительные расходы продавца по обеспечению передачи товара покупателю в определенный договором розничной купли-продажи срок, включаются в цену товара. По общему правилу, продавец не вправе требовать от покупателя возмещения дополнительных расходов, если только иное не предусмотрено законодательством или договором (ч.3 ст.428 ГК).

Продажа товара по образцам (описанием, каталогам). Договор розничной купли-продажи между продавцом и покупателем может быть заключен по образцом (описанием, каталогам) товаров (ч.1 ст.429).

Продажа товаров по образцам или описанием – один из видов договора купли-продажи, характерной чертой которого является при-

обретение покупателем товара, аналогичного представленному ему образцу. Согласно установленным правилам, кроме возможности визуального ознакомления потребителя с товаром (в том числе путем демонстрации образцов в действии), продавец обязан обеспечить каждый образец (всех артикулов, марок и разновидностей) аннотацией с указанием наименования изготовителя, технических параметров и других характеристик потребительских свойств товара.

Договор купли-продажи товара по образцам может быть заключен на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, альбомов, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром при заключении такого договора. Ознакомление с образцом товаров может осуществляться покупателем как в демонстрационных торговых помещениях продавца, где выставляются образцы для ознакомления с ними, так и дистанционным способом, т.е. посредством каталогов и других средств ознакомления.

Исполнение договора продажи товара по образцу осуществляется в таком же порядке, что и договора купли-продажи с условием о доставке товара покупателю (ч.2 ст.429 ГК). Но в отличие от договора с условием доставки товара покупателю, место доставки товара не является существенным условием договора продажи товаров по образцам. Условие о доставке товара покупателю по договору купли-продажи товаров по образцам носит диспозитивный характер. Так, если иное не предусмотрено законодательством или договором, договор розничной купли-продажи товаров по образцам или договор купли-продажи, заключаемый дистанционным способом продажи товара, считается исполненным с момента доставки товара в место, указанное в договоре, а если место передачи товара таким договором не определено, с момента доставки товара по месту жительства покупателя-гражданина или месту нахождения покупателя – юридического лица.

По договору купли-продажи товаров по образцам покупатель до передачи ему товара вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора. Однако отказ от исполнения договора не освобождает покупателя от возмещения продавцу необходимых расходов, понесенных в связи с совершением действий по выполнению договора (ч.3 ст.429 ГК). В дополнение к правам покупателя в данной статье ГК Закон «О защите прав потребителей» наделяет потребителей-

граждан правом не только отказаться от товара в любое время до его передачи, но и в течение семи дней после передачи товара. Кроме того, в случае, если информация о порядке и сроках возврата товара ненадлежащего качества не была предусмотрена в письменной форме в момент доставки товара, покупатель-гражданин вправе отказаться от товара в течении трех месяцев с момента передачи товара. Закон «О защите прав потребителей» ограничивает права продавца на возмещение его расходов при возврате товара только расходами на обратную доставку от покупателя-гражданина возвращенного товара.

Продажа товара с использованием автоматов. В случаях, когда продажа товара производится с использованием автомата, владелец автомата обязан довести до покупателя информацию о продавце товара путем помещения на автомате или предоставления покупателю иным способом сведений о наименовании (фирменном наименовании) продавца, месте его нахождения, режима работы, а также о действиях, которые необходимо совершить покупателю для получения товара (ч.1 ст.430 ГК).

Как видно, в отношениях по продаже товара с использованием автомата принимают участие три лица: владелец автомата, продавец и покупатель. Все они взаимосвязаны между собой определенными правами и обязанностью. Владелец автомата обязан довести, а покупатель имеет право требовать информацию (сведений) о продавце, права и обязанности продавца и покупателя определяются договором, заключенным между ними. При этом законодательством предусмотрены особые правила заключения договора и, соответственно, особый порядок определения момента заключения договора при продаже товаров с использованием автоматов. В данном случае продавец не выдает никаких документов в подтверждение оплаты покупателем товара, договор считается заключенным с момента совершения покупателем действий, необходимых для получения товара (ч.2 ст.430 ГК). Следовательно, покупатель совершая конклюдентные действия выступает в качестве акцептанта по отношению продавца-оферента, предложившего товары на продажу путем использования автомата.

Если покупателю не предоставляется оплаченный товар, продавец обязан обеспечить немедленное предоставление покупателю товара или возвратить уплаченную им сумму. В случае неисполнения этой обязанности покупатель вправе потребовать от продавца возмещения причиненных убытков. Вместе с тем неполучение покупателем товара из автомата еще не свидетельствует о нарушении продавцом

своей обязанности передать товар, а может быть вызвано виной владельца автомата. В связи с этим меры ответственности применяются к продавцу только после отказа удовлетворить требования покупателя о незамедлительном предоставления товара или возвращения уплаченной суммы.

В тех случаях когда автомат используется для размена денег, приобретения знаков оплаты или обмена волюты, к отношениям, возникающим между продавцом и покупателем, применяются правила договора розничной купли-продажи, если иное не вытекает из существа обязательства (ч.4 ст.430 ГК).

Продажа товаров с условием о его доставке покупателю. В соответствии с договором розничной купли-продажи с условием о доставке товара покупателю на продавца возлагается обязанность по доставке товара в установленный срок в место, указанное покупателем, а если место доставки товара покупателем не указанно, - в место жительства гражданина или место нахождения юридического лица, являющегося покупателем (ч.1 ст.431 ГК). В отличие от продажи товара по образцам, где также предусматривается обязанность продавца по доставке товара, статья 431 ГК не содержит никаких исключений в вопросе об обязанности покупателя принять товар. Соответственно применяются общие положения о последствиях неисполнения покупателем этой обязанности (ст.417 ГК). Как видно, продажа с условием доставки является единственным случаем в договоре розничной купли-продажи, когда встает вопрос об обязанности покупателя принять товар.

Договор розничной купли-продажи с условием о доставке товара считается заключенным, а также исполненным с момента вручения товара покупателю. Обязанность продавца по вручению товара покупателю считается исполненной также при вручении товара любому лицу, предъявившему квитанцию или иной документ, свидетельствующий о заключении договора или об оформлении доставки товара (ч.2 ст.431 ГК). При этом следует учесть, что исполнение обязательства продавцом по вручению товара ненадлежащему лицу (например, представленная квитанция не является действительной, так как лицо, представившее квитанцию не управомочен покупателем и не имеет на это доверенности и т.д.), не освобождает его от надлежащего исполнения договора по отношению к покупателю, если только продавец не докажет, что предпринял все необходимые меры, вытекающие из требований (ст.240 ГК). Правило о моменте исполнения договора

розничной купли-продажи с условием о доставке товара сформулировано в ст.431 ГК диспозитивно, и иной порядок определения исполнения договора может быть предусмотрен законодательством, договором или вытекать из существа обязательства.

Условие договора розничной купли-продажи о сроке доставки товара является существенным, ибо на продавца возлагается обязанность доставить товар в срок, установленный покупателем. И в том случае, когда договором не определено время доставки товара, для вручения его покупателю, продавец не освобождается от исполнения обязанности, товар должен быть доставлен в разумный срок после получения требования покупателя.

Продажа товаров через комиссионную торговлю. Комиссионная торговля, как вид розничной купли-продажи, представляет продажу комиссионерами товаров, переданных им для реализации по договорам комиссии. Комиссионная торговля может осуществляться хозяйствующими субъектами: как юридическими, так и физическими лицами, зарегистрированными в качестве индивидуальных предпринимателей. Прием на комиссию товаров осуществляется от юридических и физических лиц и оформляется путем составления комиссионного соглашения (договор комиссии, квитанция, накладная и другие виды документов), подписываемого комиссионером и комитентом. Продажа товаров комиссионерами потребителям (неопределенному кругу лиц) осуществляется в соответствии с договором розничной купли-продажи, заключаемого между ними.

В соответствии с договором комиссии за комитентом (сдатчиком товара) сохраняется право собственности на товар, принятый на комиссию комиссионером (продавцом), до момента его продажи (передачи) покупателю. Комиссионер несет полную ответственность перед комитентом за утрату или повреждение товара, принятого на комиссию. Размер и порядок возмещения нанесенного комитенту ущерба определяются по соглашению сторон. По соглашению сторон в комиссионное соглашение могут быть включены дополнительные условия в соответствии с законодательством.

На комиссию, для продажи потребителям, принимаются все товары, за исключением товаров, не изъятых из гражданского оборота или запрещенных законодательством. Прием на комиссию отдельных видов товаров осуществляется только при наличии соответствующих документов. Например, продажа диких животных, частей их туш, продуктов жизнедеятельности, их производных, дикорастущих растений, а также товаров изготовленных из объектов животного и рас-

тительного мира (меховые, кожаные, швейные галантерейные, декоративные, сувенирные изделия, обувь, пищевые продукты, лекарственно-техническое сырье) в соответствии с Правилами розничной торговли, утвержденными КМ РУз от 13.02.2003 г., осуществляется при наличии соответствующих документов, подтверждающих законность добычи (заготовки) в соответствии с законодательством, а по объектам, не свойственным фауне и флоре Республики Узбекистан и товарам из них, - требуется еще и наличие разрешение на ввоз, выданного уполномоченным органом Республики Узбекистан.

Прием на комиссию и продажа предметов антиквариата допускается с условием соблюдения требований законодательства. Прием на комиссию и продажа продовольственных товаров, (за исключением сельскохозяйственной продукции), сдатчиками которых являются физические лица, допускается при наличии у этих лиц соответствующих документов на занятие предпринимательской деятельностью. Не могут быть приняты на комиссию товары, не подлежащие возврату или обмену на аналогичный товар других: размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации; товары для профилактики и лечения заболеваний в домашних условиях; предметы личной гигиены, парфюмерно-косметические товары, изделия швейные и трикотажно-бельевые, изделия чулочно-носочные, изделия и материалы, контактирующие с пищевыми продуктами, в том числе для разового использования, бывшие в употреблении, товары бытовой химии, лекарственные средства.

Условие о цене товаров, принимаемых на комиссию для продажи потребителям, и вознаграждение комиссионера за оказываемые услуги определяются соглашением договора комиссии. Переоценка, не проданного в течение определенного времени товара, производиться комиссионером исходя из условий комиссионного договора. Переоценка товаров может осуществляться и без вызова комитента, когда на это его согласие предусмотрено договором. Деньги за проданный товар выплачиваются комитенту – физическому лицу при предъявлении комиссионного договора и гражданского паспорта по расходно-кассовому ордеру. Выплата денег за проданный товар, а также возврата непроданного товара могут быть произведены комиссионером лицу, уполномоченному комитентом, по предъявлении доверенности, оформленной в установленном порядке, и документа, подтверждающего заключение договора комиссии.

Для отдельных видов товаров установлен особый порядок реализации через комиссионную торговлю. Так, товары, бывшие в упот-

реблении, а также товары, подлежащие реализации в установленном законодательством порядке (имущество, подлежащее обращению в доход государства; товары, перешедшие по праву наследования государству; бесхозяйное имущество; имущество, изъятое у граждан в возмещение причиненного ущерба во исполнение приговоров и решений судов; и т.д.) реализуются только через специализированные объекты, осуществляющие такую комиссионную торговлю. Товары, приобретенные через эти объекты обратно от покупателей не принимаются, за исключением товаров с дефектами, не обнаруженными при их приеме на реализацию, и если они возвращаются не позднее двух рабочих дней после покупки.

Товары, в отношении которых должна быть представлена информация о подтверждении соответствия товара установленным требованиям, сроках годности или сроках службы, принимаются на комиссию и реализуются только при наличии такой информации. При продажи бывших в употреблении товаров, имеющих не истекший гарантийный срок, покупателю передаются полученный от комитента гарантийный талон, паспорт, сервисная книжка или другой документ, подтверждающий право покупателя на использование оставшегося срока гарантии.

Согласно Закону «О защите прав потребителей» в отношении товара, купленного в комиссионном магазине и имеющего недостатки, требования о безвозмездном устранении недостатков или о возмещении расходов на их исправление, а также о замене на товар аналогичной марки (модели, артикула) могут быть удовлетворены лишь с согласия продавца (сдатчика товара). В отношении других требований действует обязанность продавца (сдатчика) их удовлетворить. При этом на технические сложные товары, купленные в комиссионном магазине, также распространяется правило о необходимости наличья существенного недостатка, для предъявления требований о замене товара, или расторжении договора. Поскольку комиссионер согласно ст.832 ГК совершает сделки от своего имени, приобретает права и становится обязанным по сделке с третьим лицами (покупателями), то на него, естественно, ложатся все неблагоприятные последствия приемки и продажи товаров с недостатками. В случае удовлетворения требований потребителя об уменьшении покупной цены комиссионер не вправе, если это не оговорено в договоре комиссии, относить сумму уценки на комитента. Комиссионер не вправе также в этом случае требовать от покупателя возвратить куплен-

ный товар для возврата его комитенту. По смыслу Закона «О защите прав потребителей» комиссионер вправе с согласия продавца (комитента) заменить товар с недостатками на такой же товар другой марки, если он имеется в продажи, и произвести соответствующий перерасчет цены. Это требует от комиссионера быть более внимательным к качеству товаров, принимаемых на комиссию, и согласовывать со сдатчиком (комитентом) последствия удовлетворения требований покупателя при заключении договора комиссии, то есть указать что, если товар окажется недоброкачественной, уценки и убытки относятся на счет комитента (сдатчика товара).

Согласно Правилам о розничной торговли от 13.02.2003 г. товары со скрытыми недостатками, не обнаруженными при их приеме на реализацию и выявленными до продажи (передачи) покупателю, снимаются с реализации и подлежат возврату комитенту, если не доказано, что недостатки возникли по вине комиссионера, без оплаты расходов комиссионера по хранению товаров. Комитент вправе в любое время отказаться от исполнения комиссионного договора, отменив данное комиссионеру поручение. Комиссионер вправе требовать возмещения убытков, вызванных отменой поручения. Комитент обязан в срок, установленный договором комиссии, а если такой срок не установлен, незамедлительно распорядиться своим находящимся в введении комиссионера имуществом. Если комитент не выполнит эту обязанность, комиссионер вправе сдать товар на хранение за счет комитента либо продать его по возможно более выгодной для комитента цене. Требования комитента, связанные с ненадлежащем исполнением договора комиссии, могут быть предъявлены комиссионеру в течение 30 дней со дня выплаты комитенту денег за проданный товар либо возврата ему не проданного товара, если соглашением сторон не установлен иной срок.

Регулирование отношений по розничной купли-продажи, наряду с ГК РУз, Закона «О защите прав потребителей» 1996 года, осуществляется также соответствующими постановлениями Правительства Республики Узбекистан, к числу которых относятся: Постановление КМ РУз 26 ноября 2002 г. «О мерах по упорядочению регистрации и осуществления торговой деятельности юридическими и физическими лицами» и утвержденное этим Постановлением.

Положение о порядке регистрации и осуществления оптовой и розничной торговой деятельности № 407; Постановление КМ РУз 13 февраля 2003 г. № 75 «Об утверждении правил розничной и реализа-

ции продукции (услуг) общественного питания в Республике Узбекистан». В указанные постановления КМ РУз внесены изменения и дополнения постановлениями КМ РУз от 15.05.2003 г. № 217; от 26.12.2003 г. № 572; от 16.06.2004 г. № 288; от 12.08.2005 г. № 196; от 06.10.2005 г. № 222; от 22.05.2006 г. № 92; от 14.09.2006 г. №194; от 27.04.2007 г. № 85.

В настоящее время особенности продажи следующих отдельных видов продовольственных и непродовольственных товаров урегулированы правилами розничной торговли в Республике Узбекистан: розничной торговли алкогольными напитками; розничной торговли плодоовощными товарами; розничной торговли изделиями из драгоценных металлов и драгоценных камней; розничной продажи новых автомототранспортных средств; комиссионная торговля; продажа текстильных, трикотажных, швейных, меховых товаров и обуви; продажа технически сложных товаров бытового назначения; продажа парфюмерно-косметических товаров; продажа животных и растений; продажа пестицидов и агрохимикатов; продажа лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения.

§ 3. Договор поставки

Договор поставки товаров. Прежде, т.е. до перехода от плановой системы производства и распределения продукции к свободным рыночным отношениям, понятие договора поставки определялось как договор, заключаемый на основе социалистической формы собственности с участием только предприятий и организаций. В условиях рыночных отношений договор поставки по своей природе, содержанию и назначению существенно отличается от прежнего договора. Теперь экономическую основу договора поставки на равных началах составляют все формы (частной и публичной) собственности и в его заключении могут принимать участие и юридические и физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность. Все это позволяет определить понятие договора в новом контексте.

Понятие и значение договора поставки. По договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в других целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием, а покупатель обязуется принять товары и оплатить их (ст.437 ГК).

Договор поставки, как особый вид договора купли-продажи товаров, опосредствует отношения по оптовой торговле между профессиональными продавцами и покупателями, занимающихся предпринимательской деятельностью в сфере рыночной экономики. Договор поставки двусторонний, возмездный и консенсуальный. Двусторонность заключается в том, что каждый из его сторон имеет права и обязанности по договору. Возмездность предполагает получение каждой из сторон от своего контрагента определенной компенсации, ради которой заключен договор. Передача товара продавцом покупателю, в соответствии с договором поставки, производится с условием оплаты его стоимости. По причине консенсуальности договор поставки вступает в силу с момента достижения сторонами обоюдного согласия. В связи с этим один из существенных признаков договора поставки является несовпадение момента заключения с моментом его исполнения.

Договору поставки присущи некоторые, свойственные ему признаки, которые сводятся к следующему:

во-первых, договор поставки опосредствует экономические отношения по возмездной передаче товарной продукции в сфере предпринимательской деятельности, что определяет содержание прав и обязанностей по данному договору. Правовым результатом исполнения обязанностей сторон является здесь переход от поставщика к покупателю права собственности или права оперативного управления на отчуждаемое имущество;

во-вторых, сторонами в договоре поставки в качестве продавца и покупателя товаров могу быть юридические и физические лица, являющиеся предпринимателями;

в третьих, передача товаров продавцом (поставщиком) покупателю должна осуществляться в обусловленный договором срок или сроки. Применительно к договору поставки срок (сроки) передачи товаров приобретает характер существенного условия договора. Как правило, отношения между сторонами договора продолжаются длительное время. Обязательства, вытекающие из договора поставки, могут использоваться в период действия договора с разделением на несколько частей. Во многих случаях договор поставки заключается на один хозяйственный год, на срок более одного года (долгосрочный договор) или на один срок, необходимый для изготовления и передачи продукции;

в четвертых, по договору поставки подлежат передаче не любые, а только производимые или закупаемые поставщиком товары. Таким

образом, в качестве поставщика выступает коммерческая организация, специализирующаяся на производстве соответствующих товаров либо профессионально занимающаяся их закупками;

в пятах, имеет существенное значение, для какой цели покупателем приобретаются товары у поставщика, ибо договором поставки признается только такой, в силу которого покупателю передаются товары для их использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным и иным подобным использованием. Подобное определение назначения товара, являющегося предметом договора поставки, дает основание предлагать, что в качестве покупателя по договору могут выступать юридические и физические лица, намеривающиеся использовать товар в целях предпринимательства.

Договор поставки с учетом присущих ему, вышеприведенных признаков **отличается от обычного договора купли-продажи, так**:

- если сторонами договора поставки могут быть только те лица (физические и юридические), прошедшие государственную регистрацию в качестве предпринимателя, то сторонами договора купли-продажи могут быть любое лицо в зависимости от наличия правоспособности и дееспособности, а также статуса юридического лица;

- если по договору поставки товар, передаваемый поставщиком покупателю, должен использоваться в целях ведения предпринимательской деятельности, в то время как по договору купли-продажи, цель использования приобретаемого товара не имеет значения;

- если взаимоотношения сторон по договору поставки могут носить длительный характер, в зависимости от срока заключения договора, в то время как отношения между продавцом и покупателем могут быть разовыми;

- если исполнение обязательства по договору поставки в большинстве случаев не совпадает с моментом заключения договора, в то время как по договору купли-продажи имеет место такое совпадение.

Разграничения договора купли-продажи, с одной стороны, и договора поставки, с другой стороны, имеет большое практическое значение, поскольку содержание, порядок использования и ответственность за нарушение этих договоров различны. Например, при неисполнении стороной своих обязанностей неустойка, применяемая по договору поставки как форма гражданско-правовой ответственности, **не может быть** взыскана за нарушение условий договора купли-продажи.

Между договором поставки и договором купли-продажи много общего, вместе с тем каждый из них обладает присущими ему особенностями. Договор купли-продажи применяется во всех областях отношений по товарообороту. Он составляет экономическое содержание различных форм договорных отношений по переводу имущества от одного собственника к другому или от оперативного управления одного государственного предприятия к другому. В этом отношений и договор поставки, договор контрактации и договор энергоснабжения по своему экономическому содержанию являются договорами купли-продажи, но купли-продажи особого рода, и применяются в различных сферах социально-экономических отношений. Все другие отношения по товарообороту, регулирование которых не облечено в специальные договорные формы, регламентируются посредством норм о договоре купли-продажи. Вместе с тем применение договора поставки, как своеобразный правовой формы имущественных отношений в сфере предпринимательской деятельности, предусмотрено непосредственно в самом законодательном акте.

Единство экономического содержания договора купли-продажи и договора поставки связанно прежде всего с товарно-денежным характером отношений, регулируемых посредством этих договоров.

Имущественные отношения в сфере товарооборота имеют единый родовой признак товарного производства проявляется в форме купли-продажи и поставки товаров, закупки сельхозпродуктов, мены, опосредствующих соответствующими договорами. Купля-продажа, как общий признак имущественных отношений в сфере предпринимательства, является способом возмездной передачи имущества в условиях товарного производства. Единства родового признака различных форм купли-продажи (розничная торговля, поставка продукции, закупка сельхозпродуктов и т.п.) определяется тем, что в едином товарном обращении участвуют и средства производства, и предметы потребления. В процессе обращения товар переходит из сферы обращения в сферу потребления, чтобы послужить здесь жизненным средством или средством производства. Единство экономического содержания договоров, в области товарооборота, дает основания для того, чтобы рассматривать договор поставки как разновидность договора купли-продажи между субъектами предпринимательской деятельности и определять его как оптовый договор купли-продажи товаров, заключаемый на длительный срок, предусматривающий последовательную передачу продавцом товаров покупателю отдельны-

договора поставки, но не принявшая мер к согласованию условий договора и не уведомившая другую сторону об отказе от заключения договора в тридцатидневный срок, обязана возместить убытки, вызванные уклонением от согласования условий договора.

Определение срока действия заключенного договора поставки является его существенным условием. Согласно общему правилу, договор поставки может быть заключен на один год, на срок более одного года (долгосрочный договор) или на иной срок, предусмотренный соглашением сторон.

Если в договоре поставки срок его действия не определен, договор признается заключенным на один год. Если в долгосрочном договоре количество подлежащих поставке товаров или иные условия договора определены на год или на более продолжительный срок, то в договоре должен быть установлен порядок согласования этих условий сторонами на последующие периоды до окончания срока действия договора. При отсутствии в договоре такого порядка договор признается заключенным соответственно на один год или на срок, на который согласованны условия договора. При отказе или уклонении одной из сторон долгосрочного договора от согласования количества товаров, подлежащих поставке, или иных условий договора на последующие периоды в порядке, установленном договором, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием об определении условий поставки товаров на соответствующие периоды либо о расторжении договора.

Исполнение договора поставки. Исполнение обязанности определяется соглашением сторон о периодах поставки товара. Договор поставки обычно рассчитан на длительный срок исполнения. Стороны могут прийти к соглашению о поставке продукции определенными партиями (частями) в течение срока действия договора либо о поставке сразу всей продукции. Если сторонами предусмотрена поставка товаров в течение срока действия договора отдельными партиями и сроки поставки отдельных партий (периоды поставки) в нем не определены, то товары должны поставляться равномерными партиями по месяцам. Кроме того, в договоре может быть установлен график поставки товаров: декадный, суточный, часовой и т.п.

Досрочная поставка товаров может производиться с согласия покупателя. Из существенного характера условия о сроке в договоре поставки вытекает правило о невозможности досрочной поставки товаров без согласия покупателя. В то же время товары, поставленные

досрочно и принятые покупателем, засчитываются в счет количества товаров, подлежащих поставке в следующем периоде. В случае, если товар поставлен досрочно, а покупатель не давал на то согласия, то в соответствии со сложившейся практикой такие товары принимаются покупателем на ответственное хранение (ст.447 ГК). Покупатель обязан обеспечить сохранность этого товара и незамедлительно уведомить поставщика. Поставщик обязан вывезти товар, принятый покупателем (получателем) на ответственное хранение, или распорядиться им в разумный срок. В случае если поставщик в этот срок не распорядится товаром, покупатель вправе реализовать товар или возвратить его поставщику за счет поставщика. При этом необходимые расходы, понесенные покупателем (получателем) в связи с принятием товара на ответственное хранение, реализацией товара или его возврата продавцу, подлежат возмещению поставщиком. Вырученная от реализации товара сумма передается поставщику, за вычетом причитающихся покупателю расходов. Стороны, кроме того, должны условиться о порядке поставки товаров. Поставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки (передачи) товаров покупателю по договору или лицу, указанному в договоре в качестве покупателя. В случае, когда договором поставки предусмотрено право покупателя давать поставщику указания об отгрузке товаров получателям (отгрузочные разнарядки), отгрузка (передача) товаров осуществляется поставщиком получателям, указанным в отгрузочной разнарядке. Содержание отгрузочной разнарядки и срок ее направления покупателем поставщику определяются договором поставки. Если срок направления отгрузочной разнарядки договором не предусмотрен, она должна быть направлена поставщику не позднее, чем за тридцать дней до наступления периода поставки. Непредставление покупателем отгрузочной разнарядки в установленный срок дает поставщику право либо отказаться от исполнения договора поставки, либо потребовать от покупателя оплаты товаров. Кроме того, поставщик вправе потребовать возмещения убытков, причиненных в связи с не предоставлением отгрузочной разнарядки.

Доставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки их транспортом, предусмотренным договором поставки и на определенных им условиях. Если в договоре поставки не определено каким видом транспорта или на каких условиях осуществляется доставка, право выбора вида транспорта или определения условий доставки товара принадлежит поставщику, поскольку иное не вытекает из законодательства, существа обязательства или обычаев делового оборота.

договора поставки, но не принявшая мер к согласованию условий договора и не уведомившая другую сторону об отказе от заключения договора в тридцатидневный срок, обязана возместить убытки, вызванные уклонением от согласования условий договора.

Определение срока действия заключенного договора поставки является его существенным условием. Согласно общему правилу, договор поставки может быть заключен на один год, на срок более одного года (долгосрочный договор) или на иной срок, предусмотренный соглашением сторон.

Если в договоре поставки срок его действия не определен, договор признается заключенным на один год. Если в долгосрочном договоре количество подлежащих поставке товаров или иные условия договора определены на год или на более продолжительный срок, то в договоре должен быть установлен порядок согласования этих условий сторонами на последующие периоды до окончания срока действия договора. При отсутствии в договоре такого порядка договор признается заключенным соответственно на один год или на срок, на который согласованны условия договора. При отказе или уклонении одной из сторон долгосрочного договора от согласования количества товаров, подлежащих поставке, или иных условий договора на последующие периоды в порядке, установленном договором, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием об определении условий поставки товаров на соответствующие периоды либо о расторжении договора.

Исполнение договора поставки. Исполнение обязанности определяется соглашением сторон о периодах поставки товара. Договор поставки обычно рассчитан на длительный срок исполнения. Стороны могут прийти к соглашению о поставке продукции определенными партиями (частями) в течение срока действия договора либо о поставке сразу всей продукции. Если сторонами предусмотрена поставка товаров в течение срока действия договора отдельными партиями и сроки поставки отдельных партий (периоды поставки) в нем не определены, то товары должны поставляться равномерными партиями по месяцам. Кроме того, в договоре может быть установлен график поставки товаров: декадный, суточный, часовой и т.п.

Досрочная поставка товаров может производиться с согласия покупателя. Из существенного характера условия о сроке в договоре поставки вытекает правило о невозможности досрочной поставки товаров без согласия покупателя. В то же время товары, поставленные

досрочно и принятые покупателем, засчитываются в счет количества товаров, подлежащих поставке в следующем периоде. В случае, если товар поставлен досрочно, а покупатель не давал на то согласия, то в соответствии со сложившейся практикой такие товары принимаются покупателем на ответственное хранение (ст.447 ГК). Покупатель обязан обеспечить сохранность этого товара и незамедлительно уведомить поставщика. Поставщик обязан вывезти товар, принятый покупателем (получателем) на ответственное хранение, или распорядиться им в разумный срок. В случае если поставщик в этот срок не распорядится товаром, покупатель вправе реализовать товар или возвратить его поставщику за счет поставщика. При этом необходимые расходы, понесенные покупателем (получателем) в связи с принятием товара на ответственное хранение, реализацией товара или его возврата продавцу, подлежат возмещению поставщиком. Вырученная от реализации товара сумма передается поставщику, за вычетом причитающихся покупателю расходов. Стороны, кроме того, должны условиться о порядке поставки товаров. Поставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки (передачи) товаров покупателю по договору или лицу, указанному в договоре в качестве покупателя. В случае, когда договором поставки предусмотрено право покупателя давать поставщику указания об отгрузке товаров получателям (отгрузочные разнарядки), отгрузка (передача) товаров осуществляется поставщиком получателям, указанным в отгрузочной разнарядке. Содержание отгрузочной разнарядки и срок ее направления покупателем поставщику определяются договором поставки. Если срок направления отгрузочной разнарядки договором не предусмотрен, она должна быть направлена поставщику не позднее, чем за тридцать дней до наступления периода поставки. Непредставление покупателем отгрузочной разнарядки в установленный срок дает поставщику право либо отказаться от исполнения договора поставки, либо потребовать от покупателя оплаты товаров. Кроме того, поставщик вправе потребовать возмещения убытков, причиненных в связи с не предоставлением отгрузочной разнарядки.

Доставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки их транспортом, предусмотренным договором поставки и на определенных им условиях. Если в договоре поставки не определено каким видом транспорта или на каких условиях осуществляется доставка, право выбора вида транспорта или определения условий доставки товара принадлежит поставщику, поскольку иное не вытекает из законодательства, существа обязательства или обычаев делового оборота.

Товар должен быть передан покупателю в установленный срок. Покупатель вправе, уведомив поставщика, отказаться от принятия товаров, поставка которых просрочена, если иное не предусмотрено договором. Но покупатель обязан принять и оплатить товары, поставленные до получения поставщиком уведомления.

Предметом договора поставки является продукция, пригодная для использования в целях предпринимательства, т.е. поставляемая для производства или перепродажи. Главное требование к предмету договора поставки – это обороноспособность продукции.

При заключении договора поставки договор заключается в отношении продукции, которая подлежит передаче в последующем. Иными словами, между заключением договора и его исполнением проходит определенный временной промежуток.

Договором поставки может быть предусмотрено получение товаров покупателем (получателем) в месте нахождения поставщика (выборка товаров). Если договором предусмотрена выборка товаров в месте нахождения поставщика, покупатель (получатель) должен осмотреть передаваемые ему товары в месте их передачи. При выявлении несоответствия товаров договору, покупатель вправе отказаться от их получения. Не выборка покупателем (получателем) товаров, в установленный договором поставки срок, а при его отсутствии – в разумный срок после получения уведомления поставщика о готовности товаров, дает поставщику право отказаться от исполнения договора либо потребовать от покупателя оплаты товаров.

Покупатель (получатель) обязан совершить все необходимые действия, обеспечивающие принятие товаров, поставленных в соответствии с договором. Принятый покупателем (получателем) товар должен быть им осмотрен в срок, определенный законодательством, договором поставки или обычаями делового оборота. Покупатель (получатель) обязан в этот же срок проверить количество и качество принятых товаров в порядке, установленным законодательством, договором поставки или обычаями делового оборота, и о выявленных несоответствиях или недостатках товаров незамедлительно письменно уведомить поставщика. В случае получения поставленных товаров от транспортной организации покупатель (получатель) обязан проверить соответствие товаров сведениям, указанным в транспортных и сопроводительных документах, а также принять эти товары от транспортной организации с соблюдением установленных правил.

Содержание договора поставки. Содержание договора поставки составляют его условия, а также права и обязанности его сторон.

Обязанности поставщика заключаются в передаче покупателю товара со всеми необходимыми принадлежностями и документами, в согласованном количестве, ассортименте и комплекте, соответствующего качества, не обремененного правами третьих лиц и в надлежащей упаковке и (или) таре.

Поставщик обязан передать покупателю установленное договором количество товаров. Способы определения количества товара в договоре поставки в целом аналогичны общим правилам о купле-продаже. Существенное значение для заключения договора поставки имеет сведение о количестве поставляемого товара, определяемое по соглашению сторон исходя из потребностей покупателя и с учетом производственных или иных возможностей поставщика. Количество товара, подлежащего передаче покупателю, определяется в соответствующих единицах измерения: мерами веса, длины, площади, в штуках и (в зависимости от специфики товара) или в денежном выражении. Условия о количестве товаров имеет особое значение для долгосрочных договоров поставки, когда количество подлежащих поставке товаров определяется на первый год или на менее продолжительный период. В связи с этим в договоре должен быть установлен порядок согласования количества подлежащих поставке товаров на последующие периоды.

Количество товаров при каждом периоде их поставки (передачи, отгрузки) должно соответствовать условиям договора. Поставщик, допустивший недопоставку товаров в одном периоде поставки, обязан восполнить недопоставленное количество товаров в следующем периоде (периодах) в пределах срока действия договора поставки, если иное не предусмотрено договором. По долгосрочному же договору количество товаров, недопоставленное поставщиком в отдельном периоде поставки, подлежать восполнению в следующем периоде (периодах) в пределах того года, в котором допущена недопоставка товаров, если иное не предусмотрено договором поставки.

В случае, когда товары отгружаются нескольким получателям, указанным в договоре поставки или в отгрузочной разнарядке покупателя, товары, поставленные одному получателю сверх количества, предусмотренного в договоре или отгрузочной разнарядке, не засчитываются в покрытие недопоставки другим получателям и подлежат восполнению поставщиком, если иное не предусмотрено в договоре.

Нарушение поставщиком условия о количестве товара (т.е. просрочка или недопоставка) дает покупателю право:

- уведомив поставщика, отказаться от принятия просроченных товаров. Однако товары, поставленные до получения поставщиком до уведомления, он все же обязан принять и оплатить (ст.444 ГК).

- приобрести недопоставленные товары у других лиц с отнесением на поставщика всех необходимых и разумных расходов по их приобретению (ст.453 ГК). Последняя норма является новшеством в отечественном законодательстве, регулирующим отношения по поставке товаров. Договором может предусматриваться неустойка за недопоставку или просрочку поставки товаров, порядок уплаты которой определен ст.454 ГК.

Условие об ассортименте товаров определяется применительно к случаю восполнения недопоставки. Согласно ст.445 ГК ассортимент товаров, недопоставка которых подлежит восполнению, определяется соглашением сторон. При отсутствии такого соглашения поставщик обязан восполнить недопоставленное количество товаров в ассортименте, установленном для того периода, в котором допущена недопоставка. Поставка товаров одного наименования в большем количестве, чем предусмотрено договором поставки, не засчитывается в покрытие недопоставки товаров другого наименования, входящих в тот же ассортимент, и подлежит восполнению, кроме случаев, когда такая поставка произведена с предварительного письменного согласия покупателя.

При поставке имеет значение соответствие поставляемого товара обязательным требованиям к качеству, установленным законодательными актами (ч.5 ст.402 ГК). Поставщик обязан передать покупателю товар, качество которого соответствует договору поставки. При отсутствии в договоре поставки условий о качестве товара поставщик обязан передать покупателю товар, пригодный для предназначенных целей. Если поставщик при заключении договора был поставлен покупателем в известность о конкретных целях приобретения товара, поставщик обязан передать покупателю товар, пригодный для использования в соответствии с этими целями. При поставке товара по образцу и (или) по описанию поставщик обязан передать покупателю товар, который соответствует образцу и (или) описанию.

Если в соответствии с установленным, законом порядком предусмотрены обязательные требования к качеству поставляемого товара, то поставщик, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязан передать покупателю товар, соответствующий этим обяза-

тельным требованиям. По соглашению между поставщиком и покупателем может быть передан товар, соответствующий повышенным требованиям к качеству по сравнению с обязательными требованиями, установленными в предусмотренном законом порядке.

Немаловажное значение для поставки имеет условие о комплектности и комплекте. В законодательстве нет установившегося определения понятия о комплектности. Но как вытекает из положений ст.411 ГК, можно предположить, что комплектность есть договорное условие, определяемое соглашением сторон, означающее единство отдельных составляющих поставляемого товара как законченного изделия. В случае, когда договором не определена комплектность товара, поставщик обязан передать покупателю товар, комплектность которого определяется обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Под комплектом товаров (ст.412 ГК) понимается согласованный сторонами набор отдельных товаров, не обусловленный единством их применения (комплект кухонной посуды и т.п.).

Нарушение поставщиком условия договора о комплектности, также как о передаче товара в комплекте, влечет за собой одинаковые правовые последствия (ст.413 ГК). Получатель (покупатель), которому поставлены товары с нарушением условий договора поставки, требований законодательных актов, либо обычно предъявляемых требований к комплектности, вправе предъявить поставщику требования, предусмотренные при обычной купли-продажи товаров.

В договорных отношениях, по поставкам товаров, важное значение имеют и условия о таре и упаковке. Тара и упаковка товара должны соответствовать требованиям стандартов и технических условий, способствовать сохранности продукции и товаров при транспортировке. Поставщик обязан затаривать или упаковывать товары, продукцию обычным для таких товаров, продукции способами, которые являются надлежащими для сохранения и защиты данного вида товара. С получением товара, если иное не предусмотрено договором поставки, покупатель (получатель) обязан возвратить поставщику многооборотную тару и средства пакетирования, в которых поступил товар, в порядке и в сроки, установленные законодательством. Прочая тара и упаковка подлежат возврату поставщику лишь в случаях, предусмотренных договором (ст.450 ГК).

Основные обязательства покупателя по договору поставки заключаются в принятии товара и его оплаты. Обязанность принять то-

вар (ст.446) непосредственно связана с осуществлением покупателем необходимых действий, обеспечивающих принятие товаров, поставленных в соответствии с договором. В то же время принятый покупателем (получателем) товар должен быть им осмотрен в срок, определенный законодательством, договором поставки или обычаями делового оборота. Покупатель (получатель) обязан в этот же срок проверить количество и качество принятых товаров в порядке, установленным законодательством, договором поставки или обычаями делового оборота, и о выявленных недостатках и несоответствиях товаров незамедлительно, письменно уведомить поставщика. В случае получения поставляемых товаров от транспортной организации, покупатель (получатель) обязан проверить соответствие товаров сведениям, указанным в транспортных и сопроводительных документах, а также принять эти товары от транспортной организации с соблюдением установленных правил.

Оплата поставляемых товаров является одним из существенных условий договора поставки. Покупатель (получатель) обязан оплачивать поставляемые товары с соблюдением порядка и формы расчетов, предусмотренных договором. Если соглашением сторон, порядок и форма расчетов не определены, то расчеты осуществляются платежными поручениями. В случае, когда в договоре предусмотрена поставка товаров отдельными частями, входящими в комплект, то оплата товаров покупателем производится после отгрузки (выборки) последней части, входящий в комплект, если иное не предусмотрено договором. Если покупатель перепоручил оплату полученного товара, он продолжает нести соответствующую обязанность перед поставщиком. Поэтому, в случае неоплаты товаров третьим лицом, поставщик вправе предъявить соответствующее требование к покупателю по договору.

Оплата за поставленный товар должна производиться в сроки, согласованные сторонами договора поставки. Если договором поставки предусмотрено, что оплата товаров осуществляется получателем (плательщиком), и последний неосновательно отказался от оплаты либо не произвел оплату товаров в установленный договором срок, поставщик вправе потребовать от покупателя оплаты поставленных товаров (ч.3 ст.449 ГК).

Ответственность по договору поставки. В случае нарушения условий договора поставки, стороны несут ответственность в установленном порядке. То есть, причиненные убытки и неустойка взыскиваются согласно положениям закона или договора. По общему

правилу при нарушении условий договора сторонами поставки, с них взыскивается неустойка, переводимая в счет убытков, т.е. убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой. В случае просрочки исполнения денежного обязательства наступает ответственность за неисполнение денежного обязательства в порядке ст.327 ГК.

Поставщик несет ответственность за нарушение условий договора в случаях:

несвоевременной поставки продукции;

поставки продукции меньшего количества;

поставки некачественного или некомплектного товара.

Продукция должна быть поставлена в сроки, указанные договором поставки. В случае просрочки поставки продукции, если законом или договором не предусмотрен иной порядок, с поставщика взыскивается неустойка в определенной сумме за каждый день просрочки вплоть до неисполнения им обязательства.

Поставщик обязан поставить комплектный товар в количестве и ассортименте, предусмотренном договором. Недопоставка продукции влечет обязанность допоставки или доукомплектования товара поставщиком, при этом поставщик не освобождается от обязанности возместить причиненные убытки. Согласно ст.453 ГК, исчисление расходов покупателя на приобретение товаров у других лиц в случаях их недопоставки поставщиком или невыполнения требований покупателя об устранении недостатков товаров либо о доукомплектовании товаров производится по правилам, предусмотренными ч.1 ст.456 ГК. Покупатель вправе отказаться от оплаты товаров не надлежащего качества и некомплектных товаров, либо их замены.

Если поставщик поставил товар ненадлежащего качества или некомплектный товар, покупатель вправе выставить следующие требования:

замены на товар соответствующего качества той же марки;

замены на товар необходимого качества иной марки при соответствующем перерасчете цены товара;

безвозмездного устранения недостатков товара либо покрытия расходов за самостоятельное их устранение;

соразмерного уменьшения цены;

расторжения договора с возмещением причиненных убытков.

В случае, когда поставщик, получивший уведомление покупателя о недостатках поставленных товаров, без промедления заменит поставленные товары товарами надлежащего качества, указанные выше требования покупателя теряют свое значение.

Покупатель, осуществляющий продажу поставленных ему товаров в розницу, вправе требовать замены в разумный срок товара ненадлежащего качества, возвращенного потребителем, если иное не предусмотрено договором поставки.

Покупатель, которому поставлены товары с нарушением условий договора поставки, требований законодательства либо обычно предъявляемых требований к комплектности, вправе по своему усмотрению предъявить поставщику требования:

о возврате соразмерной суммы;

о доукомплектовании товаров либо замене их комплектными товарами.

Покупатель несет ответственность в случае:

неуплаты цены товара в срок;

необоснованного непринятия товара;

невозврата тары и упаковки в установленный срок.

Если в договоре определен срок оплаты и покупатель необоснованно отказывается оплатить товар, либо не производит оплату в указанный срок, поставщик вправе потребовать у покупателя оплаты поставленного товара.

В случае необоснованного уклонения покупателем принятия товара, также наступает ответственность в форме возложения на него обязанности по оплате поставленного товара. За невозврат тары и упаковки в срок, покупатель, также несет ответственность в порядке, определенном договором или законом.

Момент исполнения обязательств имеет важное значение при определении выполнения условий договора. А именно договор считается исполненным поставщиком:

после проведения соответствующей проверки товара и его оплаты покупателем, если договором предусмотрена обязанность принятия товара в месте нахождения поставщика;

после передачи продукции поставщиком транспортной организации, если договором предусмотрена поставка товаров от транспортной организации.

После наступления указанных обстоятельств, т.е. по исполнении договора, у покупателя возникает право собственности на поставленную продукцию.

Ответственность за нарушение условий договора поставки предусмотрена не только в ГК, но также в ст.ст.24-35 Закона «О договорно-правовой базе деятельности хозяйствующих субъектов».

Согласно Закону «О договорно-правовой базе деятельности хозяйствующих субъектов», в случае просрочки поставки, недопоставки товаров, поставщик уплачивает покупателю пеню в размере 0,5 процента неисполненной части обязательства за каждый день просрочки, но при этом общая сумма пени не должна превышать 50 процентов стоимости недопоставленных товаров.

Если поставленные товары не соответствуют законодательству или условиям договора, покупатель вправе взыскать с поставщика штраф в размере 20 процентов стоимости товаров надлежащего качества, ассортимента и сортности (штраф взыскивается в без акцептном порядке).

В случае поставки некомплектных товаров, покупатель может потребовать доукомплектования товаров, а поставщик обязан доукомплектовать товары или уплатить покупателю штраф в размере 20 процентов стоимости некомплектных товаров, включая стоимость недостающих частей, в пятнадцатидневный срок с момента получения требования покупателя.

За поставку немаркированных, либо ненадлежаще маркированных товаров, а также товаров без тары или упаковки, либо в ненадлежащей таре или упаковке, поставщик уплачивает покупателю штраф в размере 5 процентов стоимости таких товаров. Кроме того, покупатель вправе потребовать у поставщика упаковки, либо затаривания товаров.

В случае неиспользования аккредитива, выставленного по требованию поставщика, в течение срока его действия, поставщик уплачивает покупателю штраф в размере 5 процентов неиспользованной суммы аккредитива.

За не отправку, в установленный срок, копии платежного или товарно-транспортного документа на отгруженные товары или непредоставление иной информации об отгрузке товаров, поставщик уплачивает покупателю штраф в размере 1 процента стоимости поставляемого товара за каждый случай непредоставления информации.

За неосновательный отказ от получения товаров, при доставке их поставщиком, в установленный договором срок (период) поставки, покупатель уплачивает поставщику штраф в размере 5 процентов (по скоропортящимся товарам в размере 10 процентов) стоимости не полученных в срок товаров.

За неосновательный полный или частичный отказ от акцепта платежного требования, а также за уклонение от оплаты товаров при других формах расчетов, покупатель уплачивает поставщику штраф и

размере 15 процентов суммы, от уплаты которой он отказался или уклонился.

При несвоевременной оплате поставленных товаров, покупатель уплачивает поставщику пеню в размере 0,4 процента суммы просроченного платежа за каждый день просрочки, но не более 50 процентов суммы просроченного платежа.

В нашей республике установлен порядок обязательной выплаты аванса за поставляемую продукцию. Так, указом Президента Республики Узбекистан от 12 мая 1995 г. введен запрет на поставку хозяйствующими субъектами (независимо от формы собственности) своей продукции без предварительной оплаты покупателем аванса в размере не менее 15% от суммы поставляемой продукции.

Односторонний отказ от исполнения договора поставки допускается в случае существенного нарушения договора одной из сторон.

Нарушение договора поставки поставщиком может быть признано существенным в случаях:

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

2) неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

Нарушение договора поставки покупателем может быть признано существенным в случаях:

неоднократного нарушения сроков оплаты товаров;

неоднократной не выборки товаров.

Соглашением сторон могут быть предусмотрены иные основания одностороннего отказа от исполнения договора поставки или одностороннего его изменения.

Договор поставки считается измененным или расторгнутым с момента получения стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если иной срок расторжения или изменение договора не предусмотрен в уведомлении, либо не определен соглашением сторон.

При нарушении условий договора приобретает значимость определения характера и объема причиненных убытков. Если в разумный срок, после расторжения договора вследствие нарушения обязательства продавцом, покупатель купил у другого лица по более высокой, но разумной цене товар, взамен предусмотренного договором, покупатель может предъявить продавцу требование о возмещении убытков в виде разницы между установленной в договоре ценой и ценой по совершенной взамен сделке.

Если по указанным основаниям имеется текущая цена, сторона может предъявить требование о возмещении убытков в виде разницы между ценой, установленной в договоре, и текущей ценой на момент расторжения договора.

Текущей ценой признается цена, обычно взимавшаяся при сравнимых обстоятельствах за аналогичный товар в месте, где должна была быть осуществлена передача товара. Если в этом месте не существует текущей цены, может быть использована текущая цена, применявшаяся в другом месте, которое может служить разумной заменой, с учетом разницы в расходах по транспортировке товара.

§ 4. Государственный контракт на поставку товаров

Понятие и значение государственного контракта на поставку товаров. Государственный контракт на поставку товаров, для государственных нужд, является одним из новых институтов гражданского права. Исполнение обязанности, по государственному контракту, осуществляется посредством договора поставки товаров для государственных нужд. В прошлом, правовое регулирование имущественных отношений между социалистическими предприятиями и организациями, в том числе отношений по обеспечению потребности государства в необходимых товарах, осуществлялось в основном посредством заключения договора поставки. Основанием заключения данного договора служили социалистические (государственные и колхозно-кооперативные) формы собственности и государственные плановые задания. Он применялся для осуществления поставки почти всей промышленной и перерабатываемой сельскохозяйственной продукции. С переходом на демократические формы управления в системе экономики, неоднократно предпринимались попытки урегулировать отношения по поставке товаров для государственных нужд с помощью отдельных законодательных актов. К числу таких актов относится Закон Республики Узбекистан от 2 июля 1992 г. «О биржах и биржевой деятельности». Указом Президента Республики Узбекистан от 28 февраля 1994 г., в целях углубления экономических реформ, создания необходимой инфраструктуры, для свободного участия на рынке товарных ресурсов, в место прежде существовавшей Узбекской государственно-акционерной ассоциации по контрактам и торговле «Узконтрактторг», была учреждена узбекская республиканская акционерная ассоциация оптовой и биржевой торговли «Узоптбиржс-

торг», в обязанность которой возлагалось осуществление по заказам Правительства республики на трастовой контрактно – договорной основе закупок и реализации продукции для государственных нужд. На Государственный комитет по прогнозированию и статистике РУз были возложены функции: разработки балансов производства, спроса и предложений по важнейшим видам продукции, сырья и материалов; определения приоритетных направлений обеспечения материальными ресурсами народного хозяйства; параметров экспортно-импортных квот и объемов поставок продукции для государственных нужд. В целях правового регулирования отношений по закупке и поставке сельскохозяйственной продукции, для государственных нужд, Постановлением Кабинета министров РУз от 29 августа 1994 г. было утверждено Положение «О порядке заключения и исполнения договора контрактации».

Указанные законодательные или подзаконные акты, по своему содержанию, носят организованно-правовой характер, нежели юридический. Они не регулируют непосредственно порядок заключения государственных контрактов и их исполнения, оставляют без внимания вопросы формирования оптимальной структуры договорных связей, юридические механизмы, позволяющие довести исполнение заказов для государственных нужд до конкретных потребителей товаров, а также вопросы о правовых последствиях нарушения обязанности по государственному контракту на поставку товаров. Этот серьезнейший пробел призваны восполнить нормы, содержащиеся в новом Гражданском кодексе (ГК) РУз, а также соответствующие нормы (ст.8) Закона Республики Узбекистан от 29 августа 1998 г. «О договорно-правовой базе деятельности хозяйствующих субъектов».

Поставка товаров, для государственных нужд, должна осуществляться на основе **государственного контракта на поставку товаров,** для государственных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним **договор поставки** товаров, для государственных нужд, заключаемых между организациями-исполнителями заказа, для государственных нужд, и потребителями выпускаемых и поставляемых товаров.

Как было сказано в предыдущей главе учебника, договор поставки, как и прежде, действует и сейчас, но в условиях перехода к частной форме собственности и развития на ее основе свободных экономических отношений, в его содержании и значении произошло существенное изменение. Если прежде содержание и значение договора поставки определялось государственным плановым заданием,

теперь, в соответствии с принципом спроса и предложения, определяется волеизъявлением его сторон в широких кругах имущественных отношений, в том числе в отношениях по поставке товаров, для государственных нужд.

Государственный контракт, как отдельный, особый вид договора купли-продажи призван служить средством регулирования отношений по удовлетворению потребности общества и государства в некоторых, особо важных видах товаров. Посредством государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд обеспечивается выполнение и решение государственных программ в сфере социально-экономического и научно-технического развития, обеспечения государственной безопасности, защиты интересов общества и других программ, направленные на решение соответствующих государственных задач, имеющие общенациональное значение.

По государственному контракту осуществляется поставка некоторых особо важных видов товаров в ограниченном количестве, соответствующим государственным предприятиям и организациям по твердой государственной цене. Количество товаров, имеющееся у поставщика-предпринимателя (производителя, заготовителя товаров) сверх государственного заказа могут быть реализованы им по своему усмотрению любому покупателю (физическим и юридическим лицам) по свободной рыночной цене.

В заключении государственного контракта, на поставку товаров для государственных нужд, принимают участие с одной стороны, независимо от формы собственности субъекты, осуществляющие хозяйственную деятельность (хозяйственные общества и товарищества, акционерные общества, фермерские (дехканские) хозяйства и др.), а с другой стороны, как правило, - государство или государственные предприятия и организации. Государственный контракт от имени государства заключают не сами местные органы государственной власти непосредственно, а предприятия и организации соответствующих государственных корпораций, акционерных обществ, как, например, «Уздонмахсулот», «Узпахтасаноатсотиш», «Узмевасабзавотузумсаноат» и других государственных компаний.

Государственный контракт заключается на основе принятого исполнителем государственного заказа на поставку товаров для государственных нужд. Причем в некоторых случаях, предусмотренных законом, заключение государственного контракта является для исполнителя (поставщика) обязательным. Понятие государственного

контракта на поставку товаров, с учетом присущих ему особых черт, можно определить: **по государственному контракту на поставку товаров для государственных нужд поставщик (исполнитель) обязуется передать в обусловленный срок товары государственному заказчику либо по его указанию на основании договора поставки иному лицу, а государственный заказчик обязуется обеспечить в установленные сроки оплаты поставленных товаров** (ст.458 ГК).

Следовательно, поставка товаров для государственных нужд осуществляется на основе государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд. Что касается государственных нужд, ими признаются определяемые в установленном законодательством порядке потребности государства – Республики Узбекистан в необходимых товарах, обеспечиваемые за счет средств государственного бюджета и внебюджетных источников финансирования. Сторонами государственного контракта является государственный заказчик (соответствующие государственные организации и государственные предприятия) и поставщик (юридические и физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность). Поставка товаров, для государственных нужд, поставщиком может быть осуществлена непосредственно в адрес самого государственного заказчика, либо в адрес другого лица (получателя), с которым по указанию государственного заказчика, поставщик должен заключить договор поставки товаров. И в первом, и во-втором случаях государственный заказчик обязуется обеспечить установленные сроки оплаты поставленных товаров.

По государственному контракту на поставку товаров, как видно, государство принимает непосредственное участие в отношениях купли-продажи путем заключения контракта о непосредственной поставке товаров, а также опосредственное участие в соответствии с договором поставки товаров для государственных нужд. Оба договора относятся к разряду договоров об оптовой торговле и заключаются на основе государственного заказа.

Правовые признаки государственного контракта на поставку товаров и договора поставки товаров для государственных нужд. Государственный контракт на поставку товаров, и договор поставки товаров для государственных нужд, имеют схожие правовые признаки, свойственные договору купли-продажи: двусторонность, возмездность, консенсуальность. Двусторонность заключается в том, что каждый из сторон и по государственному контракту, и по догово-

ру поставки имеют права и обязанности. Возмездность предполагает получение каждой из сторон от своего контрагента определенной компенсации ради которой заключен государственный контракт и договор поставки. Передачи товара продавцом покупателю, в соответствии государственного контракта и договором поставки, производится с условием оплаты его стоимости. По причине консенсуальности и государственный контракт, и договор поставки вступает в силу с момента достижения сторонами обоюдного согласия. В связи с этим одним из общих существенных признаков государственного контракта и договора поставки является несовпадение момента их заключения с моментом их исполнения. Государственный контракт, также как и договор поставки товаров для государственных нужд, заключается в основном на длительный срок.

Характерные особенности государственного контракта на поставку товаров и договора поставки товаров для государственных нужд:

1. Государственный контракт и договор поставки товаров для государственных нужд направлен на передачу права собственности. Такой переход права на поставленное имущество (товар) является главным признаком государственного контракта и договора поставки. Это обусловлено тем, что сторонами государственного контракта или договора поставки являются субъектами различной формы собственности. Однако, по договору поставки товаров, для государственных нужд, заключенному между государственным заказчиком (в лице управомоченных государственных организаций, предприятий, муниципальных учреждений) и поставщиком (юридическим и физическим лицом – предпринимателями), государственный заказчик приобретает на товар не право собственности, а право оперативного управления, т.е. ограниченное вещное право.

2. Если в договоре поставки в качестве покупателя участвует только предприниматель (юридическое и физическое лицо), а в государственном контракте на поставку товаров – государственный заказчик (специальные полномочные государственные организации и учреждения).

3. Договор поставки товаров для государственных нужд в большинстве случаев заключается на основе тендера (конкурса). При этом государственный орган объявляет конкурс на поставку товаров для государственных нужд и с победителем конкурса заключается государственный контракт.

4. В договоре в качестве продавца (исполнителя) выступает поставщик. Поставщик – это товаропроизводитель, занимающийся

предпринимательской деятельностью или лицо, покупающее товар и продающий его покупателю (частный предприниматель или юридическое лицо). В случае, если в качестве покупателя в государственном контракте на поставку товаров участвует только государство (государственный заказчик), то в договоре поставки товара для государственных нужд участвуют частный предприниматель или юридическое лицо. При этом не имеет значение форма собственности юридического лица, т.е. не имеет значение то, является ли это юридическое лицо с публичной формой собственности или негосударственное юридическое лицо в форме частной собственности или организованное на основе смешанной формы собственности.

Предметом государственного контракта, на поставку товаров и договора поставки товаров, для государственных нужд, могут быть любые товары, необходимые для обеспечения государственных нужд. В связи с тем, что круг государственных нужд очень широк и наличие возможности покупки предметов, которые не могут быть приобретены другими субъектами гражданского права, то есть находящиеся вне гражданского оборота и запрещенные находиться в обращении, возникает необходимость правильно определить их границы. Но для поставки товаров по государственному контракту не существует четко определенной границы, законодательством не запрещается быть предметом поставки все то (например, при государственном оборонном заказе), что необходимо для обеспечения государственных нужд.

Форма, порядок и сроки заключения государственного контракта. Вопрос о форме заключения государственного контракта на поставки товаров и договор поставки товаров для государственных нужд регулируется нормами, предусмотренными в общих правилах ГК о договоре поставки. И государственный контракт и договор поставки товаров для государственных нужд заключаются в письменной форме. Однако порядок и сроки заключения государственного контракта отличается от порядка и сроков заключения договора поставки товаров для государственных нужд.

Порядок и сроки заключения государственного контракта. Проект государственного контракта разрабатывается государственным заказчиком и направляется поставщику (исполнителю), принявшему до этого заказ на поставку товаров для государственных нужд. Поставщик (исполнитель) обязан рассмотреть проект государственного контракта и в тридцатидневный срок со дня его получения сообщить государственному заказчику о своем решении. Возможны три варианта такого решения:

во-первых, согласие заключить государственный контракт на условиях, предложенных государственным заказчиком. В этом случае поставщик (исполнитель) подписывает государственный контракт и один подписанный экземпляр возвращает государственному заказчику;

во-вторых, согласие заключить контракт, но на условиях, отличных от тех, что предложены государственным заказчиком. При таких обстоятельствах поставщик (исполнитель) должен возвратить государственному заказчику подписанный проект государственного контракта вместе с протоколом разногласий по отдельным его условиям;

в-третьих, отказ от заключения государственного контракта, о чем поставщик (исполнитель) должен уведомить государственного заказчика в тот же тридцатидневный срок.

Государственный заказчик, получивший государственный контракт с протоколом разногласий, должен в течение тридцати дней рассмотреть разногласия, принять меры к соглашению условий контракта, составленного поставщиком (исполнителем). Здесь тоже возможны варианты: государственной заказчик в течение указанного срока может сообщить поставщику (исполнителю) о принятии его редакции спорных условий государственного контракта либо об отклонении протокола разногласий. В последнем случае, а также при истечении тридцатидневного срока разногласия по государственному контракту, заключение которого является обязательным для государственного заказчика или поставщика (исполнителя), могут переданы другой стороной в течение тридцати дней, на рассмотрение хозяйственного суда. Если же сторона, для которой заключение государственного контракта является обязательным, уклоняется от его заключения, другая сторона может обратиться в хозяйственный суд с иском о понуждении к заключению государственного контракта (ч.5 ст.460 ГК).

В странах с рыночной экономикой основным правилом является размещение заказов на поставку товаров для государственных нужд путем проведения соответствующих конкурсов. В этом случае заключение государственного контракта с победителем конкурса становится для государственного заказчика обязательным. Государственный контракт должен быть заключен не позднее тридцати дней со дня проведения конкурса.

Порядок и сроки заключения договора поставки товаров для государственных нужд. Получив извещение государственного заказчика о прикреплении, если иной порядок подготовки проекта договора не предусмотрен государственным контрактом, либо проект

договора не представлен покупателем, поставщик (исполнитель) обязан направить проект договора поставки товаров для государственных нужд покупателю, указанному в извещении о прикреплении, не позднее тридцати дней с момента получения извещения от государственного заказчика.

Сторона, получившая проект договора поставки товаров для государственных нужд, не позднее тридцатидневного срока подписывает его и возвращает один экземпляр договора другой стороне, а при наличии разногласий по условиям договора в тот же срок составляет протокол разногласий и направляет его вместе с подписанным договором другой стороне.

Сторона, получившая договор поставки товаров для государственных нужд с протоколом разногласий, должна в течение тридцати дней рассмотреть разногласия, принять меры к согласованию условий договора с другой стороной и уведомить ее о принятии договора в согласованной редакции либо об отклонении протокола разногласий. Не урегулированные разногласия в тридцатидневный срок заинтересованная сторона может передать, на рассмотрение суда.

Поставщик (исполнитель) при наличии извещения о прикреплении не вправе уклоняться от заключения с покупателем договора поставки для государственных нужд. Если поставщик (исполнитель) уклоняется от заключения договора поставки товаров для государственных нужд, покупатель вправе обратиться в суд с требованием о понуждении поставщика (исполнителя) заключить договор на условиях разработанного покупателем проекта договора (статья 462).

Что касается покупателя, то он вправе полностью или частично отказаться от товаров, указанных в извещении о прикреплении, и от заключения договора на их поставку. В этом случае поставщик (исполнитель) должен незамедлительно уведомить государственного заказчика и вправе требовать от него выдачи извещения о прикреплении к нему другого покупателя. Государственный заказчик не позднее тридцати дней со дня получения уведомления поставщика (исполнителя) выдает извещение о прикреплении поставщику (исполнителю) другого покупателя, либо направляет поставщику (исполнителю) отгрузочную разнарядку с указанием получателя товаров, либо сообщает о своем согласии принять и оплатить товары. При невыполнении государственным заказчиком указанных обязанностей, поставщик (исполнитель) вправе потребовать от государственного заказчика принять и оплатить товары, либо реализовать товары по сво-

ему усмотрению с отнесением разумных расходов, связанных с их реализацией, на государственного заказчика.

Таким образом законодатель установил тридцатидневные сроки для заключения, предъявления требований по отказу, расторжению договора и взысканию ущерба. В целом порядок заключения государственного контракта на поставку товаров и договора поставки товаров для государственных нужд не отличаются друг от друга.

Срок действия государственного контракта. Срок договора является одним из его существенных условий. Срок (или сроки) исполнения договора определяется его сторонами. Также как и в договорах о поставке, и в государственном контракте на поставку товаров срок его действия определяется соглашением сторон. Однако определение такого срока во многом зависит от характера, объема и длительности государственного заказа. Срок (сроки) действия договора поставки товаров для государственных нужд соответствует со сроком действия государственного контракта на поставку товаров.

Государственный контракт на поставку товаров с учетом значения государственного заказа может быть заключен на один год, на срок более одного года (долгосрочный контракт) или на иной срок, предусмотренный соглашением государственного заказчика и поставщика (исполнителя) товаров. Как отмечалось ранее, государственный контракт на поставку товаров и договор поставки товаров для государственных нужд являются одними из долгосрочных договоров. Если в государственном контракте, соответственно, и в договоре поставки товаров сроки их действия не определены и не вытекает из существа обязательства, государственный контракт, соответственно договор поставки признаются заключенными на один год (ч.2 ст.438 ГК). Если в долгосрочном государственном контракте количество подлежащего поставке товаров или иные его условия определены на год или на более продолжительный срок, в государственном контракте, соответственно и в договоре поставки товаров должен быть установлен порядок согласования сторонами соответствующих условий на последующие периоды до окончания срока действия государственного контракта, соответственно и договора поставки товаров. При отсутствии такого порядка согласования государственный контракт, соответственно и договор поставки товаров признаются заключенными соответственно на один год или на срок, на который согласованы условия государственного контракта, соответственно и договора поставки товаров для государственных нужд.

При отказе или уклонении одной из сторон долгосрочного государственного контракта, соответственно и договора поставки товаров, для государственных нужд, от согласования количества подлежащих поставке товаров или иных условий государственного контракта, соответственно и договора поставки товаров на последующие периоды в порядке, установленном в государственном контракте, соответственно и в договоре поставки товаров, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием об определении условий поставки товаров на соответствующие периоды либо о расторжении договора (ч.4 ст.438ГК).

Государственный контракт обычно предусматривает передачу покупателю товаров отдельными партиями в течение срока действия контракта, т.е. определенную периодичность поставки. Государственный контракт на поставку товаров обычно рассчитан на длительный срок исполнения. Обязательства, рассчитанные на длительные сроки исполнения, должны исполняться равномерно, в разумные для данного вида обязательства периоды (день, декада, месяц, квартал и т.п.), если иное не предусмотрено законодательством или условиями обязательства.

Условие о цене товара по государственному контракту. В государственном контракте на поставку товаров имеется особое правило, касающееся вопроса о цене товара для государственных нужд. Конечно, подобно всем договором купли-продажи в государственном контракте также стороны свободны в определении цены товара. Однако, с учетом интересов общества, государство за счет льгот, предоставляемых поставщику, исходя из особенностей целей, покупает отдельные виды товаров по значительно низкой, по сравнению к рыночной, цене. Например, для государственных нужд, государство может приобрести товары в себестоимость, с освобождением от некоторых налогов или по беспошлинной цене.

В договоре поставки товаров для государственных нужд цена договора устанавливается по взаимному согласию сторон исходя из особенностей товара. По сравнению с общими правилами договора купли-продажи, в договоре поставки товаров, для государственных нужд, может быть предусмотрена конкретная государственная или рыночная цена, действовавшая в период поставки товара.

Необходимо особо отметить, что если государством установлены твердые цены на некоторые виды товаров, то следует покупать у поставщика на основе данных цен. Законодательством не допускается

реализация поставщиком данных товаров не по установленной государством цене. Может возникнуть уместный вопрос – а не убыточно ли продавать поставщику товары по установленным государством ценам. Однако государство не допускает возникновения обстоятельств, которые привели бы предпринимателя (поставщика-производителя, продавца) к убыткам. Если предприниматель докажет, что вследствие поставки товаров, для государственных нужд, по твердой государственной цене, он понес убытки, государство в полном объеме возместить его убытки (ч.3 ст.459). При этом твердая государственная цена применяется только на то количество отдельных видов товаров, которое необходимо для удовлетворения потребности государства и которое подлежит поставке государственному заказчику или по его разнарядке соответствующему покупателю. Товары, произведенные поставщиком (предпринимателем) или имеющиеся у него сверх предусмотренного государственным заказом количества, поставщик вправе реализовать их в свободной торговле по рыночной цене любому покупателю. Государственный заказчик не вправе заставить поставщика продавать по твердой государственной цене сверх контрактное количество товаров. В случае нарушения этих правил государственным заказчиком или покупателем по его разнарядке, поставщик (предприниматель) вправе обратиться в хозяйственный суд для защиты своих прав и законных интересов. Так, Верховный хозяйственный суд РУз. *решением* от 12 октября 2001 г. удовлетворил иск фермерского хозяйства «П. Камбаров» к акционерному обществу «Дустлик дон» и взыскал с последнего 2 393 000 сум за 28,5 тонны сверхдоговорного количества зерна с учетом разницы в цене между государственной (55 сум кг) и рыночной (125 сум кг) стоимости зерна.

Устанавливая твердые цены на ограниченное количество товаров, государство преследует задачу обеспечить свои собственные потребности и потребности всего общества в основных видах товаров и предоставить безосновательный рост цен на рынках на данные товары. В то же время государство предпринимает меры для упорядочения цен на рынке, исходя из покупательной способности населения.

Исполнения обязательства по государственному контракту. Под исполнением обязательства понимается совершение поставщиком (исполнителем) действий, которые составляют содержание государственного контракта. Такое действие по передаче товаров для государственных нужд может быть совершенно непосредственно в

пользу государственного заказчика или в соответствии с разнарядкой, выданной им, в пользу третьего лица – покупателя товаров.

Одним из основных принципов исполнения обязательства – принцип надлежащего исполнения, т.е. когда выполнены все условия государственного контракта, относящиеся к предмету исполнения, субъектом, месту, сроку и способу исполнения. Предмет исполнения обязательства по государственному контракту – это товар, который в силу обязательства поставщик (исполнитель) обязан передать самому государственному заказчику или по его разнарядке покупателю товара. Надлежащие требования к предмету выражаются через понятия количества и качества. Наименование, количество и качество товара определяются в соответствии с условиями государственного контракта на поставку товаров.

Законодательством может быть установлены требования надлежащего исполнения императивно, не допуская иных вариантов (как, например, требования качества или комплектности при поставке товаров для государственных нужд). Законодательное требование может быть выражено диспозитивно, с разрешением сторонам устанавливать иные правила (например, способы отгрузки товаров для государственных нужд по договору поставки). В этом случае требования законодательства применяются, если стороны не предусмотрели в договоре иные условия.

С внедрением рыночных отношений подавляющее большинство требований к надлежащему исполнению определяется самими сторонами в договоре. Однако государственные предприятия не вправе отказаться от заключения договоров в качестве покупателя или продавца товаров (работ, услуг), если заключения этих договоров предусмотрено заказом государства. В этих случаях государственное предприятие обязано соблюдать все требования к надлежащему исполнению, которые содержатся в государственном заказе (количество, качество, срок исполнения и т.п.).

Как было сказано, в отношениях по поставке товаров принимают участие государственный заказчик, поставщик (исполнитель) и покупатель. В случаях, когда в соответствии с условиями государственного контракта поставка товаров осуществляется непосредственно государственному заказчику или по его указанию (отгрузочной разнарядке) другому лицу (покупателю), отношения сторон по исполнению контракта регулируются правилами, предусмотренными статьями 437-456 ГК. То есть применяются правила, касающиеся договора поставки.

Если государственным контрактом предусмотрено, что поставка товаров осуществляется поставщиком (исполнителем) покупателям по договорам поставки товаров, для государственных нужд, определяемым государственным заказчиком, государственный заказчик, не позднее 30-дневного срока со дня подписания государственного контракта, направляет поставщику-исполнителю и покупателю извещение о прикреплении покупателя к поставщику (исполнителю). Извещение о прикреплении покупателя к поставщику (исполнителю) является основанием заключения между ними договора поставки товаров, для государственных нужд.

В случаях, когда поставка товаров, для государственных нужд, осуществляется получателям, указанным в отгрузочных разнарядках, оплата товаров производится государственным заказчиком, если иной порядок расчетов не предусмотрен государственным контрактом.

При поставке товаров покупателям по договорам поставки товаров для государственных нужд оплата товаров производится покупателями по ценам, определяемым в соответствии с государственным контрактом, если иной порядок определения цен и расчетов не предусмотрен государственным контрактом.

При оплате покупателем товаров по государственному контракту поставки товаров, для государственных нужд, государственный заказчик признается поручителем по этому обязательству покупателя. Такое поручительство служит гарантией прав и законных интересов поставщика (исполнителя) товаров для государственных нужд. Это означает, что в случае неоплаты товаров покупателем государственный заказчик будет отвечать перед поставщиком (исполнителем) в полном объеме, включая уплату процентов, возмещение судебных издержек и других убытков, вызванных неоплатой поставленных товаров.

Ответственность за нарушение обязательств по государственному контракту. Основной формой общественности за нарушение обязательства по государственному контракту является возмещение убытков. Убытки, причиненные поставщику (исполнителю)в связи с выполнением государственного контракта, подлежат возмещению государственным заказчиком в течение тридцати дней со дня передачи товара в соответствии с государственным контрактом.

В случае, когда убытки, причиненные поставщику (исполнителю) в связи с выполнением государственного контракта, не возмещаются в соответствии с государственным контрактом, поставщик (исполнитель) вправе отказаться от исполнения государственного контракта и потребовать возмещения убытков, вызванных расторжением

государственного контракта. В частности, при расторжении государственного контракта по данным основаниям, поставщик вправе отказаться от исполнения договора поставки товара для государственных нужд. Убытки, причиненные покупателю таким отказом поставщика, возмещаются государственным заказчиком (ст.464 ГК).

Выше приводится ответственность государственного заказчика, что касается поставщика (исполнителя), то его ответственность за нарушение обязательства по поставке товаров для государственных нужд определяется согласно общим правилам, по поставке товаров, предусмотренным в ст. ст. 451-456 ГК. В данном случае основной формой ответственности является возмещение убытков и уплата неустойки. Поставщик несет ответственность за нарушение условий договора в случаях: поставки товаров ненадлежащего качества; поставки некомплектных товаров; недопоставки товаров, невыполнения требований об устранении недостатков товаров или не доукомплектовании товаров; недопоставку товаров и т.д.

Покупатель по договору поставки товаров, для государственных нужд, которому поставлены товары ненадлежащего качества, вправе предъявить поставщику требования, предусмотренные статьей 434 ГК. Покупатель, которому поставлены товары с нарушением условий договора поставки, требований законодательства либо обычно предъявляемых требовании к комплектности, вправе предъявить поставщику требования, предусмотренные статьей 413 ГК. Неустойка за недопоставку или просрочку поставки товаров взыскивается с поставщика до фактического исполнения обязательства в пределах действия договора поставки (ст.454 ГК).

§ 5. Договор контрактации

Понятие и основные признаки договора контрактации. Договору контрактации свойственны общие признаки, присущие другим видам договоров: свобода заключения договора, взаимная выгода сторон, соблюдение договорной дисциплины, взаимная материальная ответственность сторон. Однако, договор контрактации отличается от других договоров купли-продажи некоторыми своими свойствами. Если договор купли-продажи или поставки охватывает сферу сбыта и снабжения, то договор контрактации – одновременно и производства. Договор контрактации является особой правовой формой товарооборота между промышленностью и сельским хозяйством. Поэтому до-

говор контрактации, применяемый в сфере товарооборота в юридической литературе является объектом отдельных исследований.

Правовые формы организации заготовок сельскохозяйственной продукции определяются применительно к социально-экономическому положению, в котором находится страна на определенном этапе своего развития, с тем условием, чтобы эти формы в максимальной степени содействовали подъему производственного развития сельского хозяйства и промышленности, укреплению торгово-экономических отношений между городом и деревней. Внедрение товарно-денежных отношений послужило надежным стимулом в развитии этих отношений и, в то же время способствовало укреплению отношений по договору контрактации.

Специфика сельскохозяйственного производства заключается в том, что процесс производства продукции, являющийся предметом договора, в первую очередь связан с природно-климатическими условиями, заболеванием растений и другими (форс-мажорными) обстоятельствами, являющееся значимой своеобразной чертой договора контрактации, заключаемого в сфере товарооборота между промышленностью и сельским хозяйством.

Договор контрактации является правовым документом, заключаемым между предприятиями различной формы собственности, в частности, сельскохозяйственными ширкатами, фермерскими и дехканскими хозяйствами и закупающей продукцию (торговой, перерабатывающей) организацией.

По экономическому содержанию договор контрактации является одним из видов договора купли-продажи. Но он отличается от других видов договора купли-продажи своими специфическими правовыми свойствами. Понятие договора с учетом присущих ему особых черт, можно определить: **По договору контрактации производитель сельскохозяйственной продукции обязуется в обусловленные сроки передать (передавать) сельскохозяйственную продукцию заготовителю – лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи, а заготовитель обязуется принять (принимать) эту продукцию, оплатить (оплачивать) ее в обусловленные сроки по определенной цене (статья 465 ГК).**

К договору контрактации применяются правила о договоре поставки, а в соответствующих случаях – о государственном контракте на поставку товаров для государственных нужд. В подобных случаях договор контрактации заключается в соответствии с государственным контрактом на основе принятого поставщиком (исполнителем)

государственного заказа на поставку определенного количества сельскохозяйственной продукции для государственных нужд.

Договор контрактации составляется в письменной форме. Договор прописывается на основе свободного волеизъявления сторон и их взаимного согласия, а если стороны являются юридическими лицами, то заверяется их печатью или нотариально удостоверяется. Срок договора контрактации является одним из его существенных условий. Также как и в договорах о поставке товаров для государственных нужд, срок действия договора контрактации определяется соглашением сторон. Однако определение такого срока во многом зависит от вида, характера и объема сельскохозяйственной продукции. Договор контрактации может быть заключен на один год, на срок более одного года и до пяти лет или на иной срок, предусмотренный соглашением сторон.

Договору контрактации свойственные такие же основные **признаки**, присущие договору купли-продажи, как, например:

- консенсуальность, т.е. договор вступает в силу и возлагает права и обязанности с момента согласования (заключения) и подписания сторонами;

- двусторонность, т.е. стороны договора (хозяйство и заготовитель) приобретают взаимные права и обязанности;

- возмездность, то есть за доставленную продукцию вторая сторона договора (покупатель) обязуется оплатить его стоимость;

- заключение договора может быть как обязательным, так и свободно согласованным.

В некоторых правовых источниках считается нецелесообразным относить договор контрактации к отдельному виду договоров, а в других даётся противоположное мнение. Значит и в этом отношении между учеными цивилистами существует определенные споры и разногласия. Договор контрактации является одним из видов договора купли-продажи и в то же время он различается от других видов купли-продажи рядом существенных признаков:

- предметом договора купли-продажи может быть всякое не изъятое из гражданского оборота имущество, тогда как предметом договора контрактации служит произведенная и первично переработанная сельскохозяйственная продукция;

- сторонами договора купли-продажи может выступать всякое физическое и юридическое лицо, а в договоре контрактации сторонами являются с одной стороны производители сельскохозяйственной

продукции, а с другой стороны занимающийся определенной деятельностью юридическое лицо, закупающее продукцию. Также на практике в качестве сторон договора выступают и обслуживающие банки производителя и заготовителя. Данное правило установлено с целью своевременного ведения расчетов и контроля над выполнением обязанностей по договору;

- ещё одной особенностью договора является то, что заготовитель непосредственно сотрудничает с производителем продукции. В частности, согласно пункту 30 Положения «О порядке заключения, регистрации, исполнения договоров между производителями сельскохозяйственной продукции и заготовительными, обслуживающими организациями, а также мониторинга за их исполнением», утвержденного Постановлением Кабинета Министров Республики Узбекистан от 4 сентября 2003 года за №383, менее 50 процентов от стоимости продукции (по животноводческой продукции – в размере 25 процентов от стоимости договорных объемов), в установленные договором периоды, в соответствии со сроками производства сельскохозяйственной продукции, за исключением закупок для государственных нужд отдельных видов сельскохозяйственной продукции;

- в отличие от договоров купли-продажи и доставки товаров в договоре контрактации на заготовителя налагаются дополнительные задачи.

Например, на заготовителя возлагается обязанность принимать сельскохозяйственную продукцию по месту расположения производителя. Если между сторонами есть соглашение о приёме сельскохозяйственной продукции по месту расположения заготовителя или там где было указано заготовителем, то не допускается отказ от принятия продукции. Кроме того, производитель продукции может требовать от заготовителя возврата вторичного сырья и продукции (масло, шелуха и др.), полученного при переработке продукции. Вместе с этим, отличие договора контрактации от договора поставки товаров можно увидеть и в субъективном составе, предмете и в сфере применения договора. В договоре поставки товаров в качестве продавца продукции может быть любое лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью. А в договоре контрактации продавцами могут быть только лица, непосредственно производящие сельскохозяйственную продукцию. Если предметом договора поставки товара может быть продукция соответствующего вида или имеющая частные признаки, производимая поставщиком продукции или другими лицами, то в договоре контракта-

ции предмет договора – сельскохозяйственная продукция соответствующего вида, которая может быть заново произведена;

- договор контрактации основывается на государственном заказе. Предмет договора, его количество, цена и другие условия договора устанавливаются заранее. Если отношения между хозяйством и заготовителем не основываются на государственном заказе, возникшие договорные отношения будут иметь статус договора купли-продажи или поставки товаров.

Отличается договор контрактации от государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд тем, что договор контрактации заключается по инициативе хозяйства на продажу произведенной продукции сверх государственного заказа и в нем цена на продукцию устанавливается по согласованию. А в государственном контракте на поставку сельскохозяйственной продукции для государственных нужд, договор с хозяйством составляется уполномоченной государством заготовительной организацией в установленном количестве и закупочной цене. В соответствии со статьей 459 ГК «Государственный контракт заключается на основе заказа государственного заказчика на поставку товаров для государственных нужд, принятого поставщиком (исполнителем). Для государственного заказчика, разместившего заказ, принятый поставщиком (исполнителем), заключение государственного контракта является обязательным». Заключение договора по государственному заказу для хозяйства также является обязательным;

- по договору контрактации, в соответствии со статьей 79 вышеуказанного Положения, при привлечении хозяйств к ответственности за невыполнение или ненадлежащее выполнение ими договоров контрактации рассматривается также ответственность обслуживающих организаций, в результате действий (бездействия) которых хозяйствами не были выполнены (ненадлежащее выполнены) договорные обязательства по договорам контрактации.

Источники правового регулирования договора контрактации. Отношения, связанные с производством, переработкой и покупкой сельскохозяйственной продукции, регулируются ГК РУз (ст.ст.465-467), Земельным кодексом, Законами «О собственности», «Об аренде», «О сельскохозяйственном ширкате», «О фермерском хозяйстве», «О дехканском хозяйстве», «О воде и водопользовании», «О договорно-правовой базе деятельности хозяйствующих субъектов» и другими нормативными актами о предпринимательстве.

В регулировании указанных отношений особую значимость приобретает Указ Президента Республики Узбекистан от 24 марта 2003 года №УП-3226 «О важнейших направлениях углубления реформ в сельском хозяйстве». Его целью является дальнейшее углубление экономических реформ в сельском хозяйстве, совершенствование производственных отношений на селе, внедрение соответствующей рыночным принципам организационной структуры управления сельскохозяйственным производством, расширение самостоятельности производителей сельскохозяйственной продукции и обеспечения их надежной правовой защиты.

При поставке производимой сельскохозяйственной продукции и получении материально-технических ресурсов и обслуживания Указом гарантируется право фермерских хозяйств на непосредственное заключение договоров с заготовительными, перерабатывающими предприятиями, поставщиками материально-технических ресурсов, финансово-банковскими учреждениями и другими обслуживающими организациями.

Также, Постановлением Кабинета Министров Республики Узбекистан от 19 февраля 2003 года в целях стимулирования хлопкосеющих сельскохозяйственных кооперативов (ширкатов) и фермерских хозяйств в увеличении производства хлопка-сырца установлено, что текущие расчеты за хлопок-сырец, произведенный сверх установленных прогнозных объемов, производятся по ценам, на 20 процентов превышающим единые закупочные цены, имеющее важное значение в поощрении деятельности фермерских хозяйств и развитии их предпринимательской деятельности.

Порядок непосредственного заключения договоров по производству, переработке и продаже сельскохозяйственной продукции устанавливается Положением «О порядке заключения, регистрации, исполнения договоров между производителями сельскохозяйственной продукции и заготовительными, обслуживающими организациями, а также мониторинга за их исполнением», утвержденным Постановлением Кабинета Министров Республики Узбекистан от 4 сентября 2003 года за №383.

При заключении договора контрактации и выполнения его условий стороны должны соблюдать нормы, установленные законами Республики Узбекистан и вышеуказанным Положением, и другие нормативные акты о реализации сельскохозяйственной продукции.

Стороны и предмет договора контрактации. Прежде всего, необходимо подчеркнуть, что на сегодняшний день произошли суще-

ственные изменения в составе сторон, участвующих в договоре контрактации. То есть, производители и продавцы сельскохозяйственной продукции по договору могут быть как государственными так и частными предприятиями, учреждениями и хозяйственными субъектами, осуществляющих свою деятельность на основе различных форм (публичной и частной) собственности.

Сторонами договора контрактации являются с одной стороны хозяйственное общество, предприятие, имеющее статус юридического лица, а также граждане, занимающиеся предпринимательской деятельностью по производству продукции, с другой стороны – организации и предприятия, закупающие сельскохозяйственную продукцию с целью переработки или продажи, имеющие статус юридического лица.

В качестве хозяйств, производящих сельскохозяйственную продукцию, могут выступать сельскохозяйственные ширкаты, фермерские и дехканские хозяйства, хозяйственные общества и другие производители сельскохозяйственной продукции.

Кроме этого, в договоре в качестве контрактантов могут выступать занимающиеся заготовкой, продажей и переработкой организации и предприятия, выполняющие государственный заказ.

Предметом договора контрактации является сельскохозяйственная продукция в виде сырья или продукция, подвергшаяся первичной переработке. Но сельскохозяйственная продукция по условиям договора может быть подвергнута первичной переработке со стороны хозяйства (например: сушёные фрукты). В таких случаях в договоре точно должны быть указаны количество, ассортимент и время передачи первично переработанной продукции.

Сельскохозяйственная продукция, являющаяся предметом договора, должна быть произведена и переработана хозяйством, которая является стороной договора. К их числу относятся хлопок, зерно, шелковица, бахчевые культуры, молоко, скот, домашняя птица, свежие и сушёные фрукты. Таким образом, отличительной особенностью данного договора от других хозяйственных договоров является его предмет. Наряду с этим, предметом договора контрактации может служить не всякое имущество, а сельскохозяйственная продукция, не вышедшая из оборота или ограничения в обороте.

По своей структуре договорные связи делятся на простые и сложные. В первом случае заготовитель, которому сдаётся производителем сельскохозяйственная продукция в то же время является и лицом, принимающим продукцию. Во втором случае сельскохозяйст-

венная продукция сдаётся не заготовителю, который является стороной договора, а указанному в договоре предприятию, перерабатывающему продукцию, торговой или другой организации.

Если договор контрактации имеет простую структуру, то он называется прямым договором, а если сложную структуру – договором с участием посреднических организаций.

Односторонний отказ от выполнения договора и односторонне изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законодательством. Сторона, получившая предложение о расторжении договора или изменении его условий, обязана дать ответ не позднее 5 дней после получения предложения. Если сторона не дала ответ в течение 5 дней, то предложение считается принятым. При недостижении сторонами соглашения о расторжении договора или изменении его условий спор между сторонами в установленном порядке передается на разрешение хозяйственного суда.

Заключение и условия договора контрактации. При заключении договора контрактации стороны руководствуются Гражданским кодексом, Законом «О договорно-правовой базе деятельности хозяйствующих субъектов», а также Положением «О порядке заключения, регистрации, исполнения договоров между производителями сельскохозяйственной продукции и заготовительными, обслуживающими организациями, а также мониторинга за их исполнением» и другими нормативно-правовыми актами.

Договор контрактации заключается непосредственно в хозяйстве. Договор контрактации, а также договора по поставке материально-технических ресурсов и оказания услуг (выполнения работ) должны заключаться в соответствии с объемами, предусмотренными бизнес-планами хозяйств, до одного месяца до начала агротехнических мероприятий, но не позднее начала календарного года.

При заключении договора заготовитель направляет своего уполномоченного представителя в хозяйство. Если заготовитель и производитель находятся в различных областях и если они согласны заключить договор, заготовитель вправе направить проекты договора контрактации по почте.

Хозяйство со дня прибытия представителя заготовителя или после получения проекта договора по почте, по истечении семи дней, должно подписать и вернуть его заготовителю. Если по условиям договора у производителя возникнут возражения, то хозяйство по истечению вышеуказанного времени составляет протокол разногласий, и

подписанный договор, вместе с двумя копиями протокола разногласий, возвращает заготовителю.

После получения протокола разногласий в течение пяти дней заготовитель обязан рассмотреть его и включить принятые предложения в договор, а спорные вопросы в такое же время должен предъявить в хозяйственный суд.

Договор составляется и подписывается в трёх экземплярах. Составленный договор в течении трех дней, после подписания предоставляется для регистрации, заготовительной или обслуживающей организацией, в районный отдел по сельскому и водному хозяйству. При регистрации договоров запрещается требовать дополнительные документы или платежи.

Если договор соответствует установленным требованиям, то районный отдел по сельскому и водному хозяйству регистрирует его в установленном порядке. Если договор не отвечает установленным требованиям, то выносится решение об отказе в регистрации. При отказе в регистрации договора заготовительная или обслуживающая организация должны устранить недостатки и в течение трех дней повторно предоставить договор.

В договоре контрактации должны быть указаны следующее условия:

- наименование, ассортимент, количество (по видам продукции), качество, цена продукции, общая сумма договора, порядок и условия поставки продукции, пункты и периоды (сроки) принятия продукции (выполнения работ, оказания услуг);

-количество продукции, принимаемое непосредственно в хозяйстве и перевозимое на своём или привлечённом транспорте, количество переработанной в хозяйстве продукции, которая по договору контрактации должна быть продана в соответствии с объёмами закупки сельскохозяйственной продукции;

- требования к посуде, маркировке, упаковке и размещению;

- обязанности заготовителя по своевременному принятию и оплате продукции по установленной цене;

- порядок расчетов, формы и сроки, платежные, почтовые и погрузочные реквизиты отправителя и получателя;

обязанности заготовителя по оказанию помощи хозяйствам при организации производства сельскохозяйственной продукции и при перевозке транспортом её в приёмный пункт заготовителя;

- имущественная ответственность сторон за невыполнение или ненадлежащее исполнение условий договора;

- порядок разрешения споров, форс-мажорных обстоятельств, адреса сторон, дата и место заключения договора.

Кроме этого, в договоре контрактации на закупку сельскохозяйственной продукции для государственных нужд указывается сорт и количество продукции, закупаемой для государственных нужд и остающейся в распоряжении хозяйства.

При продажи сельскохозяйственной продукции количество и ассортимент его определяется соглашением сторон. Качество реализуемой продукции должно соответствовать государственным стандартам, техническим условиям, должны пройти санитарный надзор и соответствовать требованиям норм закона. Расходы по загрузке продукции возлагаются на хозяйство. А расходы по перевозке, отправке и разгрузке возлагаются на заготовителя.

Сроки поставки (сдачи) сельскохозяйственной продукции должны устанавливаться в договоре с учетом времени созревания сельскохозяйственных культур, условий их переработки и хранения. Сроки поставки продукции животноводства устанавливаются по признакам, свойственным каждой отрасли животноводства.

Содержание и исполнение договора контрактации. Содержание договора контрактации составляют права и обязанности сторон. При заключении и исполнении договора каждая из сторон:

- должна соблюдать хозяйственные интересы другой стороны, выполнять свои обязанности самым рациональным, экономическим способом;

- принимать необходимые меры по предотвращению или уменьшению причинения вреда, который может возникнуть вследствие ненадлежащего исполнения договорных обязательств;

- своевременно оповещать об этом другую сторону и помогать ей в исполнении обязательств.

В отношениях по договору контрактации отдаётся приоритет защите интересов поставщика продукции по отношению к интересам заготовителя. И этим свойством договор контрактации отличается от договоров купли-продажи и поставки товаров где, стороны обладают одинаковым приоритетом в выполнении своих обязанностей. По договору контрактации на заготовителя (покупателя) продукции возлагаются некоторые дополнительные обязанности. Например, исходя из правила диспозитивной нормы, на заготовителя возлагается обязанность по принятию сельскохозяйственной продукции у производителя по месту его нахождения. Если согласовано принятие продукции

по месту нахождения заготовителя или в указанном им месте, то в этом случае не допускается отказ от принятия продукции. Эта норма обладает императивным свойством.

К основным обязанностям производителя относятся передача заготовителю или по его поручению другой организации выращенной (произведенной) сельскохозяйственной продукции в количестве, указанном в договоре, соответствующей государственному стандарту, техническим условиям, соответствующей требованиям ветеринарного и санитарного надзора, в установленные договором сроки и в указанном месте.

Необходимо отметить и то, что исполнение договоров в сельскохозяйственной отрасли, в частности, договора контрактации во многом зависит от природно-климатических условий и любые изменения в климате ставят под угрозу исполнения договора. Все усилия производителя сельскохозяйственной продукции по выполнению договорных обязательств могут не дать ожидаемый результат в силу неблагоприятных природных явлений. В особенности, недостаток воды, засуха в определенном смысле может стать причиной неисполнения договоров, связанных с производством сельскохозяйственной продукции. Но в действующем законодательстве, регулирующем договорные отношения, эти обстоятельства не всегда учитываются как «форс-мажорные». Кроме того, в правовой и экономической литературе этот вопрос недостаточно изучен. Считаем, что в договорах по контрактации и поставке сельскохозяйственной продукции «форс-мажорные» обстоятельства должны учитываться как существенные условия договора.

Права и обязанности хозяйства.

Хозяйство вправе:

- требовать в предусмотренных договором случаях семена и посевные материалы от организации заготовителя;

- участвовать при сдаче и определении качества продукции, а также требовать соответствующую плату от заготовителя;

- требовать от заготовителя аванс для покрытия расходов по выращиванию продукции в сроки и количестве, установленные договором (исключение составляет закупка отдельных видов сельскохозяйственной продукции для государственных нужд);

- требовать от заготовительной и обслуживающей организации обеспечения нормативными актами, необходимыми для исполнения договора и государственных стандартов;

- требовать от заготовительной и обслуживающей организации покрытия транспортных расходов при перевозке продукции хозяйством;

- требовать от обслуживающей организации поставки материально-технических средств и оказания услуг (выполнения работ) соответствующего качества и в ассортименте, основанной на заказе по договору;

- требовать от заготовителя и обслуживающей организации возмещения ущерба, нанесенного ими в результате невыполнения или ненадлежащего исполнения условий договора.

Сдача продукции заготовителю или непосредственный приём продукции в хозяйстве осуществляется на основе графика, согласованного между сторонами и являющегося составной частью договора. В договоре, наряду с установлением периодов поставки продукции, могут быть предусмотрены графики поставки (десятидневка, посуточные и т.д.).

В случае, если договором не предусмотрен такой график, хозяйство должно уведомить заготовительную организацию о предполагаемых объемах и сроках сдачи предназначенной для реализации продукции в ассортименте и сроке, предусмотренные договором. В случае, если в договоре такой срок не указывается, в 30-дневный срок (а по сезонной продукции – не позднее 15 дней) до сдачи продукции, производитель должен сдать продукцию и согласовать с заготовительной организацией календарный (посуточный) график сдачи продукции. В процессе исполнения договора по согласованию сторон пункты договора о графике и поставке продукции могут быть изменены.

При отправке (доставке) хозяйством продукции заготовительной организации, продукции должны быть приложены надлежаще оформленные документы, а в случае, когда продукция принимается заготовителем непосредственно в хозяйстве – документы приёма-передачи. Хозяйство по согласованию с заготовителем может преждевременно сдать продукцию за счет продукции, которая должна была быть передана в следующей период сдача продукции по договору. Производитель может требовать от заготовителя возвращения отходов переработки продукции. Цена отходов устанавливается по соглашению.

Хозяйства обеспечивают:

- выполнение договорных обязательств по продажи сельскохозяйственной продукции заготовителю в установленных по видам

продукции объемах и ассортименте, соответствующего качества и в сроки, предусмотренные договором;

-своевременную подготовку сельскохозяйственной продукции к сдаче-приемке заготовителям непосредственно в хозяйстве, или вывоз ее по согласованным графикам на приемные пункты заготовителя;

- правильное оформление сопроводительной документации и соблюдение других требований, предъявляемых к сдаче продукции (упаковка, тара, маркировка продукции и скота и т.п.).

- своевременное осуществление платежей (расчетов) с обслуживающими организациями по договору за поставленные материально-технические ресурсы и оказанные услуги (выполненные работы).

Днем исполнения хозяйством договорных обязательств считается дата составления акта приема-передачи продукции в хозяйстве, или дата составления акта приёма-передачи продукции в пункте заготовителя. А при погрузке и отправке продукции покупателю – дата сдачи продукции транспортной организации. Днем исполнения обязательств заготовителя по уплате стоимости продукции считается дата, указанная в штампе банковского учреждения на платежном документе.

Если заготовителю заранее станет известно о том, что из-за не выполнения производителем продукции обязательств, предусмотренных статьей 466 ГК, не будет сдана продукция в количестве и качестве, предусмотренных договором, то заготовитель вправе требовать расторжения или изменения договора с возмещением нанесенного ущерба.

Права и обязанности заготовителя.

Заготовитель вправе:

- требовать по графику, в срок, установленные договором, сдачи отдельного вида продукции определенного количества, ассортимента и соответствующего качества;

- требовать от хозяйства в случае недостачи объема сельскохозяйственной продукции, установленного суммой аванса, покрытия продукцией ранее выданных сумм аванса.

Заготовители обеспечивают:

- своевременное заключение договоров с хозяйствами и выполнение договорных обязательств;

- организацию закупок и обеспечение бесперебойной приемки всей предъявленной хозяйствами продукции в срок, предусмотренные договором (предъявленной продукцией следует считать продук-

цию, доставленную для приёмки-сдачи на приемный пункт заготовителя, а при приемке ее непосредственно на месте – на пункт приемки-сдачи хозяйства);

- всемерное развитие и укрепление прямых и длительных связей предприятий перерабатывающей промышленности и торговли с хозяйствами, обеспечение приемки сельскохозяйственной продукции непосредственно в хозяйствах и вывоз ее своим специализированным транспортом, транспортом общего пользования или арендованным в хозяйстве по согласованным графикам;

- правильность определения веса и качества закупаемой продукции, правильное и своевременное проведение расчетов за нее;

- сохранность заготовляемой сельскохозяйственной продукции, сокращение ее потерь при заготовках, транспортировке, хранении и первичной обработке;

- предоставление тары, упаковочных материалов по договоренности с хозяйством и нормативно-технической документацией;

- покрытие нанесенного хозяйству ущерба вследствие ухудшения качества продукции, оставленного на усмотрение хозяйств;

- обеспечение хозяйств семенами и посевными материалами, в случаях, предусмотренных договором.

Основной обязанностью заготовителя согласно договору контрактации является своевременное принятие или перевозка продукции и оплата за продукцию и транспорт по установленным ценам.

Если по договору контрактации между сторонами есть соглашение о приёме сельскохозяйственной продукции по месту расположения заготовителя или там, где было указанно заготовителем, то не допускается отказ от принятия продукции. А также если заготовитель (покупатель) не обеспечит приемку и вывоз продукции, то производитель сам может доставить продукцию заготовителю (покупателю). В данном случае заготовитель обязан оплатить не только стоимость продукции, но и расходы хозяйства по поставке продукции.

Сроки приёма продукции в определенном количестве и качестве устанавливаются правилами и инструкциями, обязательными для сторон. При отказе от приемки продукции заготовитель обязан заявить хозяйству о факте отказа в письменном виде (отметка на товарно-транспортной накладной, телеграфно и т.д.). Если заготовитель уклоняется от письменного заявления об отказе от приемки продукции, то хозяйство составляет акт с участием государственного инспектора по заготовкам и качеству продукции либо представителя другой вышестоящей районной организации, удостоверяющих факт отказа.

Продукция, хранящаяся в хозяйствах (картофель, овощи, бахчевые, плодово-ягодные культуры, виноград), оплачивается на условиях, установленных в договоре контрактации. Количество продукции, не сданное хозяйством в установленные договором периоды (сроки), подлежит сдаче в сроки, согласованные сторонами, и зачету в период его фактической сдачи, за исключением тех видов продукции, производство которых носит сезонный характер и восполнение их несданного количества невозможно.

Если стандартами, техническими условиями или заключенными договорами предусмотрено, что продукция подлежит доставке в таре или упаковке, то заготовитель обеспечивает хозяйство необходимой тарой, тарными гвоздями и упаковочными материалами в количестве и в сроки, установленные сторонами в договоре контрактации.

Получаемая хозяйствами от заготовителей и заготовителями от хозяйств тара оплачивается сторонами по договоренности и используется только по прямому назначению.

Особенности отпуска и использования тары и упаковочных материалов, предназначенных для отдельных видов продукции, а также порядок и сроки их возврата предусматриваются инструкциями, правилами, регламентирующими закупки соответствующих видов продукции, или заключенными договорами.

Все расходы по транспортировке, экспедированию и разгрузке продукции несет заготовитель. При доставке продукции транспортом хозяйство заготовитель возмещает ему расходы по ее транспортировке (по фактическому весу, включая тару). Расходы по транспортировке продукции возмещаются за все расстояние от места отправки продукции из хозяйства (сортировочный пункт, бригада, отделение, животноводческая ферма, отгонное пастбище, центральный склад, центральная усадьба хозяйства и т.д.) до приемного пункта (предприятия), предусмотренного договором.

Расходы по транспортировке и разгрузке определяются по действующим нормам и тарифам, или соглашениям сторон по свободным ценам для того вида транспорта, которым осуществлялась доставка продукции. Заготовитель возмещает хозяйствам расходы по приемке сельскохозяйственных продуктов и сырья от хозяйств и других граждан, а также по доставке этой продукции на заготовительные пункты по договоренности сторон. Возмещение расходов по доставке продукции железнодорожным, воздушным и водным транспортом либо в смешанном сообщении производится по действующим тарифам на перевозку грузов соответствующими видами транспорта

(включая сборы и другие расходы). Расходы, связанные с отправкой сельскохозяйственной продукции с соблюдением дополнительных требований заготовителя, оплачиваются за его счет.

Расчеты между хозяйствами и заготовителями производятся, как правило, путем перечисления заготовителем платежными поручениями, оплаты чеками стоимости сданной хозяйством продукции на его расчетный, специальный расчетный или специальный ссудный счет, указанный в договоре. Расчеты должны осуществляться не позднее трех календарных дней после приемки продукции, а в случаях, когда заготовитель и обслуживающее его отделение банка находятся в разных населенных пунктах, а также с учетом условий связи – не позднее пяти календарных дней после приемки продукции.

Ответственность за нарушение договора контрактации. Свойства предмета договора контрактации, место и правовое положение сторон в хозяйственной сфере оказывают своё влияние на установление ответственности за невыполнение сторонами договора своих обязанностей. По договору, если хозяйство вследствие халатного отношения к своим обязанностям не выполнит необходимые работы и в итоге заранее известно о не предоставлении продукции в количестве и ассортименте, предусмотренных договором, заготовитель (покупатель) вправе требовать расторжения или изменения договора, а также возмещения нанесенных ему убытков. Значит, ответственность хозяйства по возмещению ущерба возникает только в том случае, когда по его вине станет невозможным выполнение обязательств.

За нарушение условий договора сторонами по договору контрактации устанавливается нормативно-правовая (на основе законодательных норм) и договорная (по соглашению сторон) ответственность.

Ответственность производителя сельскохозяйственной продукции. Согласно договора контрактации за необоснованное уклонение от сдачи сельхозпродукции в количестве и ассортименте по видам и в нарушение сроков, установленных в договоре контрактации, хозяйство уплачивает заготовительной организации штраф в размере 25 процентов от стоимости несданной продукции. Штраф исчисляется из средней фактически сложившейся цены продукции за истекший период (месяц, квартал, год) без учета выплаты установленных надбавок к закупочной цене. Кроме того, возмещаются убытки, возникшие в результате недопоставки продукции, в части, непокрытой штрафом.

В случае, когда хозяйство не подготовило продукцию к сдаче приемке на месте и не предупредило об этом заготовителя, а последний на

правил транспорт в место приемки, оно возмещает заготовителю транспортные и все другие расходы, связанные с простоем транспорта.

Хозяйство привлекается к ответственности в случае, если качество отгруженной продукции не отвечает требованиям стандарта, техническим условиям, образцам (эталонам) или другим условиям, определенным в договоре, исключение составляют случаи, когда хозяйствам по договору разрешено сдавать продукцию низкого качества.

За не возвращение хозяйством тары по истечению срока годового договора контрактации хозяйство уплачивает штраф в двукратном размере, действующей на момент поставки продукции, стоимости тары. За простой транспорта, прибывшего по согласованному между сторонами графику, сверх установленных сроков, виновная сторона оплачивает расходы, связанные с простоем. Время простоя оформляется согласно подписанному между сторонами акту.

В случае если качество, ассортимент, сортность отгруженной продукции (выполненных работ или отказанных услуг) не отвечает требованиям стандарта, техническим условиям, образцам (эталонам) или другим условиям, определенным в договоре, виновная сторона уплачивает штраф в размере 20 процентов стоимости продукции (выполненных работ, оказанных услуг) ненадлежащего качества.

При решении вопроса ответственности дехканских, фермерских и ширкатских хозяйств за невыполнение обязательств, по договору контрактации, принимается во внимание и показатель выполнения обязательства обслуживающими организациями.

Так, в соответствии с пунктом 79 Положения «О порядке заключения, регистрации, исполнения договоров между производителями сельскохозяйственной продукции и заготовительными, обслуживающими организациями, а также мониторинга за их исполнением» при привлечении дехканских и фермерских хозяйств к ответственности за невыполнение или ненадлежащее выполнение ими договоров контрактации рассматривается также ответственность обслуживающих организаций, в результате действий (бездействия) которых хозяйствами не были выполнены (ненадлежащее выполнение) договорные обязательства по договорам контрактации.

Как известно, выполнение обязательств (получение намеченного урожая) по договору контрактации производителями продукции во многом зависит от своевременного и качественного проведения агротехнических, агрохимических и других агросервисных услуг.

Например, выполнение вспашки или работ по химическому обогащению с небольшим запаздыванием может привести к снижению

урожайности и в итоге послужит причиной невыполнения обязательств по договору контрактации производителем продукции.

Из этого следует, что выполнение производителем своих обязательств непосредственно связано с уровнем выполнения обязательств обслуживающих организаций. Раньше наличие или отсутствие вины обслуживающих организаций в невыполнении обязательств по договору контрактации не учитывалось. Внесение этого нового правила сыграло большое значение в защите интересов фермерских, дехканских и ширкатных хозяйств.

Ответственность заготовительной организации. За каждый случай отказа от приемки сельхозпродукции в ассортименте и по видам, непосредственно в хозяйстве, в сроки, установленные договором, заготовитель уплачивает хозяйству штраф в размере 4% от стоимости не принятой продукции, исходя из средней фактически сложившейся цены без учета выплаты установленных надбавок, а по скоропортящейся продукции – полную ее стоимость. Кроме того, возмещает убытки в части, непокрытой штрафом, понесенные хозяйством в результате отказа от приемки продукции.

За необоснованный отказ от приемки сельхозпродукции заготовительная организация возмещает хозяйству убытки, связанные с поставкой товаров. В случае отказа заготовителя от приемки скоропортящейся продукции, предъявленной заготовителю в соответствии с договором контрактации и согласованным графиком сдачи-приемки, хозяйство по своему усмотрению может реализовать эту продукцию другим имущественной ответственности за отказ от приемки продукции.

В случае выявления фактов неправильного определения заготовительной или обслуживающей организацией качества, количества продукции и оказываемого услуг, неправильного установления и взимания их стоимости, заготовительные и обслуживающие организации производят перерасчет с учетом качества продукции и оказанных услуг, а также их количества и, помимо этой рассчитанной суммы, уплачивают хозяйству штраф в размере 20 процентов неправильно рассчитанной суммы.

За необеспечение хозяйства тарой и упаковочными материалами, отвечающими требованиям стандарта и технических условий, в количестве и сроки, установленные в договоре контрактации, заготовительная организация уплачивает хозяйству штраф в двукратном размере действующей на момент поставки продукции стоимости тары, упаковочных материалов. В случае если необеспечение заготови-

телем хозяйства тарой повлекло снижение качества или порчу скоропортящейся продукции, заготовительная организация возмещает хозяйству понесенные убытки в части, непокрытой штрафом.

За отказ от исполнения предусмотренных договором обязательств по поставке материально-технических ресурсов и оказанию услуг обслуживающая организация уплачивает хозяйству, помимо установленных надбавок, штраф в размере 25 процентов стоимости недопоставленных материально-технических ресурсов или подлежавших оказанию услуг. Кроме штрафа, обслуживающая организация уплачивает хозяйству ущерб, нанесенный в результате недопоставки материально-технических ресурсов, невыполнения работ или неоказания услуг.

В случае просрочки поставки, недопоставки товаров, невыполнения работ или неоказания услуг обслуживающая организация уплачивает хозяйству пеню в размере 0,5 процента неисполненной части обязательства за каждый день просрочки. Но при этом общая сумма пени не должна превышать 50 процентов стоимости недопоставленных товаров, невыполненных работ или не оказанных услуг. Уплата пени не освобождает сторону, нарушившую договорные обязательства, от надлежащего исполнения договора и возмещения убытков, причиненных просрочкой поставки, недопоставкой товаров, невыполнением работ или неоказанием услуг.

По согласованию сторон в договоре могут быть предусмотрены и другие, не противоречащие действующему законодательству, меры ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств. Сторона не несет ответственность перед другой стороной за неисполнение принятых на себя договорных обязательств по причинам, не зависящих от их воли и желания, в связи с чрезвычайными обстоятельствами (форс-мажорные обстоятельства), которые невозможно было предвидеть и предотвратить (в результате землетрясения, засухи, наводнения, пожара и других стихийных бедствий).

§ 6. Договор энергоснабжения

Понятие и основные признаки договора энергоснабжения. Договор энергоснабжения является правовой формой имущественных отношений, регулируемых гражданским законодательством . С переходом на рыночные условия электрическая и тепловая энергия приобрели свойство товара, что дает основание для признания ее предметом купли-продажи.

В ГК РУз нормы, регулирующие отношения по договору энергоснабжения, помещены в параграфе 6 гл.29 о купле-продаже. Следовательно, по определению законодателя энергоснабжение является разновидности договора купли-продажи.

Статья 468 ГК гласит: **«По договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии».**

Договор энергоснабжения как отдельный вид договора купли-продажи, занимает особое место среди других его видов. Это обусловлено прежде всего его предметом, являющимся энергией. Естественная специфика предмета этого договора предопределяет ряд существенных особенностей его оборота в качестве товара. Это – непрерывность (неразрывность) процессов производства, транспортировки и потребления энергии, ограниченная возможность ее хранения (складирования), влияние деятельности потребителей на качество товара, наличие единых систем энерго – и газоснабжения в масштабах страны.

Особенность предмета договора «предопределяют необходимость специальных правил, регулирующих правоотношения, связанные со снабжением энергией через присоединенную сеть»[1]. Снабжение энергией отличается от продажи обычных товаров главным образом тем, что передача энергии, как товара покупателю (потребителю), возможна только с использованием специальных технических средств соответствующей инфраструктуры: линий электропередач, газо и водопроводов, трансформаторных и насосных станций и т.д.. Потребление энергии также требует специального оборудования: инженерных коммуникаций, контрольно-измерительных приборов, средств обеспечения безопасности. Наряду с этим энергоснабжающая организация и абонент (потребитель) энергии должны иметь определенную сеть (электрическую или тепловую), с помощью которой должны быть присоединены к общей сети. Например, трубы, провода, являясь частью присоединенной сети, непосредственно соединяют абонента и организацию энергоснабжения и, посредством которых

[1] Витрянский В.В. Договор купли-продажи и его отдельные виды. М.: 1999. С.158.

осуществляется распределение и доставка энергию абоненту. При этом количество поставляемой энергии определяется посредством специальных измерительных приборов. Например, количество электроэнергии, газа учитывается в специальных счетчиках. Система технических устройств, обеспечивающих присоединение, получение и безопасное использование энергии потребителями, называется присоединенной сетью.

Возможность передачи и потребления энергии только через присоединенную сеть позволяет отличать обязательства по договору энергоснабжения от сходных ему обязательств, например, по договору поставки. Так, договор, по которому осуществляется продажа природного газа в баллонах, будет оформляться как поставка или купля-продажа. Если же газ передается потребителю через присоединенную сеть – налицо договор энергоснабжения.

В связи с тем, что договор энергоснабжения является разновидностью договора купли-продажи, а согласно ст.387 ГК товаром по договору купли-продажи может быть любая вещь с соблюдением правил ст.82 ГК. Вещный характер энергии как товара подтверждается фактом передачи энергии в собственность покупателю (абоненту) по договору энергоснабжения. Энергия, которая находится в сети и не используется абонентом (потребителем), принадлежит владельцу сети и владельцу источника, вырабатывающего энергию, энергоснабжающая организация в качестве собственника или субъекта хозяйственного ведения, либо права оперативного управления имуществом (энергией) правомочны, распоряжаться энергией как товар. Право распоряжения осуществляется путем продажи (подачи) энергии покупателям (абонентам) или на основании других отношений (например, подача в долг). Право абонента по владению, использованию и распоряжению, принимаемой энергией, проявляется в возможности направления энергии по собственному усмотрению на различные технологические потребности – отопление, обеспечение горячей водой и другие, с учетом соблюдения условий договора, обеспечения исправности соответствующего оборудования.

Передача энергии по договору энергоснабжения в собственность (или хозяйственной ведение, оперативное управление) абонента (потребителя) в соответствии с положениями ст.386 ГК предусматривает вещное право на энергию, как объекта гражданского права, ибо право собственности и производные от него права хозяйственного ведения и права оперативного управления являются вещными правами (ст.ст.165, 176, 178 ГК).

Электрическая мощность, электрическая и тепловая энергия, как товар, является предметом договора купли-продажи и реализуется путем оптовой и розничной торговли. Оптовая торговля проводится в системе отношений купли-продажи и передачи электрической мощности и электрической энергии, функционирующая на основе договоров между энергопроизводящими, энергопередающими, энергоснабжающими организациями и потребителями, находящимися под управлением системного оператора оптовой торговли и определяемыми нормативными правовыми актами. Розничная торговля электрической энергии проводится в системе снабжения электроэнергией, теплоэнергией, функционирующая на основе типовых договоров между энергоснабжающими организациями и потребителями. По розничной торговле в качестве энергоснабжающей организации могут быть энергопередающие организации.

Договор энергоснабжения является двусторонним, возмездным, консенсульным. По смыслу ч.1 ст.469 ГК этот договор публичный, энергоснабжающая организация по характеру своей деятельности обязана заключать договор по снабжению энергией с каждым лицом, кто к ней обратиться. Однако требовать заключения договора абонент вправе лишь при наличии у него необходимого энергопринимающего оборудования, приборов учета потребления энергии. В зависимости от предмета и состава участников договора энергоснабжения, выделяются такие его разновидности, как: договор снабжения электрической энергией, договор о версивных перетоках электроэнергии, договор о взаимном резервировании электроснабжения, договор снабжения газом, договоры снабжения тепловой энергией, водой, нефтью и нефтепродуктами и другие.

По поводу понятия энергоснабжения существуют различные суждения. Так, М.М. Агарков считал, что договор, согласно которому электрическая станция обязуется снабдить потребителя электрической энергией, нельзя подводить под куплю-продажу, так как предметом купли-продажи согласно закону может быть только передача имущества другой стороне и поэтому договор на снабжение энергией надлежит считать договором подряда, поскольку согласно этому договору «электрическая станция обязуется совершить работу, необходимую для доставления потребителю энергии, а не передать последнему какое-либо имущество»[1]. Б.М. Сейнароев считает, что «договор на снабжение электроэнергией по характеру опосредствуемых им от-

[1] Агарков М.М. Подряд. Текст и комментарий к ст.220-235 Гражданского кодекса. М.: 1924. С. 13-14.

ношений, по основным правам и обязанностям сторон не имеет принципиальных отличий от договора поставки»[1]. По мнению О.С. Иоффе договоры на снабжение энергией «нельзя ни отрывать от поставки, ни отождествлять с нею», они «непосредственно примыкают к договору поставки»[2]. С.М. Корнеев рассматривает договор энергоснабжения самостоятельным, особым, отличающим и от поставки, и от купли-продажи и от всех других видов гражданско-правовых договоров[3]. Примерно такой же точке зрения придерживается М.И. Брагинский.

Признание договора энергоснабжения, как договора подряда, в известной степени не приемлемо с учетом особенности содержания того или иного договора. Для договора подряда, определяющее значение имеет выполнение подрядчиком определенной работы по заданию заказчика, и сдать ее результат заказчику в установленный срок, причем заказчик вправе в любое время проверять ход и качество Работы, не вмешиваясь в хозяйственную деятельность подрядчика. Все это не свойственно договору энергоснабжения. Отнесение договора энергоснабжения, к договорному типу поставки имело определенное основание в то время, когда в науке, и в законодательстве договор поставки трактовался, как совершенно самостоятельный, совершенно отличающийся от договора купли-продажи. Как утверждает М.И. Брагинский: «Для договора поставки особые свойства товара не относятся к квалифицирующим признакам, позволяющим выделять этот договор как отдельный вид договора купли-продажи. В отношении же договора энергоснабжения именно уникальная специфика товара – энергия, как свойство материи, производит определенную работу и является тем критерием, который служит основанием для выделения договора энергоснабжения в отдельный вид договора купли-продажи[4].

В условиях рынка, когда энергия приобрела свойства товара, трактовка о признании договора энергоснабжения, как договор поставки невозможна, поскольку и в науке, и в законодательстве оба названных договора рассматриваются, как разновидность договора купли-продажи. Однако, в зависимости от способа реализации энергии,

---

[1] Сейнароев Б.М. Правовое регулирование снабжения электроэнергией социалистических предприятий и организаций. М.: 1971. С. 18-19.

[2] Иоффе О.С. Обязательственное право. М.: 1975. С. 277.

[3] Карнеев С.М. Договор о снабжении электроэнергией между социалистическими организациями. –М.: 1956. С.96-102.

[4] Гражданское право: В 2 т. Том II. Полутом I: Учебник // Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. – 2-е изд. – М.: Издательство БЕК. 1994. С. 309.

возможно в отдельных случаях рассматривать отношения по такой реализации, как по договору поставки. Это в тех случаях, когда передача электрической мощности, электрической энергии осуществляется в порядке оптовой торговли. Этим можно объяснить имеющееся суждения о том, что договор энергоснабжения находится в «близком родстве» с группой договоров, направленных на передачу товара одной стороной в собственность другой стороне. Поэтому трактовать его как совершенно самостоятельный договор гражданского права нет оснований, ибо в нем присутствуют элементы отношений и по договору поставки, и по договору бытового подряда, и по договору возмездного оказания услуг (например, по техническому обслуживанию и оказанию технических услуг). Эти особенности дают основание согласиться с утверждением о том, что «общие правила купли-продажи применимы к отношениям по энергоснабжению лишь в малой степени. Однако применимо главное, что характеризует куплю-продажу: переход товара (в данном случае весьма специфичного) из собственности продавца в собственность покупателя. Большинство других правил относятся только к энергоснабжению».

Стороны и заключение договора энергоснабжения. Договор энергоснабжения заключается с абонентом при наличии у него энергопринимающей установки, присоединенной к сетям энергоснабжающей организации в установленном законодательством порядке, а также необходимого оборудования и приборов учета потребления энергии (ч.1 ст.469 ГК). Как видно, для заключения договора с энергоснабжающей организацией в качестве абонента вправе участвовать любое лицо, которое имеет, во-первых энергопринимающую установку и, во-вторых, необходимых приборов (счетчиков), производящих учет количества потребляемой энергии. Энергоснабжающая организация в трехдневный срок проводит оценку возможности присоединения хозяйствующего субъекта к сетям энергоснабжающей организации или абонента, и выдает технические условия на присоединение. Лица, не являющиеся субъектами предпринимательства и не намеривающиеся использовать объекты для предпринимательских целей, также осуществляют получение технических условий в энергоснабжающей организации. Выданный инспектором, территориального отделения инспекции «Узгосэнергонадзор», акт о допуске электроустановки в эксплуатацию является основанием для заключения договора между энергоснабжающей организацией и потребителем на пользование электрической энергией. Энергоснабжающая организа-

ция, со дня заключения договора с потребителем, осуществляет подключение энергоустановки потребителя к сетям энергосистемы.

Договор энергоснабжения с участием граждан, по общему правилу, считается заключенным на неопределенный срок. Ч.2 ст.469 ГК гласит: «В случае, когда абонент по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, договор считается заключенным с момента первого фактического подключения абонента в установленном порядке к присоединенной сети». Данная норма не предусматривает определенный срок, с наступлением которого договор может быть признан заключенным, а также сроки действия данного договора. Сроки в данном случае носят условный характер, срок заключения договора может быть определен с того момента, когда абонент будет фактически подключен к присоединенной сети, а срок действия договора определен по заявлению одной из сторон договора. Однако договоры с участием юридических лиц обычно содержат условие о сроке, продолжительность которого определяется самими сторонами. Ч.3 ст.469 ГК устанавливает специальные правила о сроках, направленные на обеспечение бесперебойного снабжения потребителей энергией. Так, договор заключенный на срок, считается продленным на тот же срок, если до его окончания ни одна из сторон не заявит о прекращении или изменении договора энергоснабжения. При продлении договора на новый срок его условия могут быть изменены по соглашению сторон. Если одной из сторон до окончания срока действия договора внесено предложение о заключении нового договора, отношения сторон до заключения нового договора регулируется ранее заключенным договором.

Порядок и форма заключения договора энергоснабжения различаются в зависимости от личности абонента и целей использования энергии. Так, договор на энергоснабжение юридических лиц или граждан – субъектов предпринимательства всегда заключается в письменной форме. Если же абонентом выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, договор считается заключенным с момента первого фактического подключения абонента к присоединенной сети в установленном порядке (ч.2 ст.469 ГК). Это правило имеет двоякое значение. Во-первых, договор энергоснабжения гражданина может заключаться путем подключения к сети без облечения в письменную форму. Во-вторых, такой договор, заключенный в письменной форме (юридическими лицами, гражданами-предпринимателями) вступит в силу лишь с момента фактического подключения к сети.

В договоре энергоснабжения участвуют две стороны – организация электроснабжения и абонент. К числу организаций электроснабжения относятся предприятия, хозяйства таких систем как «Узбекэнерго», национальных холдинговых компании «Узбекнефтегаз», «Узтрансгаз», государственного агентства «Узкоммунхизмат». В качестве абонента в договоре могут участвовать граждане, юридические лица и государственные организации. Энергоснабжающая организация, как юридическое лицо и, как сторона договора, имеет право продажи и распределения энергии. Энергоснабжающая организация (электростанция, производитель или перепродавец газа) – коммерческая организация, осуществляющая продажу потребителям произведенной или купленной электрической мощности, электрической и (или) тепловой энергии. Энергоснабжающая организация, как продавец в любом качестве (производитель или перепродавец энергии) обязана выступать стороной договора энергоснабжения.

Особенностью деятельности продавца, по договору энергоснабжения, по осуществлению производства, передачи, распределения и реализации электрической и (или) тепловой энергии и экспортно-импортных операций энергоснабжения (любых операций с электрической и тепловой энергией) является то, что она требует лицензирования.

Покупателем, по договору энергоснабжения, могут выступать физические или юридические лица, использующие на основе договора электрическую мощность, электрическую и (или) тепловую энергию.

Покупатель как сторона договора энергоснабжения по законодательству рассматривается в качестве абонента (от фр. abonner - подписываться), выразившего волеизъявление принимать участие в качестве стороны соответствующего публичного договора, например договора о безвозмездном пользовании вещью (абонент библиотеки и т.п.) или договора о возмездном оказании услуг (абонент телефонной сети и д.р.) и, в том числе договора о возмездном использовании энергии и т.п.

Абонент по договору энергоснабжения – это потребитель, который может быть хозяйствующим субъектом-предпринимателем со статусом юридического лица, непосредственно присоединенный к сетям энергоснабжающей организации, имеющий право и условия пользования энергией, которые обусловлены договором энергоснабжения. Абонентом по договору энергоснабжения могут выступать граждане, использующие энергию для бытового потребления, напри-

мер для освежения и отопления квартир, строений, теплиц или группу территориально объединенных строений личной собственности.

Сторонами договора энергоснабжения является также две энергоснабжающие организации (электростанции), которые обязуются восполнять друг у друга дефицит энергии или мощности в период пиковых нагрузок или спадов энергопотребления. В результате происходит последовательный перетек энергии во встречных направлениях – реверс. Его сторонами являются два промышленных абонента (потребителя энергии), взаимно гарантирующих бесперебойное снабжение друг друга энергией. Если один из абонентов не сможет получать энергию через свою присоединенную сеть, его будет снабжать другой абонент.

Абонент вправе, с согласия энергоснабжающей организации, передать энергию, принятию им от энергоснабжающей организации через присоединенную сеть, другому лицу (субабоненту). Такая передача энергии осуществляется путем заключения договора между абонентом и субабонентом, являющимися субъектом предпринимательства. Содержание такого субабонентского договора определяется ст.475 ГК. При данных договорах имеет место множественность лиц на стороне продавца (энергоснабжающая организация и абонент – первичный покупатель). Некоторые из прав и обязанностей продавца по субабонентскому договору принадлежат либо энергоснабжающей организации, либо абоненту – первичному покупателю, другие осуществляются ими совместно. При передаче энергии субабоненту ответственным, перед энергоснабжающей организацией, остается абонент, если иное не установлено законодательством.

Содержание договора энергоснабжения. Содержание договора энергоснабжения состоит из условий о предмете, количестве, качестве энергии, цене, сроке действия договора. Предметом договора энергоснабжения выступает энергия в ее различных формах: электроэнергия, нефть, нефтепродукты, газ, вода и прочие энергии. В силу прямого указания ст.478 ГК предметом этого договора могут быть и другие товары, по отношению которых принимаются правила параграфа § 6 гл. 29 ГК, если иное не установлено законодательством, договором или не вытекает из существа обязательства. При этом следует отметить, что если передача и использование продукции получателем возможны только с помощью специальной присоединенной сети, их оборот будет осуществляться в форме договора энергоснабжения.

В соответствии с «Положением о порядке поставки электрической энергии потребителям», утвержденным 24 декабря 2004 (№415),

договор, заключаемый между организацией энергоснабжения и абонентом должен содержать следующие условия:

- обязательность соблюдения установленного режима потребления и согласования показателей качества электроэнергии;
- границы принадлежности сетей и электрических приборов по балансу;
- тарифные группы потребителей по оплате за электроэнергию;
- обеспечение безопасности использования оборудования, учетных приборов сетей, находящегося в ведении потребителя, а также их исправности и надежности энергоснабжения;
- подсоединение субабонентов к сети абонентов (имя потребителя, мощность, учетные приборы, тарифы и другие сведения);
- ответственность соглашаемых сторон;
- порядок разрешения споров;
- реквизиты сторон.

В качестве основной обязанности организации энергоснабжения предусматривается подача энергии через присоединенную сеть. Вместе с тем организация энергоснабжения должна подавать энергию в количестве, предусмотренном в договоре энергоснабжения, соблюдая достигнутый сторонами порядок подачи энергии. Если количество электроэнергии исчисляется в «киловаттах», то количество газа – в «кубометрах».

Количество подаваемой энергии по смыслу ч.ч.1,2 ст.47 ГК относится к существенным условиям лишь тогда, когда абонентом является юридическое лицо или гражданин, использующий энергию для предпринимательских целей. На энергоснабжающую организацию возлагается обязанность подавать абоненту энергию через присоединенную сеть в количестве, предусмотренном договором энергоснабжения, и с соблюдением режима подачи, согласованного сторонами. Количество поданной энергоснабжающей организацией и принятой абонентом энергии определяется показателями приборов учета. Договором энергоснабжения может быть предусмотрено право абонента изменять количество принимаемой им расходов, понесенных энергоснабжающей организацией в связи с обеспечением подачи энергии вне обусловленном договором количестве.

В случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин использующий энергию для бытового потребления, он вправе использовать энергию в любом необходимом ему количестве. Такое количество определяется показателями приборов учета

при оплате им использованной энергии. Следовательно, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин использующий энергию для бытового потребления, условие договора о количестве энергии не является существенным.

Качество подаваемой энергоснабжающей организацией энергии должно соответствовать требованиям, установленным законодательством по стандартизации или договором энергоснабжения (ч.1 ст.472 ГК). Качество энергии тесно связано и характеризуется с ее количеством. Любое нарушение условия о количестве энергии неизбежно влечет изменение ее качества. Подача энергосанбжающей организацией меньшего, нежели согласованное сторонами, количества энергии означает либо перерыв в подаче (т.е. нарушение режима), либо ухудшение качества энергии. Соответствующим образом определяется и последствия такого нарушения.

Отдельные качественные показатели (например, напряжение электроэнергии, температура горячей воды, давление газа) могут быть определены соглашением сторон. Способы определения качества энергии, учитывая их техническую сложность, обычно регулируются в императивном порядке специальными нормативными актами.

Цена, по которой производится оплата энергии, определяется, как правило, в соответствии с утвержденными государством тарифами. Оплата цены энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии, определяемое в соответствии со ст.470 ГК. Так, оплата электрической и тепловой энергии, а также газо – и водоснабжения гражданами – потребителями производится ежемесячно не позднее 10-го числа месяца, следующего за оплачиваемым. Потребители – юридические лица оплачивают объем полученной электроэнергии в соответствии с Положением о порядке взаиморасчетов между потребителями электроэнергии и энергоснабжающими организациями, утвержденным постановлением Кабинета Министров Республики Узбекистан от 1 ноября 2004 г. №511.

Расчет по оплате с энергоснабжающими организациями за потребляемую электроэнергию, включая объем потребляемой электроэнергии субабонентами, осуществляется основными потребителями (абонентами) в установленном законодательством порядке. За эксплуатационные расходы по содержанию электрических сетей абонента, субабонент оплачивает долю пропорционально получаемой от общего объема электрической энергии по отдельному договору, заключаемому между абонентами и субабонентом.

Срок действия договора энергоснабжения определяется соглашением сторон. Если иное не предусмотрено соглашением сторон, такой договор считается заключенным на неопределенный срок и может быть изменен или расторгнут по основаниям, предусмотренным ст.476 ГК. Договор энергоснабжения, заключенный на определенный срок, считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, если до окончания срока его действия ни одна из сторон не заявит о его прекращении или изменении либо о заключении нового договора. Если внесено предложение о заключении нового договора, то отношения сторон до заключения нового договора регулируются ранее заключенным договором.

Права и обязанности сторон договора энергоснабжения. В законодательных актах четко определены обязанности организации энергоснабжения. Например, в соответствии с «Правилами об использовании теплоэнергии», организация теплоснабжения обязана:

- согласно договору обеспечить бесперебойную поставку потребителю теплоэнергии в соответствующих параметрах (пара и горячей воды), подаваемых из коллекторов теплоисточников, их показатели:
- пар (давление и температура) – (К) не допущение отключения на 5 процентов;
- температура воды в трубопроводе, подающем горячую воду – (К) на 5 процентов; в обратной трубе – (К) 20 кПа;
- рассмотреть письменные заявления потребителей о неполной подаче тепла в 10-дневный срок со дня поступления заявления от потребителей;
- покрыть стоимость не полностью поставленной энергии в технологических целях по вине организации энергоснабжения. Объем не полностью поставленной энергии определяется при участии представителя потребителя со стороны организации теплоснабжения и оформляется актом.

Снабжение потребности абонентов электроэнергией имеет свои особенности. В соответствии с «Положением о порядке поставки электрической энергии потребителям», утвержденного от 24 декабря 2004г. (№415), электрические станции, вырабатывающие электроэнергию, ежегодно до 1 октября сообщают ГАК «Узбекэнерго» о располагаемой мощности и прогнозе выработки электрической энергии на предстоящий год. Ежегодно, на основе обобщения заявок всех категорий потребителей, энергоснабжающие организации формируют прогноз потребности электроэнергии, включая расходы населения, на

собственные нужды и технологический расход на ее транспорт на предстоящий год по областям, предусматривая резерв для вновь вводимых объектов в течение года и до 1 октября представляют в ГАК «Узбеэнерго».

ГАК «Узбекэнерго» формирует прогноз потребности электрической энергии на предстоящий год с разбивкой по кварталам и до 15 октября текущего года представляет в Министерство экономики РУз. В соответствии с утвержденным Кабинетом Министров РУз «Балансом производства и потребления электроэнергии ГАК «Узбекэнерго» в установленный срок доводит до энергоснабжающих организации их годовые ресурсы электрической энергии с разбивкой по кварталам на рассматриваемый год. Поставка электроэнергии потребителям осуществляется энергоснабжающей организацией в соответствии с их заявкой. При заключении договора (кроме населения) энергоснабжающая организация вправе сократить заявленную величину в случае

а) если заявленная, бюджетной организацией, величина не подтверждена бюджетным ассигнованием;

б) неуплаты задолженности потребителя за отпущенную энергию, на взыскание которой имеется решение суда.

Энергоснабжающая организация вправе уменьшить договорное количество энергопотребителя исходя из выявленных инспекцией «Узгосэнергонадзор» фактов нерационального использования энергии. Свое решение о сокращении заявленной величины поставки электроэнергии, энергоснабжающая организация обязана сообщить в письменной форме в течение 10 дней после получения заявки от потребителя. Сокращение поставки электроэнергии по иным причинам не разрешается.

В соответствии с договором, заключенным с абонентом, организация энергоснабжения обязана:

- подача электроэнергии в разграниченные электросети в количестве, установленном в договоре;
- сохранение показателей качества электроэнергии в границе принадлежности по балансу электросетей на уровне, установленном договором и стандартами;
- о плановом ремонте электросетей организация энергоснабжения обязана предупреждать не менее, чем за 3 дня о возможных перебоях в электроснабжении;
- извещать о причинах внепланового прекращения подачи электроэнергии;

- извещать о сроках замены электрических счетчиков в соответствии с требованиями действующих государственных нормативных актов;

- своевременно извещать об объеме и времени внедрения ограничений;

- рассмотреть и отправить ответ на заявление потребителей о неполной подаче электроэнергии или других нарушениях норм в электроснабжении не позднее 10-дневного срока со дня поступления заявления от потребителя;

- обеспечить бесперебойную подачу электроэнергии потребителю в соответствии с договором, заключенным между организацией энергоснабжения и потребителем. Перерыв в подаче, прекращение или ограничение энергии допускается по соглашению сторон, за исключением случаев, когда удостоверенное инспекцией «Узгосэнергонадзора» неудовлетворительное состояние энергетических установок абонента угрожает аварией или создает угрозу жизни и безопасности граждан. О перерыве в подаче, прекращении или ограничении подачи энергии энергоснабжающая организация должна предупредить абонента. Перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии без согласовании с абонентом и без предупреждения его, но с немедленным его уведомлением допускается в случае необходимости принять неотложные меры по предотвращению или ликвидации аварии в системе энергоснабжающей организации (ч.1,2 ст.476 ГК).

Виды энергии, являющиеся предметом договора, считаются не обычными предметами гражданского оборота, а предметами, имеющими опасные свойства. Учитывая специфику поставляемого товара (энергии) как представляющего определенную опасность для жизни, экологии предусматривается обязательный надзор при его использовании в соответствии с договором электроснабжения.

Надзор за выполнением организациями технических требований, нормативных, правовых актов и требований к лицензируемым видам деятельности в сфере электроэнергетики, а также контроль за соблюдением правил пользования электрической и тепловой энергией осуществляются государственной организацией по государственному энергетическому надзору (Узгосэнергонадзор).

В соответствии со ст.ст.6, 13, 14 Закона Республики Узбекистан 25 апреля 1997 г. «О рациональном использовании энергии» и требованиями других нормативных актов Узгосэнергонадзор имеет право в установленном законодательством порядке:

- доступа к электро – и энергоустановкам и к приборам технического и коммерческого учета;

- проводить проверку для осуществления контроля технического состояния и безопасности эксплуатации электро – и энергоустановок;

- ставить вопрос о привлечении к ответственности физических и юридических лиц, допускающих нарушения требований нормативных правовых актов Республики Узбекистан, регулирующих безопасность эксплуатации объектов электроэнергетики, обязательства по энергосбережению и сохранность энергетического оборудования.

Обязанности абонента по договору энергоснабжения значительно отличаются от обязанностей покупателя по договору купли-продажи и включают:

- своевременное совершение оплаты за энергию, поставленную энергоснабжающей организацией;

- соблюдение порядка и установленного режима потребления;

- обеспечение безопасности эксплуатации, находящихся в его ведении энергетических пунктов;

- обеспечение исправности используемых приборов и оборудования, потребляющих энергию;

- информирование энергоснабжающей организации о нарушениях, возникающих при пользовании энергией.

Абонент обязан обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасность эксплуатируемых энергетических сетей, приборов и оборудования, соблюдать установленный режим потребления энергии, а также немедленно сообщать энергоснабжающей организации об авариях, пожарах, неисправностях приборов учета энергии и иных нарушениях, возникающих при пользовании энергией.

В случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, обязанность обеспечивать надлежащее техническое состояние и безопасность энергетических сетей, а также приборов учета потребления энергии возлагается на энергоснабжающую организацию, если иное не установлено законодательством.

Потребители электроэнергии обязаны:

- осуществить предоплату в размере не менее 30 процентов от общего количества электроэнергии и потребляемых мощностей, предусмотренных в договоре, и совершить окончательные расчеты за потребленную электроэнергию в течение 30 дней после завершения расчетного месяца;

- по требованию энергоснабжающей организации вести учет и сообщать сведения: о ежесуточных, ежемесячных расходах и фактическом количестве потребляемой мощности; о ежесуточных затратах реактивной энергии и мощностей в периоды самой большей и самой меньшей нагрузки в энергетической системе; о расходах активной энергии (мощности) в каждые 30 минут в период самой большой нагрузки в энергетической системе.

Потребители электроэнергии вправе требовать от энергоснабжающей организации следующее:

- подачи электроэнергии в разграниченные электросети в количестве, установленном в договоре;

- сохранения показателей качества электроэнергии в границе принадлежности по балансу электросетей на уровне, установленном договором и стандартами;

- предупреждения о возможных перебоях электроснабжения в связи с плановым ремонтом электросетей организации энергоснабжения;

- в согласовании с организацией электроснабжения перераспределение 2 раза (в 1 и 2 месяц – после их завершения не позднее 10 дней) в течение текущего года в рамках квартального количества, месячного договорного количества потребления электроэнергии.

Требования, предъявляемые к техническому состоянию и эксплуатации энергетических сетей, приборов и оборудования, а также порядок контроля их соблюдения определяется законодательными документами.

Ответственность сторон договора энергоснабжения. Ответственность по договору энергоснабжения определяется в зависимости от того, кто из его сторон нарушил обязательства, т.е. является ли он гражданином, использующий энергию для бытовых нужд или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность. Независимо от правоспособности сторон договора и в различиях их ответственности, и в тех и в других случаях за нарушение обязательства, предусматривается единая форма гражданско-правовой ответственности. Так, согласно ч.1 ст.477 ГК, в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, по договору энергоснабжения, энергоснабжающая организация или абонент обязан возместить причиненный этим реальный ущерб. Следовательно, ответственность обоих сторон ограничена возмещением реального ущерба, упущенная выгода не может быть взыскана. Нарушения абонентами (юридическими и

физическими лицами) условий энергоснабжения могут негативно сказаться на тысячах других потребителях. В этих случаях, возложение на каждого из нарушителей договора, всей полноты ответственности быстро привело бы к их банкротству. По этой причине законодатель ограничивает ответственность сторон договора за неисполнение или ненадлежащее исполнение его условий обязанностью возместить лишь реальный ущерб, т.е. в пределах понесенных расходов, а также стоимости утраченного или поврежденного имущества. Наряду с взысканием убытков, в виде реального ущерба, ответственность за нарушение условий договора энергоснабжения может выражаться в уплате неустойки (как правило, законной).

Граждане, использующие энергию для бытовых нужд отвечают за нарушение обязательства по договору лишь при наличии своей вины. Энергоснабжающая организация, как предприниматель, отвечает за убытки, причиненные абоненту в том случае, когда перерыв в подаче энергии допускаемый законодательством, произошел при наличии своей вины. Таким основанием допускаемым законодательством является, в частности, перерыв или прекращение подачи энергии, которые были необходимы для принятия необходимых мер по предотвращению или ликвидации аварий в системе энергоснабжающей организации. В остальных случаях энергоснабжающая организация отвечает за убытки, причиненные абоненту, независимо от вины.

Энергоснабжающая организация обязана подавать энергию абонентам в полном объеме, предусмотренном в договоре. Если энергоснабжающей организацией подано через присоединенную сеть абоненту меньшее количество энергии, чем предусмотрено договором энергоснабжения, то применяются правила, предусмотренные ст.399 ГК. В таком случае абонент вправе, если иное не предусмотрено договором, либо потребовать подачи энергии в количестве, предусмотренном в договоре, либо отказаться от принятого недостающегося количества энергии и его оплаты, если оно оплачено – потребовать возврата уплаченной денежной суммы.

Энергия, подаваемая энергоснабжающей организацией должна по качеству соответствовать требованиям, установленным законодательством по стандартизации. В случае нарушения энергоснабжающей организацией требований, предъявляемые к качеству энергии, применяются правила, предусмотренные ст.408 ГК. Абонент в данном случае, вправе требовать от энергоснабжающей организации либо подавать энергию в надлежащем качества, либо расторжения договора с

возмещением понесенных убытков. Договор энергоснабжения не предусматривает обязанности гражданина, использующего энергию для бытового потребления, принимать энергию. Отсюда логически вытекает право такого абонента расторгнуть договор в одностороннем порядке, уведомив об этом энергоснабжающую организацию, но при условии полной оплаты использованной энергии (ч.3 ст.476 ГК).

В договоре энергоснабжения может быть предусмотрен односторонний отказ от исполнения обязательств по подаче энергии. Так, в случае, когда абонентом по договору выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, энергоснабжающая организация вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора в связи с неоплатой абонентом использованной им энергии при условии предупреждения абонента не позже за месяц до отказа от исполнения договора. Если абонентом по договору выступает юридическое лицо, энергоснабжающая организация вправе отказаться от исполнения в договоре в одностороннем порядке по основаниям, предусмотренными ст.455 ГК. Согласно ч.1 данной статьи односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) допускается в случае существенного нарушения договора одной из сторон. В силу этого нарушение договора энергоснабжения юридическим лицом может быть признано существенным в случаях:

- неоднократного нарушения сроков оплаты товаров (энергии);
- неоднократного нарушения условий о количестве энергии, предусмотренного договором.

Согласно п.20 Положение о порядке поставки электрической энергии потребителям, в договоре между потребителями (кроме населения) и энергоснабжающими организациями предусматривается уплата штрафных санкций в пользу энергоснабжающих организаций в размере 50% от установленного тарифа за электроэнергию, потребленную в расчетном периоде сверх указанной в договоре от 5 до 10 процентов, и в размере 100% от установленного тарифа за электроэнергию, потребленной сверх указанной в договоре более 10 процентов, за исключением случаев, когда изменения договорных объемов электроэнергии, были внесены по предложению потребителя в срок не позднее, чем за 10 дней предлагаемых изменений (до окончания текущего года) и если была произведена предоплата за соответствующий объем электрической энергии.

В договорах потребителей и энергоснабжающих организаций в случае недобора (за исключением организаций, финансируемых из го-

сударственного бюджета и населения) или недопуска электроэнергии за квартал более, чем на 5 процентов от договорной величины, предусматриваются штрафные санкции в соответствии с Законом РУз «О договорно-правовой базе деятельности хозяйствующих субъектов».

§ 7. Договор продажи недвижимости

Понятие и предмет договора продажи недвижимости. Законодательством советского государство в 1922 г. было отменено деление имущества на движимое и недвижимое. В связи с этим прекратилось изучение вопросов, связанных с делением имущества на движимое и недвижимое. Правовое регулирование имущественных отношений в советском законодательстве осуществлялось путем деления имущества по экономическим признакам на средства производства и предметы потребления без учета юридического признака различия. Сложившиеся в Республике Узбекистан новые общественные отношения обусловили необходимость использования в гражданском законодательстве соответствующих, общепризнанных в мировой практике правовых установлений, категорий и понятий. Одним из таких понятий является недвижимость.

По договору купли-продажи недвижимого имущества (договору продажи недвижимости) продавец обязуется передать в собственность покупателю земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество, а покупатель обязуется принять это имущество и уплатить за него определенную денежную сумму (цену) (ч.1 ст.479, ч.1 ст.386 ГК).

Договор продажи недвижимости является самостоятельной разновидностью договора купли-продажи. В силу чего ему присущи все признаки, определяющие понятие договора купли-продажи: переход права собственности, двусторонность, возмездность и консенсуальность. Предметом договора продажи недвижимости являются участки земли и недр, многолетние насаждения, а также здания и сооружения. Законом к недвижимому может быть отнесено и иное имущество (ст.83 ГК). Правила о договоре купли-продажи недвижимости применяются также к продажи предприятия постольку, поскольку иное не предусмотрено правилами о договоре продажи предприятия (ст.489-496 ГК).

Важным признаком, присущим в договоре продажи недвижимости, в отличие от других видов купли-продажи, является прочная

связь его предмета с землей. При этом не имеет значение, является ли такая связь естественной (например, источник, месторождение), или она возникла в результате человеческого труда (например, здание, сооружение, колодец, сад и т.д.). Следующей важной особенностью предмета договора продажи недвижимости, вытекающей из его прочной связи с землей, является то, что такой предмет нельзя переместить, так как его перемещение чревато большими трудностями. Эти трудности, связанные с его перемещением, могут выражаться также в потере его естественных свойств, невозможности в дальнейшем пользоваться им по назначению, либо в утрате его формы или физических свойств. Помимо этого в литературе отмечается еще один существенный признак предмета договора продажи недвижимости – обладание повышенной стоимостью. Так в соответствии с законодательством некоторых стран к недвижимому имуществу отнесены морские и речные суда, космические объекты (например, искусственные спутники Земли).

По поводу понятия имущества как недвижимое в юридической литературе существуют различные суждения. Так, М.Барашян полагает, что собственно недвижимым имуществом является только земельный участок, а здания, сооружения, многолетние насаждения и все иное имущество, что прочно связанно с землей, - существенными составными частями недвижимого имущества[1]. По мнению М.Орловой к недвижимости относятся материально реализованные, существенные по объему и стоимости объекты, большинство из которых связанны с землей и зависимы от нее, чей правовой режим близок к земельному, а гражданский оборот связан со сложной системой государственной регистрации прав и их перехода специально уполномоченными на то государственными органами в силу их особой общественной значимости[2]. С точки зрения К.М.Ильясовой, объекты, связанные с землей, не могут приравниваться к недвижимости земельного участка и следуют судьбе последнего[3]. По мнению некоторых авторов при определении понятия имущества как недвижимость следует рассматривать с точки зрения не как физической, а юридической категории, т.е. без привязки к земле. Они считают, что недвижимое имущество возникает с момента государственной регистрации

---

[1] См.: Барашян М.М. Правовое регулирование залога сельскохозяйственных земель в Германии. М.: МГЮА, 1997. Автореферат дис. канд.юр.наук. С.12.

[2] См.: Орлова М. Недвижимое имущество и ипотека // Российская юстиция. 1998. №11. С.11.

[3] См.: Ильясова К.М. Регистрация прав на недвижимость в Республике Казахстан: основные концептуальные положения. Алматы: АЮ-ВШП «Эділет», 2000. С.50.

права на него и является понятием юридическим[1]. Так, Е.А.Суханов утверждает, что современный уровень техники давно позволяет «двигать» практически любые объекты, включая здания, сооружения и даже землю. По этой причине бессмысленны попытки «увязать» понятие недвижимости исключительно с землей как с физическим объектом. По мнению Е.А.Суханова, представляется удачным определение земельного участка в германской цивилистической литературе, где земельный участок рассматривается как «часть земной поверхности, которая занесена в качестве земельного участка в подземельную книгу», а здания, сооружения, расположенные на таком участке, рассматриваются как составные части, т.е. принадлежности земельного участка.

Необходимо отметить, что юридический аспект недвижимого имущества связан с регистрацией прав на это имущество. Определение понятия имущества, как недвижимость только лишь с точки зрения юридической категории не дает убедительного представления о нем. Если, допустим, жилой дом реально не существует, то невозможно возникновение права собственности на него. Следовательно, государственная регистрация недвижимого имущества может быть осуществлена только в том случае, когда оно реально существует. В ст.83 ГК проводится разграничение недвижимых и движимых вещей, в зависимости от их естественных свойств и наличия или отсутствия тесной связи с земельным участком, не связывая существование имущества как недвижимого с момента регистрации на него прав. Как видно, в соответствии с законом, разграничение имущества на недвижимое и движимое может быть произведено независимо от их связи с земельным участком. Но, если имущество тесно связано с землей, оно является недвижимым.

В качестве предмета договора продажи имеются следующие виды недвижимого имущества:

- предприятие, как имущественный комплекс;
- земельные участки;
- объекты, расположенные под землей и под поверхностью земли (месторождения, шахты, пещеры, подземные водные источники, тоннели);

---

[1] См.: Скловский К.И. Собственность в гражданском праве. М., 1999. С.489; Козырь О.М. Недвижимость в новом ГК России // Гражданский кодекс России. Проблемы, Теория, Практика: Сб. памяти С.А.Хахлова / отв.ред. А.Л.Маковский. М., 1998. С.276; Сенчишев В.И. Государственная регистрация права на недвижимое имущество и сделок с ним // Ж. российскре права. 1999. №12. С.118; Кузьмина И.Д. Сделки созданиями и сооружениями // Актуальные проблемы правовой науки и практики: Сб. науч. трудов. Кемерово, 1999. С.152.

- имущество, прочно связанное с земной поверхностью, на которой оно расположено (жилые дома, здания, сооружения, сады, леса, озера, реки, арыки);

- объекты, которые хотя не связаны с землей, но в силу их значения для государства и повышенной стоимости на них в гражданском обороте установлен правовой режим недвижимого имущества (моря, наземный и воздушный транспорт, космические объекты).

Основанным признаком, присущим и «недвижимому по природе» имуществу, и «недвижимому в силу закона» является индивидуальная определенность. Индивидуальную определенность первой категории недвижимости придает, прежде всего, фиксированное положение объекта на земельном участке, а второй – государственная регистрация. Государственная регистрация воздушных, морских судов и космических объектов является особым видом регистрации в отличии от других видов регистрации имущества, признаваемого по закону как недвижимое.

Земля, взятая в состоянии природного объекта не рассматривается в качестве недвижимого имущества и потому не является предметом договора продажи. Недвижимостью признается земельный участок как индивидуально-определенный объект, в отношении которого может быть введен специальный правовой режим. Такой участок, принадлежащий конкретному субъекту, характеризуется юридически значимыми признаками: местоположением, размером (площадью), границами и качеством, которые отражаются в правоустанавливающих документах и в земельно-кадастровой документации. Осуществление индивидуализации земельного участка проходит путем переноса землеустроительного проекта в натуре с обозначением границ землепользования межевыми знаками.

К объектам, перемещение которых невозможно без ущерба их назначения, относятся сооружения и здания, которые прочно связаны с землей. Сооружением является все то, что создано человеческим трудом для обеспечения материальных и духовных потребностей общества. Зданием является наземное сооружение, имеющее внутреннее пространство, предназначенное и приспособленное для различных видов человеческой деятельности (например, жилые дома, магазины, школы, колледжи и т.д.). Но так как правовой режим зданий и сооружений идентичен, то юридического значения разграничение этих объектов, не имеет.

Таким образом, имущество, как объект гражданского права подразделяется на недвижимое и движимое. Недвижимым имуществом

являются: участка земли и недр, многолетние насаждения, а также здания и сооружения. Законом к недвижимому может быть отнесено и иное имущество. Особенности приобретения и прекращения прав на недвижимое имущество устанавливаются законодательными актами.

Форма договора продажи недвижимости. Договор продажи недвижимости заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами (ч.4 ст.366 ГК). Следовательно, заключение договора продажи недвижимости путем обмена документами не допускается. Несоблюдение формы договора продажи недвижимости влечет его недействительность (ст.480 ГК). Любое имущество, подлежащее к продаже, как недвижимое, должно проходить государственную (в правовом кадастре) регистрацию. В противном случае применяются правила, предусмотренные в соответствии со ст. ст.111-112 ГК. В случаях, когда законом установлена обязательная государственная регистрация продажи недвижимости, не соблюдение этого требования, служит основанием для признания договора продажи недвижимого имущества недействительным.

Продажа недвижимого имущества может быть осуществлена путем проведения торгов в форме аукциона или конкурса на основе соглашения между юридическими лицами, между юридическими лицами и предпринимателями, а также во всех других не запрещенных законом случаях. К отношениям продажи недвижимого имущества путем проведения торгов применяются правила, предусмотренные ст. ст.379-381 ГК. При продаже приватизированного государственного недвижимого имущества требуются соблюдения правил закона о приватизации государственного имущества, если в нем отсутствуют необходимые нормы, применяются правила, параграфа 7 главы 29 ГК.

Продавец обязан передать покупателю недвижимое имущество, предусмотренное договором. Одновременно с передачей имущества продавец обязан передать покупателю принадлежности имущества, а также документы, имеющие отношения к данному имуществу (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законодательством или договором (ст.388 ГК).

Среди всех видов договоров купли-продажи, предусмотренных ст.386 ГК, по отношению продажи недвижимого имущества предусмотрены особые правила заключения договора. Как уже было сказано, договор продажи недвижимого имущества заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписываемого сторонами. При этом для заключения договора продажи недвижимого

имущества (за исключением купли-продажи предприятия и жилого дома), не требуется нотариальной порядок удостоверения.

Договор продажи недвижимости состоит из следующих пунктов:

а) место (город, район), дата, для физических лиц – их имя и отчество, паспортные данные, место жительство, для юридических лиц – об их государственной регистрации;

б) предмет договора, т.е. по поводу чего заключен договор, права и обязанности продавца и покупателя, а также условия передачи недвижимого имущества покупателю;

в) обязательства сторон по исполнению договора;

г) цена недвижимого имущества и порядок осуществления расчетов;

д) правовые последствия несвоевременной оплаты стоимости недвижимого имущества;

е) основание для расторжения договора;

ж) юридические реквизиты сторон договора и их подписи, заверенные печатью.

Согласно ст.84 ГК право собственности и другие вещные права на недвижимость, возникновение, переход, ограничение и прекращение этих прав подлежат государственной регистрации. При государственной регистрации недвижимого имущества права на него удостоверяются путем выдачи документа о зарегистрированном праве или внесения информации о собственнике в специальный государственный реестр. В то же время сам продавец недвижимого имущества должен иметь документ о зарегистрированном праве и быть зарегистрированным в государственном реестре. В противном случае он не имеет права выступать в качестве продавца по договору продажи недвижимости. В случаях, указанных в законе договор продажи недвижимого имущества должен быть удостоверен нотариально (например, договор продажи предприятия, жилого здания и пр.). Согласно ст.481 ГК по договору продажи недвижимости переход права собственности на недвижимость к покупателю подлежит государственной регистрации. Договор проходит государственную регистрацию в органе, осуществляющем государственную регистрацию прав на недвижимость и сделок с ней, путем совершения надписи на документ, представленном для регистрации. В этот момент покупатель регистрируется в государственном реестре в качестве собственника и ему представляется документ, который удостоверяет зарегистрированное право соб-

ственности. Продавец обязан передать покупателю недвижимое имущество свободного от любых прав третьих лиц, за исключением случаев, когда покупатель согласился принять имущество, обремененный правами третьих лиц (ст.393 ГК). Исполнение договора продажи недвижимости сторонами до государственной регистрации перехода права собственности не является основанием для изменения их отношений с третьими лицами. В случае, когда одна из сторон уклонятся от государственной регистрации перехода права собственности на недвижимость, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о государственной регистрации перехода права собственности. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от государственной регистрации перехода права собственности, должна возместить другой стороне убытки, вызваные задержкой регистрации.

Определение предмета и цены в договоре продажи недвижимости. В договоре продажи недвижимости должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить недвижимое имущество, определяющие расположение недвижимости на соответствующем земельном участке либо в составе другого недвижимого имущества. Например, при реализации земельного участка в частную собственность в порядке, установленном ст.18 Земельного кодекса, необходимо указание категории земли, на которой расположен земельный участок, определение его общей площади и наличие графического плана, а при продаже строений, нежилых сооружений – их адрес, предназначение, площадь, количество этажей. Вследствие того, что недвижимость является имуществом с индивидуальными признаками, в договоре должны быть указаны именно эти признаки, характеризующие данное имущество. Эта мера позволяет предотвращать различные споры, споры могут возникнуть между сторонами договора. При отсутствии в договоре этих данных условие о недвижимом имуществе, подлежащем передаче, считается не согласованным сторонами, а договор – не заключенным. Поэтому, являясь существенным условием договора продажи недвижимого имущества, предмет договора и данные, позволяющие определенно установить недвижимое имущество, закреплены в качестве положений, обязательно отражаемых в договоре.

Требуемые законом данные о передаваемой недвижимости содержатся в специальных документах кадастрового и технического учета (инвентаризации) объекта недвижимости, дающие описание индивидуализации объектов недвижимого имущества (земельного

участка, задания, сооружения, жилого или нежилого помещения) в результате чего он получает такие характеристики, которые позволяют однозначно выделить его из других объектов недвижимого имущества. Учет объекта недвижимого имущества сопровождается присвоением ему кадастрового номера. Обязательным приложением к документам, необходимым для государственной регистрации прав на объект недвижимого имущества, является план этого объекта, а к документам, необходимым для государственной регистрации прав на земельный участок – кадастровый план земельного участка.

Договор продажи недвижимости должен предусматривать цену этого имущества (ст.485 ГК). При отсутствии в договоре согласованного сторонами в письменной форме условия о цене недвижимости договор о ее продаже считается не заключенным. Исходя из этого, от сторон требуется взаимное соглашение цены и отражение соглашения о цене в письменной форме. Если в договоре не предусматривается соглашение относительно цены правила определения цены, предусмотренные частью четвертой ст.356 ГК, не применяются. Если иное не предусмотрено законом или договором продажи недвижимости, установленная в нем цена здания, сооружения или другого недвижимого имущества, находящегося на земельном участке, включает цену передаваемой с этим недвижимым имуществом соответствующей части земельного участка или права на нее. В случаях, когда цена недвижимости в договоре продажи недвижимости установлена на единицу ее площади (например, 500 сум за 1 $м^2$) или иного показателя ее размера (например, количество плодовых деревьев в саду), общая цена такого недвижимого имущества, подлежащая уплате, определяется исходя из фактического размера переданного покупателю недвижимого имущества.

Предмет договора и цена недвижимого имущества являются существенными условиями договора продажи недвижимости, без определения которых договор не признается заключенным.

Передача права собственности на недвижимость от продавца покупателю. По договору продажи здания, сооружения или другой недвижимости покупателю одновременно с передачей права собственности на такую недвижимость передаются права на ту часть земельного участка, которая занята этой недвижимостью и необходима для ее использования (ч.1 ст.482). При этом имеется в виду не только земельный участок, на котором расположено недвижимое имущество, но также и дорожка, ведущая к зданию. Известно, что земля не под-

лежит купле-продаже за исключением случаев, предусмотренных ст.18 Земельного кодекса. Земля считается государственной собственностью и может быть предоставлена лишь в пользование. Причем нужно различать право собственности на земельный участок и право собственности на недвижимое имущество, находящееся на этой земле. Например, если право собственности на сад принадлежит тому или иному гражданину, право собственности на земельный участок, на котором расположен данный сад, будет принадлежать государству. Владелец сада считается пользователем земельным участком. Значит, в случае продажи сада к покупателю переходит право собственности на сад и право пользования земельным участком.

Если продавец является собственником земельного участка, на котором находится недвижимое имущество, то покупателю передается право собственности на соответствующую часть земельного участка или право аренды земельного участка, либо иное право, предусмотренное договором продажи недвижимого имущества. Если в договоре не обозначено право на земельный участок, переходящее к покупателю, то к последнему переходит право собственности на ту часть земельного участка, на которой расположено недвижимое имущество и которая необходима для пользования земельным участком.

Продажа недвижимости, находящаяся на земельном участке, который не принадлежит продавцу на праве собственности, допускается без согласия собственника этого участка, если это не противоречит условиям пользования таким участком, установленным законом или договором. При продажи такой недвижимости покупатель приобретает право пользования соответствующей частью земельного участка на тех же условиях, что и продавец недвижимости.

В ст.483 ГК определено содержание права на недвижимость при продажи земельного участка. Ст.18 Земельного кодекса определены возможности приобретения юридическими и физическими лицами права собственности на земельные участки при приватизации объектов торговли и сферы обслуживания вместе с земельными участками, на которых они размещены. Поэтому у юридических и физических лиц, в таких случаях, возникает право собственности не только на объекты торговли и сферы обслуживания, а также и на земельные участки, на которых эти объекты расположены. В ст.483 ГК указаны последствия владения собственником этими правами в отношении отдельных частей данных объектов. В случаях, когда земельный уча-

сток, на котором находится принадлежащее продавцу здание, сооружение или другая недвижимость, продается без передачи в собственность покупателя этой недвижимости, за продавцом сохраняется право пользования частью земельного участка, которая занята недвижимостью и необходима для ее использования, на условиях, определяемых договором продажи. Так, при продажи на основании ст.18 Земельного кодекса, земельного участка, на котором находятся принадлежащие продавцу объекты торговли и сферы обслуживания, без передачи в собственность покупателя этой недвижимости, условия пользования данными объектами должны быть отражены в договоре продажи земельного участка. Если условия пользования соответствующей частью земельного участка договором его продажи не определены, продавец сохраняет право ограниченного пользования (сервитут) той частью земельного участка, которая занята недвижимостью и необходима для ее использования в соответствии с ее назначением. Согласно ст.165 ГК сервитут является вещным правом, служащим основанием для его владельца пользоваться определенной частью земельного участка не будучи ее собственником. Размеры площади части земельного участка, занятой недвижимостью и необходимой для ее использования, определяются в соответствии со ст.22 Земельного кодекса исходя из норм отвода земель для конкретных видов деятельности или правил землепользования и застройки, землеустроительной, градостроительной и проектной документации.

Последствия передачи недвижимости ненадлежащего качества. В ст.486 ГК определен порядок передачи продавцом покупателю недвижимого имущества и условия ее оформления. Передача недвижимости покупателем и принятие ее покупателем осуществляются по подписываемому сторонами передаточному акту или иному документу о передаче. Передача недвижимого имущества является обязанностью продавца. На покупателя же возлагается обязанность уплатить цену, определенную в договоре, а также принять переданное имущество. Если иное не предусмотрено законом или договором, обязательство продавца передать недвижимость покупателю считается исполненным после вручения этого имущества покупателю и подписания сторонами соответствующего документа о передаче. Как видно, основной обязанностью продавца по возложенному на него обязательства является перенести на покупателя право собственности на недвижимое имущество, т.е. фактически передать недвижимость покупателю. Такая императивная норма (ч.1 ст.486) устанавливает

юридически обязательную процедуру оформления фактической передачи имущества соответствующим документом. Поскольку в силу особых естественных свойств недвижимости (неотделимость от земельного участка, на котором она расположена), ее невозможно передать обычным способом, т.е. путем вручения покупателю, доказательством состоявшейся передачи является передаточной акт, исключающий возможные споры, связанные с установлением этого юридически значимого факта.

Подписание сторонами договора передаточного акта или иного документа о передаче недвижимости имеет значение для определения момента перехода риска случайной гибели к покупателю. В силу того, что продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче недвижимости с момента вручения этого имущества покупателю и подписания акта или иного документа о передаче, то риск случайной гибели или случайного повреждения имущества переходит на покупателя с этого момента, если иное не предусмотрено договором.

Уклонение одной из сторон от подписания передаточного акта или иного документа о передачи недвижимости на условиях, предусмотренных договором, считается отказом соответственно продавца от исполнения обязанности передать имущество, а покупателя - обязанности принять имущество. К ответственности, обозначенной законом и договором, привлекается та сторона, которая уклоняется от выполнения своих обязательств. Принятие покупателем недвижимости, не соответствующей условиям договора продажи недвижимости, в том числе когда несоответствие оговорено в документе о передаче недвижимости, не является основанием для освобождения продавца от ответственности за ненадлежащее исполнение договора. Последствия передачи продавцом недвижимости ненадлежащего качества определены в статье 487 ГК. В таких случаях покупатель имеет следующие права: требовать от продавца уменьшения покупной цены соразмерного недостаткам недвижимого имущества; устранения недостатков недвижимого имущества; возмещения расходов на исправление недостатков покупателем либо третьим лицом; расторжения договора продажи недвижимости с возмещением понесенных убытков. Покупатель вправе по своему выбору требовать выполнения любого из указанных выше прав. В данном случае применяется правила статьи 434 ГК, за исключением положений о праве покупателя потребовать замены товара ненадлежащего качества на товар надлежащего качества.

Передаточный акт или иной документ нельзя рассматривать как дополнение или уточнение договора продажи недвижимости. Если

стороны укажут в нем на несоответствие недвижимости условиям договора, то это не значит, что принятие такой недвижимости покупателем влечет изменение предусмотренных договором требований к качеству недвижимости, и, следовательно, такое исполнение не будет считаться надлежащим со стороны продавца.

Особенности продаж жилых помещений. В параграфе 7 главы 29 ГК жилое помещение первый раз характеризуется как недвижимое имущество. Согласно ст.257 ГК 1963 г. жилое помещение рассматривалось как предмет договора купли-продажи, однако для того, чтобы стать таким предметом были предусмотрены различные ограничения. Например, жилой дом (или часть его), находящийся в личной собственности гражданина или у совместно проживающих супругов и их несовершеннолетних детей, мог быть предметом купли-продажи при условии, чтобы собственником не продавалось более одного дома или части одного дома в течение трех лет. Если, по какой-либо причине (наследование, дарение и т.п.) у гражданина на праве личной собственности окажется другой жилой дом, собственник согласно ст.121 ГК был вправе по своему выбору оставить в своей собственности любой из этих домов. Другой дом должен был собственником, в течении года со дня возникновения право собственности на второй дом, продан, подарен или отчужден иным способом. При этом, согласно ст.120 ГК предельный размер жилого дома или его части, принадлежащих гражданам, не должен был превышать шестидесяти квадратных метров жилой площади. Право на жилой дом предоставлялось, как видно, не для того, чтобы он мог быть предметом договора купли-продажи, а для проживания в нем.

Согласно ст.488 действующего ГК жилой дом является одним из видов недвижимого имущества, вместе с тем как предмет договора купли-продажи отличается от продажи недвижимого имущества. С учетом этих отличий в ГК предусматриваются особые правила купли-продажи жилого дома. По договору купли-продажи жилого дома предмет договора, его цена и качества являются, также как по договору продажи недвижимости, существенными условиями договора. Важной особенностью, присущей договору купли-продажи жилого дома заключается в том, что право и интересы лиц, проживающих в жилом доме защищаются законом и перечень этих лиц признаются существенными условиями договора купли-продажи.

Согласно ст.218 ГК распоряжение имуществом, т.е. жилым домом или квартирой, находящееся в долевой собственности, осуществляется по соглашению всех его участников. При продажи одного из

собственников своей доли другому лицу, право преимущественной покупки остальные собственники имеют остальные собственники продаваемой доли. Если остальные собственники откажутся от осуществления прав преимущественной покупки или не осуществят это право в течение месяца в отношении недвижимого имущества (жилого дома) со дня извещения продавцом о намерении продать свою долю, продавец вправе продать свою долю другому лицу (ст.224 ГК).

К вопросу о защите прав лиц, проживающих в жилом доме, являющегося предметом договора купли-продажи законодательством уделяется особое внимание. Ст.488 ГК гласит: «Существенным условием договора продажи жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры, в которых проживают лица, сохраняющие в соответствии с законом права пользования этим жилым помещением после его приобретения покупателем, является перечень этих лиц с указанием их прав на пользование продаваемым жилым помещением». Как видно, что перечень лиц, имеющих право пользования жилым помещением, входит в характеристику предмета договора продажи жилого помещения и рассматриваются как существенное условие договора, т.е. эти лица в обязательном порядке должны быть предусмотрены в договоре продажи жилого дома. Эти лица не лишаются права пользования жилым помещением и после его продажи. Если продавец скрыл от покупателя наличие этих лиц, то договор будет признан судом недействительным на основании иска лиц, имеющих право пользования этим жилым помещением.

Договор продажи жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры, в отличие от других видов договоров продажи недвижимого имущества, подлежит нормальному удостоверению и государственной регистрации. Договор продажи жилого дома, не утвержденный в нотариальном порядке и не прошедший государственной регистрации, а также заключенный в устной или простой письменной форме, признается недействительным. Договор продажи жилого дома считается заключенным с момента государственной регистрации договора (ч.2 ст.366 ГК).

§ 8. Договор продажи предприятия

Понятие и предмет договора продажи предприятия. По действующему ГК РУз предприятие в целом как имущественный комплекс признается недвижимостью. Прежде предприятие не являлось

объектом отношений, регулируемых нормами ГК в связи с этим оно было изъято из гражданского оборота. Теперь предприятие в целом или его часть могут быть объектом купли-продажи, залога, аренды и других сделок, связанных с установлением, изменением и прекращением вещных прав.

Договор продажи предприятия является одним из особых видов договора продажи недвижимого имущества. Договор продажи предприятия отличается от других видов договоров продажи недвижимого имущества специфичностью предмета, что позволило выделить его в ГК в качестве отдельного договора.

По мнению некоторых ученых-правоведов (И.В.Елисеева, А.У.Тураева), предприятие в качестве объекта гражданского права считается отдельным видом имущества со специфическими особенностями. Во-первых, предприятие – имущество, которое служит осуществлению предпринимательской деятельности, во-вторых, это организационно-правовая форма частного или коллективного предпринимательства, в-третьих, предприятие является не только совокупностью непотребляемых сложных вещей, различных предметов, но и единым имущественным комплексом и наконец, в-четвертых, предприятие – недвижимое имущество[1]. С учетом такой характеризующей особенности понятие «предприятие» можно определить в двух значениях: как субъект права (например, государственные, унитарные, казенные и частные предприятия) и как объект права. В последнем смысле предприятие понимается как особый и сложный вид имущества, обладающий специфическими свойствами, и представлен как предмет договора купли-продажи. Особенность предприятия в качестве объекта права означает невозможность его замены другим.

В соответствии со ст.489 ГК **по договору продажи предприятия продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам.**

Договор продажи предприятия является консенсуальным, двусторонним, возмездным. Ему присуще специфические особенности, характеризующие его как объект продажи, субъект права, а также по форме заключения, по предмету и содержанию договора.

---

[1] Гражданское право. Ч.2. / Под.ред. А.П.Сергеева, Ю.К.Толстого. –М.: Проспект, 1997. –С.103.; Узбекистон Республикасининг Фукаролик хукуки. 2-кисм. / Х.Рахманкулов, И.Зокировларнинг умум. тахр. остида Т.: Адолат. 1999. –С.65.

В качестве объекта продажи в состав предприятия, как имущественные комплексы, входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, право требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором (ст.85 ГК).

Объектом продажи может быть предприятие в целом или его отдельные части. Однако для государственных предприятий, подлежащих приватизации, существуют особые правила. Действующим законодательством имущество государственных предприятий не рассматривается как отдельный объект приватизации. Также отдельные подразделения и структурные единицы государственного предприятия не могут быть объектом приватизации.

Предприятие, как единый имущественный комплекс, представляет собой не просто совокупность разрозненных предметов, а одну не потребляемую (совокупную) вещь. Установление состава и оценка предприятия, подлежащего продажи являются существенными условиями договора. Статьей 491 ГК предусматривается повышенное требования к определению предмета договора купли-продажи предприятия. В договоре обязательно должен определяться состав продаваемого предприятия, который определяется на основе его полной инвентаризации. В составе предприятия имеются материальные и нематериальные объекты. К материальным относятся: помещения, здания, сооружения с соответствующим оборудованием, земельные участки, сырье, полуфабрикаты, готовые изделия, горюче-смазочные материалы и т.д., а также наличные денежные средства. К нематериальным относятся: исключительные права на результаты творческой деятельности (патентные, авторские права и т.д.), исключительные права в отношении средств индивидуализации продавца и его товаров (фирменное наименование, товарные знаки и д.р.). К нематериальным объектам относятся также имущественные права и обязанности предприятия обязательственного характера (в том числе кредиторские и дебиторские задолженности).

Предметом договора может быть не только предприятие, в полном составе находящегося в собственности покупателя. Одной из важнейших особенностей предмета договора продажи предприятия является наличие в его составе обязанностей (долгов) продавца перед

третьими лицами. Продажа предприятия – это единственный вид купли-продажи, допускающий возмездное отчуждение субъективных обязанностей. Продажа обязанности означает в то же время перевод долга (перед третьим лицом – кредитором) с продавца на покупателя, что возможно лишь с согласия кредитора (ч.1 ст.322 ГК). Поэтому ст.492 ГК подробно предусматривает обязанности сторон договора по уведомлению кредиторов и соответствующие права последних.

Согласно договора в качестве его предмета к покупателю кроме индивидуализации продавца и его продукции переходят также, выполняемые им работы оказываемые услуги, если иное не определено в договоре продажи предприятия. Права продавца, приобретенные на основе лицензии, выданной для занятия соответствующей деятельностью, не передаются покупателю предприятия, если иное не предусмотрено законодательством. Так как такие лицензии имеют административно – правовой характер, выдаются только на имя определенного лица и их передача другому лицу не могут быть условием договора. Если продавец в состав передаваемого по договору предприятия обязательства, которые покупатель не сможет выполнить в виду отсутствия у него на то специальной лицензии, он не освобождается от соответствующих обязательств перед кредитором. За невыполнение таких обязательств продавец и покупатель несут солидарную ответственность перед кредитором (ч.3 ст.489 ГК).

Цена, т.е. стоимость предприятия как предметный признак договора, определяется соглашением сторон, если иное не установлено законодательными актами. Но при этом ч.2 ст.491 ГК говорит о необходимости до подписания договора подготовить ряд документов, непосредственно влияющих на определение цены: акт инвентаризации, бухгалтерский баланс, заключение независимого аудитора о составе и стоимости предприятия, а также перечень всех долгов (обязательств), включаемых в состав предприятия, с указанием кредиторов, характера, размера и сроков их требований. Имущество, права и обязанности, указанные в названных документах, подлежат передаче продавцом покупателю при заключении договора, если иное не вытекает из ст.489 ГК и не установлено договором продажи предприятия.

Начальная цена аукциона (конкурса) при продажи государственных предприятий в порядке приватизации и продаже имущества (активов) ликвидируемых предприятий, признанных банкротами по инициативе государства определяется специальными нормативными актами.

Стороны и форма заключения договора продажи предприятия. В качестве сторон договора продажи предприятия могут принимать участие все субъекты гражданского права. Государство и его органы, юридические лица и граждане имеют право быть участниками договора продажи предприятия в качестве продавца и покупателя.

При продажи государственного предприятия в качестве сторон договора участвуют юридические лица, которым принадлежит это предприятие. Обычно в качестве одной из сторон договора продажи предприятия признаются граждане и юридические лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью, хотя в законодательных актах, регулирующих договор продажи предприятия эти ограничения не определены. Это означает, что любой гражданин или юридическое лицо может стать стороной договора продажи. Гражданин, выкупивший предприятие, вправе обладать правом собственности на предприятие и без лицензии для занятия предпринимательской деятельностью. В этом случае предпринимательская деятельность предприятия может осуществляться путем сдачи собственником предприятие в аренду.

При продажи государственных предприятий в ходе приватизации, продавцами выступают соответствующие департаменты по управлению государственным имуществом – республиканские или территориальные ведомства, а покупателями могут быть только негосударственные организации и граждане. В предусмотренных законом случаях продажа предприятий может носить прямой адресный характер, т.е. предназначаться заранее оговоренному субъекту.

Форма договора продажи предприятия определяется аналогично правилам продажи недвижимости. Договор должен заключаться в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами (ч.1 ст.490 ГК). В отличье от договора продажи недвижимого имущества по отношению к форме договора продажи предприятия ГК предъявляет дополнительные требования.

Во-первых, к договору должны быть приложены документы, отражающие реальное состояние имущества, права и обязанности предприятия в соответствии с ч.2 ст.491 ГК. Это требование связано с правоспособностью предприятия и служит определению его обязательств и имущественных требований перед третьим лицом и недопущению в последующем возникновению споров между сторонами договора продажи предприятия. К документам, которые прилагаются к договору, как было указано выше, относятся: акт инвентаризации,

бухгалтерский баланс, независимое аудиторские заключение о составе и стоимости предприятия, перечень всех долгов с указанием кредиторов, характера, размера и сроков их требований.

Во-вторых, требуется нотариальное удостоверение и государственная регистрация. В некоторых случаях не требуется нотариального удостоверения договора продажи предприятия. В соответствии со ст.490 ГК договор продажи предприятия, заключаемый на конкурсной (тендерной) основе по решению уполномоченного государственного органа, не подлежит нотариальному удостоверению. Вместе с тем необходимо отметить, что согласно п.2 части второй ст.110 ГК, по требованию одной из сторон данный договор подлежит нотариальному удостоверению. В связи с этим, что предприятие является субъектом права, договор о его продаже регистрируется в органах юстиции.

Договор, заключенный без соблюдения вышеуказанных требований, признается недействительным. Такой договор считается ничтожной сделкой, его исполнение не допускается и исполнение его одной из сторон не приводит к тому, чтобы считать его действительным. И в тех случаях, когда имеет место уклонение одной из сторон от государственной регистрации не влечет его регистрации в судебном порядке по требованию второй стороны (ч.ч.2,3 ст.112 ГК).

Исполнение договора продажи предприяти.. В соответствии с договором продажи предприятия, основное обязательство продавца заключается в передачи предприятия и право собственности в отношении него отдельно от прав третьих лиц. Для выполнения этого обязательства продавец должен произвести ряд действий. В первую очередь продавец должен подготовить предприятие к передаче продажи, уведомить кредиторов по своим обязательством, составить перечень прилагаемых к договору документов, прав и обязательств, переходящих покупателю.

Согласно статье 493 ГК передача предприятия продавцом покупателю осуществляется по передаточному акту. В нем указываются данные о составе предприятия, об уведомлении кредиторов о продаже предприятия, сведения о выявленных недостатках переданного имущества и перечень имущества, обязанности по передаче которого невозможны в виду его утраты. Значение передаточного акта для исполнения договора продажи предприятия состоит в том, что с момента его подписания предприятие считается переданным покупателю. С этого же момента на покупателя переходит риск случайной гибели

или повреждения имущества передаваемого предприятия (но не право собственности). Подготовка предприятия к передаче, включая составление и представление на подписание передаточного акта, является обязательностью продавца и осуществляется за его счет, если иное не предусмотрено договором (ч.2 ст.493 ГК). Значимость передаточного акта проявляется и в том, что предприятие считается переданным покупателю с момента подписания передаточного акта при условии, что продавец к этому времени обеспечил фактическую возможность покупателю беспрепятственно принять предприятие, так как обязанность по фактической передаче вещи покупателю – главная обязанность продавца во всех договорах купли-продажи. Но осуществить одновременно фактическую передачу предприятия (например, путем вручения) покупателю невозможно, так как предприятие – сложный имущественный комплекс, состоящий из элементов. В связи с этим момент подписания передаточного акта рассматривается как момент передачи предприятия продавцом покупателю.

Право собственности на предприятие переходит к покупателю с момента государственной регистрации этого права (ч.1 ст.494 ГК). Государственная регистрация права собственности покупателя на предприятие осуществляется непосредственно после передачи покупателю предприятия на основании передаточного акта, подписанного сторонами договора. Подписание и государственная регистрация договора, подготовка и подписание передаточного акта (т.е. передача предприятия), государственная регистрация права собственности – совокупность всех этих актов предшествуют перенесению на покупателя права собственности. С момента перехода к покупателю права собственности продавец считается исполнившим свое обязательство по договору. Моменты перехода право собственности и рисков случайной гибели предприятия, определенные законом не совпадают по времени. Как общее правило определение момента перехода рисков случайной гибели имущества связано с моментом перехода права собственности на имущество, тогда как определение момента перехода рисков по продажи предприятия приурочено к моменту передачи предприятия. Это обусловлено еще и тем, что покупатель, получивший предприятие по передаточному акту, до момента приобретения права собственности, отнюдь не лишен всех прав в отношении предприятия. В случаях, когда договором предусмотрено сохранение за продавцом права собственности на предприятие, переданное покупателю, до оплаты предприятия или до наступления иных обстоятельств, покупатель вправе

до перехода к нему право собственности распоряжаться имуществом и правами, входящими в состав передаваемого предприятия, в той мере, в какой это необходимо для обеспечения деятельности предприятия как имущественного комплекса (ч.3 ст.494 ГК).

Порядок и сроки оплаты, полученного по договору продажи предприятия, определяются аналогично общим положением о купли-продажи товаров. В порядке исполнения обязанности по договору покупатель должен совершить два юридически значимые действия – принять предприятие и оплатить его стоимость по согласованной сторонами договора цене. Обязанность принять товар, применительно к продаже предприятий, ГК специально не регулируется. Однако такая обязанность выражается в совершении покупателем действий, необходимых для того, чтобы продавец мог считаться исполнившим свою обязанность по передаче предприятия. Соответственно, покупатель не может неосновательно отказаться от подписания передаточного акта (если он соответствует условиям договора) и уклоняться от государственной регистрации прав собственности на предприятие.

Оплата стоимости предприятия до его принятия, т.е. до подписания передаточного акта является исключением из общего правила (ст.420 ГК) и возможно только при согласовании этого условия сторонами. Продажа предприятия в кредит является разновидностью купли-продажи, для которой характерна такая классифицирующая черта, как оплата проданного предприятия через определенное время после его передачи в собственность покупателя. Осуществление оплаты при продаже предприятия в кредит, как и при условии о предварительной оплате, относится к той форме оплаты, которая должна быть произведена в определенный срок с момента передачи предприятия или иного момента, с которого исчисляется срок оплаты, например, по истечению льготного срока при продажи предприятия в кредит или при условии о предварительной оплате цены предприятия. Договором о продаже предприятия в кредит может быть предусмотрена оплата предприятия в рассрочку. Такой договор считается заключенным, если в нем наряду с другими существенными условиями купли-продажи указаны цена предприятия, порядок, сроки и размеры платежей.

Для отдельных объектов действующим законодательством предусматривается особый порядок оплаты и расчетов. Так, при приватизации оплата приобретаемого объекта должна быть произведена в течение установленного срока со дня подписания договора продажи предприятия. Оплата в рассрочку допускается лишь в случаях, когда

условия возможной рассрочки были заблаговременно доведены до сведения участников торгов. Размер первоначального взноса при продажи в рассрочку приватизированного объекта не может быть меньше пятнадцати процентов от цены продажи. При внесении последующих сумм применяются правила исполнения денежного обязательства. При продажи в рассрочку на еще не внесенные суммы начисляются проценты в размере, установленном соглашением сторон. При продажи объекта в кредит по общему правилу не предполагается уплата покупателем процентов, если договором не предусмотрено иное правило.

Ответственность сторон по договору продажи предприятия.

Согласно общим правилам о купли-продажи вещи, обязанности продавца предприятия заключаются в передаче покупателю товара в определенном количестве, комплекте, установленного качества и свободным от прав третьих лиц. В силу прямого указания ч.1 ст.495 ГК последствия нарушения продавцом условий о количестве (комплекте) и качестве определяются аналогично общим положениям о купли-продажи. Достаточно защищены права покупателя при продажи некачественной или некомплектной вещи, т.е. предприятия. В случаях, когда состав переданного продавцом и принятого покупателем по передаточному акту не соответствует предусмотренному договором продажи предприятия, в том числе в отношении качества переданного имущества, последствия определяется на основании правил, предусмотренных статьями 393-395, 399, 402, 408, 412 ГК. В случае, когда в передаточном акте указаны сведения о выявленных недостатках предприятия и об утраченном имуществе, покупатель вправе требовать соответствующего уменьшения покупной цены предприятия, если право на предъявление в таких случаях иных требований не предусмотрено договором продажи предприятия. Если же указанные недостатки не были извещены покупателю, т.е. не были указаны в передаточном акте и они обнаружены после передачи предприятия, он обладает всеми указанными выше средствами защиты по общим нормам о купли-продажи. Покупатель вправе требовать уменьшения покупной цены и в случае передачи ему в составе предприятия долгов (обязательств) продавца, которые не были указаны в договоре или в передаточном акте, если продавец не докажет, что покупатель знал о долгах (обязательствах) во время заключения договора и передачи предприятия. Г.Е.Авилов выражает сомнение в практической значимости уменьшения покупной цены в случае передачи покупателю в составе предприятия долгов (обязательств) поскольку долги, которые не были отраже-

ны в договоре или в согласованном сторонами приложении к договору, не могут быть переданы покупателю без его на то согласия. Передача обязательства не может состоятся также помимо передаточного акта или иного документа, подписанного новым должником[1].

Продавец получив уведомление покупателя о недостатках имущества, переданного в составе предприятия, или отсутствия в этом составе отдельных видов имущества, подлежащих передаче, может без промедления заменить имущество ненадлежащего качества или предоставить покупателю недостающее имущество. В случае не уже-ны после передачи предприятия, он обладает всеми указаннымижения договора купли-продажи и возисполнения продавцом этой обязанности, покупатель вправе требовать в судебном порядке расторжения или изменения договора продажи предприятия и возвращение того, что исполнено сторонами по договору, если установлено, что предприятие в виду недостатков, за которые продавец отвечает, непригодно для целей, названных в договоре продажи предприятия, и эти недостатки не устранены продавцом на условиях, в порядке и сроки, установленные в соответствии с Гражданским кодексом, законодательными актами или договором, либо устранение недостатков невозможно.

Согласно ст.496 ГК правила о последствиях недействительности сделок и об изменении и о расторжении договора купли-продажи, предусматривающие возврат или взыскание в натуре полученного по договору предприятия, если такие последствия существенно не нарушают права и охраняемые законом интересы кредиторов продавца и покупателя, других лиц и не противоречит правилам ст.116 ГК. При возврате или взыскании в натуре полученного по договору с одной стороны применяются правила односторонней реституции, когда это имеет место по отношению обеих сторон – двусторонней реституции. При односторонней реституции правовое последствие применяются к стороне, действующий противоправно, а двусторонней – обе стороны договора возвращаются в первоначальное имущественное положение. Для применения указанных последствий суд должен прийти к мотивированному заключению о том, что в результате не будут нарушены охраняемые интересы кредиторов сторон (других лиц) и не противоречит общественным интересам.

---

[1] См.: Комментарий к Государственному кодексу Российской Федерации (учебно-практический). Часть первая, вторая, третья, четвертая – 2-е изд. / под. ред. С.А.Степанова –М.: Проспект; Екатеринбург: Институт частного права, 2009. С.567.

Определенные правовые последствия при продажи предприятия связанны с обязательствами продавца перед третьими лицами. Как правило, продавец обязан передать покупателю имущество свободным от прав третьих лиц. Специфика этой обязанности при продажи предприятия обусловлена тем, что предмет договора, как правило, включает в себя обязательства перед третьими лицами. В данном случае продавец должен предупредить покупателя обо всех имеющихся правах третьих лиц на предприятие и перевести на покупателя свои долги надлежащим образом. Подписывая передаточный акт, в котором зафиксирован перечень всех долгов, продавец одновременно и извещает о них покупателя, и передает ему долги. Надлежащее совершение перевода долга по договору продажи предприятия требует обязательного уведомления и получения согласия кредиторов (ст.322 ГК). Кредиторы по обязательствам, включенным в состав продаваемого предприятия, должны быть письменно уведомлены продавцом о продажи предприятия до его передачи покупателю (ч.1 ст.492 ГК). В свою очередь кредиторы после получения уведомления должны письменно сообщить продавцу о своем согласии на перевод долга. Кредитор, который не сообщил о своем согласии продавцу или покупателю на перевод долга, вправе в течение трех месяцев со дня получения уведомления о продаже предприятия потребовать либо прекращения или досрочного исполнения обязательства и возмещения продавцом убытков, либо признания договора продажи предприятия недействительным полностью или в соответствующей части. Если кредитор не был уведомлен о продаже предприятия в установленном порядке, может предъявить иск об удовлетворении требований, предусмотренных ч.2 ст.492, в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о передаче предприятия продавцом покупателю. После передачи предприятия покупателю продавец и покупатель несут солидарную ответственность по включенным в состав переданного предприятия долгам, которые были переведены на покупателя без согласия кредитора.

Покупатель обязан совершить соответствующие действия, необходимые для того, чтобы продавец мог считаться исполнившим свою обязанность по передаче предприятия. Покупатель не может неосновательно отказаться от подписания передаточного акта и уклоняться от государственной регистрации права собственности на предприятие. В первом случае продавец может требовать от покупателя принятия предприятия (ч.3 ст.493 ГК) путем подписания передаточного акта либо расторжения договора. Во втором – потребовать государст-

венной регистрации перехода права собственности через суд. Все эти требования могут сопровождаться предъявлением исков о взыскании с покупателя причиненных продавцу убытков.

§ 9. Правовые основы договора купли-продажи во внешнеторговых отношениях

Законодательство Республики Узбекистан о внешнеторговых отношениях. Внешнеторговые – экономические отношения Республики Узбекистан устанавливаются посредством договоров, в которых хотя бы одной из сторон является иностранным гражданином или юридическим лицом. К числу таких договоров можно отнести договоры купли-продажи, подряда, контракты по оказанию технического содействия в строительстве предприятий, договоры в области научно – технического сотрудничества, контракты в области недропользования, договоры перевозки, расчетные отношения и т.п.

С первых дней приобретения независимости, Республика Узбекистан приступила к созданию правовых основ своей внешнеторговой и экономической политики.

Важным правовым актом является Закон «О внешнеэкономической деятельности Республики Узбекистан»[1]; принятый 14 июня 1991 г. Закон определяет основные принципы и порядок осуществления внешнеэкономической деятельности и действий государственных органов, юридических и физических лиц Республики Узбекистан, направленных на установление и развитие взаимовыгодного сотрудничества с иностранными государствами, их юридическими и физическими лицами международными организациями. Экспорт и импорт товаров, осуществляемый во внешнеторговой деятельности, рассматривается как предпринимательская деятельность в области международного обмена товарами. Все субъекты внешнеторговой деятельности, независимо от форм собственности и видов внешнеэкономической деятельности (например, купля-продажа товаров, ценных бумаг, валютных ценностей, научно-технической продукций, электрической, тепловой и иных видов энергии, транспортных средств, объектов интеллектуальной собственности и т.д.) имеют равные права по ее осуществлению. Каждый субъект внешней торгово-экономической дея-

[1] Республика Узбекистан: законы и указы. Изд. «Узбекистон» 1992. С. 329-337. Этот Закон утвержден в новой редакции Законом Республики Узбекистан от 26 мая 2000 года (Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан, 2000 г., №5-6, Ст. 148).

тельности на договорной основе может самостоятельно определять вид, формы и условия договорных отношений.

В целях обеспечения прав и интересов Республики Узбекистан, ее юридических лиц и граждан, установления прямых взаимовыгодных контактов в области внешней торгово-экономической деятельности в иностранных государствах, при международных организациях могут учреждаться торговые или иные представительства Узбекистана. Эти представительства в своей деятельности руководствуются законодательством Узбекистана, положением о них, а также международными договорами, участниками которых является Узбекистан и государства пребывания. Иностранные государства, торговые фирмы, банки, международные организации и иные юридические лица могут учреждать в Республике Узбекистан свои представительства, филиалы и иные структурные подразделения, осуществляющие внешнюю торгово-экономическую деятельность.

В соответствии с Законом государство гарантирует обеспечение законных интересов субъектов торгово-экономической деятельности. В случаях принятия государственными органами Узбекистана актов, нарушающих права субъектов внешней торгово-экономической деятельности, причиненные в связи с этим им убытки возмещаются в соответствии с законодательством Республики Узбекистан и общепризнанными нормами международного права.

Деньги как объект гражданского права, будучи всеобщим эквивалентом в сфере товарооборота, выполняет важную роль во внешнеторговых – экономических отношениях. С учетом необходимости функционирования в стране соответствующей денежной системы и финансовой инфраструктуры 15 февраля 1991 г. был принят Закон «О банках и банковской деятельности»[1]. Центральный банк Республики Узбекистан разрабатывает, осуществляет экономическую и валютную политику Республики в области денежного обращения, кредитования, финансирования, расчетов, внешнеэкономических отношений. Банк содействует развитию и укреплению сотрудничества Республики Узбекистан с другими странами, представляет интересы Республики в их центральных и национальных банках, международных банках и других финансово – кредитных организациях.

Национальный банк внешнеэкономической деятельности Республики Узбекистан является специализированным банком по реализи-

[1] В данный Закон в последующие годы были внесены соответствующие изменения и дополнения. Ныне действует Закон «О банках и банковской деятельности», принятый 25-26 апреля 1996 г. (Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан, 1996 г., №5-6, Ст. 54).

зации политики Правительства в области международных экономических отношений, обеспечению обслуживания внешнеэкономической деятельности. Национальный банк по поручению центрального банка и Правительства республики осуществляет выдачу кредитов в иностранной валюте для создания и развития экспортных производств, ведет обслуживание представляемых и получаемых Республикой государственных займов и кредитов в иностранной валюте, совершает расчеты по ним и по импортно-экспортным операциям товаров и т.д.

В организации деятельности по договору купли-продажи во внешнеэкономических и торговых отношениях важные функции выполняет Министерство внешних экономических связей, инвестиций и торговли Республики Узбекистан[1]. В систему Министерства наряду с внутригосударственными, специализированными, хозрасчетными организациями входят торговые и экономические представительства за рубежом. Основными задачами Министерства является:

- обеспечение проведения единой государственной политики в области внешнеэкономической деятельности, стимулирования экспорта, привлечения иностранных инвестиций, либерализации внешней торговли, расширения и укрепления внешнеторговых связей;

- осуществление комплексных маркетинговых исследований мировых рынков товаров (капиталов, услуг), правоведение глубокого анализа состояния и прогноза развития внешних и внутренних рынков сбыта с учетом их перспективности и эффективности, разработка и реализация мер, направленных на установление долгосрочных, устойчивых торгово-экономических отношений с иностранными партнерами;

- содействие в реализации программ развития экспортного потенциала республики, обеспечение прав и интересов отечественных субъектов внешнеэкономической деятельности;

Наряду с другими возложенными на него важнейшими задачами Министерство в области международной торговли осуществляет следующие функции:

- участвует в разработке условий для свободного и равноправного осуществления внешнеэкономической и торговой деятельности, основанной на принципах равного партнерства и не дискриминации, в формировании параметров основных индикаторов внешней торговли, валютного баланса и в совершенствовании валютной и таможенной - тарифной политики страны;

---

[1] Собрание законодательства Республики Узбекистан, 2005., №30-31, Ст. 225.

- координирует мероприятия, связанные с провидением государственной политики в сфере международной торговли товарами, в том числе сельскохозяйственной продукцией, текстильными товарами, гражданской авиатехникой, международной торговлей услугами, объектами интеллектуальной собственности, осуществления государственных закупок;

- разрабатывает и реализует меры по развитию инфраструктуры внешней торговли Узбекистана, организует и проводит совместно с министерствами и ведомствами, хозяйствующими субъектами международные торгово-промышленные выставки, ярмарки, форумы, презентации, конференции и другие подобные мероприятия в Узбекистане и за рубежом;

- осуществляет исследования мировых рынков товаров (капиталов, услуг) в целях налаживания долгосрочных, стабильных партнерских отношений хозяйствующих субъектов Узбекистана с иностранными партнерами; анализирует состояние внешнеэкономических связей, международной торговли товарами, экономической ситуации в зарубежных государствах, развитие внешних и внутренних рынков сбыта с учетом их перспективности и эффективности; разрабатывает и реализует комплекс мер по обеспечению благоприятных условий для доступа на внешние рынки хозяйствующих субъектов республики;

- осуществляет комплекс мер по государственному регулированию внешнеэкономической деятельности, лицензированию экспорта-импорта, экспертизе экспортных и импортных контрактов, регистрации и учету других торгово-экономических договоров; координирует деятельность специализированных внешнеторговых и транспортных компаний.

Как видно, одним из основных функций Министерства внешних экономических связей, инвестиции и торговли Республики Узбекистан является осуществление правового регулирования внешнеэкономических отношений по экспорту и импорту различных видов товаров, в том числе сельскохозяйственной продукций, по международной и т.д. Основной формой подобных торгово-экономических отношений является договор купли-продажи.

В организации осуществления деятельности по договору купли-продажи во внешнеторгово - экономических отношениях важные функции выполняет Торгово-промышленная палата Республики Узбекистан[1]. Палата является негосударственной, некоммерческой ор-

[1] Собрание законодательства Республики Узбекистан, 2005 г., №1. Ст. 3.

ганизацией, объединяющей на добровольной основе субъектов предпринимательской деятельности. Одной из основных задач Палаты является оказание содействия предпринимателям в расширении деловых контрактов и связей с иностранными партнерами, продвижении экспортной продукции на внешние рынки, осуществления мер по формированию благоприятной среды для развития предпринимательства, внедрению общепризнанных норм международного права и практики ведения бизнеса, подготовке предложений по совершенствованию законодательства, направленных на улучшение правовых и экономических условий осуществления предпринимательской деятельности.

Расширение деловых контактов и связей предпринимателями Узбекистана с иностранными партнерами осуществляется путем заключения между ними договоров купли-продажи. В этих целях Палата призвана оказывать предпринимателям широкий спектр услуг, включая информационное обеспечение и консультационную помощь, организацию публикации бизнес – каталогов, включающих информацию о производителях Узбекистана, производимой ими продукции и реализуемых товарах, а также сведения о потенциальных партнерах и возможностях приобретения современных технологий. Для расширения торгово-экономических отношений Палата организовывает и проводит выставки и ярмарки в Республике Узбекистан и за ее пределами.

В целях развития и углубления устойчивых экономических связей между отечественными и зарубежными предпринимателями, в том числе на уровне предприятий малого и частного бизнеса, повышения экспортного потенциала, привлечения в республику инвестиций и современных технологий Президентом Республики Узбекистан 7 июня 2005 года принят Указ «О создании представительств Торгово-промышленной палаты Республики Узбекистан в зарубежных странах»[1].

Деятельность вышеуказанных государственных органов и негосударственных организаций направлены на обеспечение правового регулирования, организации и осуществления отношений по договору купли-продажи во внешнеторговой и экономической сфере с участием предпринимателей Республики Узбекистан и зарубежных стран.

Нормы законодательных актов Республики Узбекистан о деятельности национальных и иностранных предпринимателей определяют их гражданско-правовой статус при заключении и исполнении

[1] Собрание законодательства Республики Узбекистан, 2005 г. №23-24. Ст. 165.

ими договоров купли-продажи во внешнеторговых отношениях. Складывающиеся при этом отношения регулируются как общими нормами гражданского законодательства, так и нормами специального законодательства, рассчитанными на отношения, «осложненные участием иностранного элемента»[1].

Международные акты регулирования внешнеторговых отношений. Наряду с национальным законодательством в регулировании международных торговых отношений важную роль играет международные акты. В числе таких актов особое место занимают многосторонние договоры, которые могут именоваться и заключаться в виде: договора, соглашения, конвенции, протокола, меморандума, декларации, обмена письмами и нотами, а также иметь другие наименования. Среди международных актов, имеющих прямое отношение к регулированию гражданско-правовых договорных отношений следует прежде всего указать на Венскую конвенцию ООН 1980 года «О договорах международной купли-продажи товаров». Указанная Конвенция состоит из 101 статей. Она охватывает порядок заключения соответствующих договоров, права и обязанности контрагентов, средства правовой защиты, применяемые при нарушении сторонами своих обязанностей, определяет момент перехода риска случайной гибели передаваемых по договору товаров и др[2].

Венская конвенция имеет большое значение как своеобразный общий (универсальный) правовой документ, постоянно применяемый в международной торговле. В ней стало возможным смягчить различные подходы, коллизии между англосаксонской и романо-германской правовыми системами посредством их юридико-технического сближения и выработки общих правил в сфере торговли. Это немаловажно, имея в виду существенные различия в национальном праве разных государств не только в разрешении одних и тех же вопросов, но и в подходе к определению того, правом какого государства регулируются отношения по конкретному договору. Конвенция в силу ее положений применяется независимо от того, включили ли стороны в договоре ссылку на нее. Основным определяющим критерием для применения Конвенции служит нахождение коммерческих предприятий сторон договора (т.е. постоянное место осуществления каждой из них своей деятельности) разных государствах при том, что

---

[1] См. Богуславский М.М. Международное частное право. М.: Международные отношения, 1994. С. 49 и сл.

[2] Венская конвенция о договорах международной купли-продажи товаров: Комментарий / Отв.ред. А.С. Комаров. М.: Юрид. Лит., 1994.

эти государства – участники Конвенции. Действует Конвенция и в случае, когда к отношениям сторон применимо государство независимо от того, находятся ли ее участники, т.е. коммерческие предприятия сторон договора в государствах участниках Конвенции.

Венская конвенция воплотила в себе общие и частные нормы, регулирующие куплю-продажу товаров между субъектами различных стран. Такие нормы как о ценах, сроках договора, обязанности продавца передать товар, свободный отказ от прав третьих лиц и другие были учтены при разработке статей ГК РУз.

В основном Конвенция регулирует международные договоры купли-продажи в сфере предпринимательства, поэтому она не применяется к продаже товаров для личного, семейного или домашнего использования. В то же время, Конвенция не распространяется на продажу товаров с аукциона, в порядке исполнительного производства, на реализацию фондовых бумаг, акций, обеспечительных бумаг, оборотных документов и денег, а также судов водного и воздушного транспорта, электроэнергии.

Венская конвенция регулирует только заключение договора купли-продажи и те права и обязательства продавца и покупателя, которые возникают из такого договора. Вследствие этого, если не предусмотрено иное, она не касается действительности самого договора или каких-либо из его положений, а также последствий, которые может иметь договор в отношении права собственности на проданный товар.

В соответствии со ст.28 Конвенции одна из сторон имеет право требовать исполнения обязательства в натуре либо полного возмещения причиненных убытков от стороны, нарушившей условия договора[1].

Известно, что термины, применяемые в договорах купли-продажи, в разных странах интерпретируются различно. Поэтому между субъектами внешнеэкономической деятельности могут возникать различные недоразумения и споры. В целях предупреждения таких проблем были разработаны международные правила по толкованию торговых терминов в области внешней торговли «Инкотермс». В «Инкотермс» закреплены единые правила толкования видов франко – норм по установлению момента выполнения продавцом обязательств, что имеет большое значение в определении перехода к покупателю риска причинения товару вреда или его уничтожения, а также бремени соответствующих расходов. Кроме того, определены вопросы страхования

[1] См. Комаров А.С. Ответственность в коммерческом обороте. М.: Юр.лит. 1996. С. 182.

товара по соответствующим видам договоров, уплаты экспортных таможенных платежей продавцом или покупателем. С помощью правил «Инкотермс» стороны могут выбрать подходящий для них вариант. Применение предпринимателями этих правил дает возможность устранять межгосударственные торговые различия, предупреждать возникновение на этом основании всевозможных споров.

Применение ГК РУз к международной купли-продажи товаров. В сфере внешнеэкономического сотрудничества основными договорами являются купли-продажи товаров. Купля-продажа – наиболее востребованный договор не только в гражданско-правовых отношениях внутри страны, но и внешнеторговых отношениях. В действующем ГК РУз впервые проводится соотношение международного и внутреннего гражданско-правового регулирования договорных отношений. Участие Республики Узбекистан в международном экономическом сотрудничестве способствует расширению торгово-экономических отношений с участием иностранных предпринимателей. Эти отношения регулируются как общими нормами, рассчитанными на гражданско-правовые отношения, осложненные участием иностранного элемента, т.е. иностранных граждан или юридических лиц (ст.1158 ГК).

Правовое регулирование отношений по купли-продажи товаров, осложненных участием иностранного элемента осуществляется путем выбора права того или иного государства. Такой выбор может произведен соглашением сторон договора, при отсутствии соглашения сторон правовое регулирование обеспечивается коллизионными нормами Международного частного права (МЧП).

В правовом регулировании внешнеторговых – экономических отношений наиболее приемлемым является выбор права соглашением сторон договора. Выбор путем соглашения позволяет той или иной стране (например, Узбекистану) путем переговоров добиться применения к договору купли-продажи именно его права, независимо от того является ли она продавцом или покупателем товара по договору. При отсутствии соглашения сторон вопрос о применяемом праве в каждом виде договора, в том числе договора купли-продажи, решается по разному, но в основном выдерживается закон страны продавца или основного производителя товаров, работ, услуг. Правила о выборе права страны, предусмотренные в нормах ГК РУз (ст. ст.1189, 1190) способствуют для определения позиций сторон в согласовании условий договора купли-продажи, осложненного участием иностран-

ного элемента. Они также служат предпосылкой в определении основных положений национального законодательства, посвященного внешнеторговым отношениям.

Стороны договора купли-продажи товаров в международных торговых отношениях, как было сказано, обычно имеют разную государственную принадлежность (либо их коммерческие предприятия находятся в разных государствах), предметом сделки являются операции по экспорту или импорту товаров (движимых вещей), а в качестве средства платежа используется валюта, которая является иностранной для обеих или по крайней мере для одной из сторон договора. Поэтому для применения права Узбекистана к такому договору такое применение должно быть избрано соглашением сторон в качестве надлежащего права договора либо, при отсутствии соглашения сторон по этому вопросу, подлежит применение в силу коллизионной нормы.

Если соответствующий договор международной купли-продажи подпадает под сферу действия Венской конвенции, то применение национального гражданского законодательства допускается в следующих случаях: когда стороны договора полностью или в соответствующей части исключили ее применение (ст.6 Конвенции); когда вопрос, относящийся к предмету ее регулирования, прямо в Конвенции не решен и не может быть разрешен в соответствии с общими принципами, на которых она основана, а в силу норм международного частного права (коллизионных норм) применимо гражданское законодательство Узбекистана (п.2 ст.7 Конвенции). Таким образом, возможны два варианта применения норм ГК РУз к международной купли-продажи товаров: в качестве основного или в качестве дополнительного (субсидиарного) статута, т.е. для восполнения пробелов, имеющихся в Конвенции.

Как отмечалось выше, обязательным условием применения норм Конвенции является нахождение коммерческих предприятий сторон договора в разных государствах. Из этого следует, что договор, заключенный предпринимателями разной государственной принадлежности, коммерческие предприятия которых находятся на территории одного государства, не признается в смысле Конвенции договором международной купли-продажи и соответственно к нему не применимы ее положения. Такой договор, если к нему применимо право Узбекистана, регулируются нормами ГК РУз.

В осуществлении своей внешней политики в целом и, в том числе внешнеэкономической, в частности, Республика Узбекистан со-

гласно ст.17 своей Конституции исходит из «общепризнанных принципов и норм международного права». Закон «О международных договорах РУз» в развитие закрепленных правил Конституции РУз указал на то, что «Международные договоры РУз подлежат неукоснительному и обязательному соблюдению Республикой Узбекистан в соответствии с нормами международного права»[1]. Ст.7 ГК РУз гласит «Если международным договором или соглашением установлены иные правила те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора или соглашения». Сущность данного принципа состоит в том, что «не должны допускаться дискриминация как в области торгово-экономических отношений между различными странами, так и в отношении правового положения иностранных юридических лиц и граждан»[2].

[1] Закон 22 декабря 1995 г. (Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан, 1995., №12, Ст. 262.

[2] См. Розенберг М.Г. Контракт международный купли-продажи. Современная практика заключения. Разрешение споров. 2-е изд. М.: 1996. С. 12.

Глава 30. МЕНА

Цель главы: *Раскрытие содержания и существенных условий договора мены, опосредующих процесс обмена товарами, с предопределением особенностей его правового регулирования между физическими и юридическими лицами*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие и правовые признаки договора мены, предмет, цена и расходы по договору мены, права и обязанности сторон по договору. Ответственность по договору мены.*

Понятие, правовые признаки и предмет договора мены. Мена имеет определенное значение в рыночной экономике, основанной на товарных и денежных отношениях. Поэтому ее правовые основы нашли отражение в действующем гражданском законодательстве. Иногда мена именуется бартером.

Мена – это такой договор, согласно которому каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой (статья 497 ГК). Сущность ее заключается в том, что какой-либо товар, являющийся предметом договора, передается второй стороне обычно в обмен на другой эквивалентный по его общей стоимости или приблизительно равноценный товар. Значит, данное правовое отношение отличается от обычных договоров, скажем, купли-продажи, поставки продукции, направленных на удовлетворение потребностей в определенных денежных суммах, которые могут поступить сторонам их посредством, тем, что непосредственно возникает из потребности в товаре, который является предметом данного договора. Однако этот договор во многих случаях становится одним из широко применяемых договоров в условиях инфляции, когда не налажены взаиморасчеты между субъектами или отсутствует взаимное доверие. В системе развитого рынка мена применяется редко.

Еще одна особенность договора мены в том, что если из содержания договора не вытекает иное, товары, подлежащие обмену, предполагаются равноценными. Одновременно расходы по их передаче и принятию осуществляют в каждом случае сами стороны, несущие соответствующие обязанности. Несомненно, при мене, как и при других договорах, цена товара, являющегося его предметом, имеет определенное значение. Иногда на практике стоимость предмета мены бывает неравной. В таких случаях сторона, обязанная передать товар,

цена которого ниже цены товара, предоставляемого в обмен, должна оплатить разницу в цене без промедления после передачи товара или товарораспорядительных документов на него, если иной порядок оплаты не предусмотрен договором. Согласно статье 242 ГК, должник обязан произвести исполнение такого обязательства в семидневный срок со дня предъявления требования кредитором, если обязанность немедленного исполнения не вытекает из закона, договора или существа обязательства.

В некоторых случаях вышеназванная разница между товарами конкретно не определяется. Как вытекает из содержания гражданского законодательства, в этих случаях обычно за выполнение договора должна быть выплачена плата, соответствующая цене, получаемой за такие товары, работы или услуги в схожих обстоятельствах. Именно в этих случаях применяются обычаи делового оборота, то есть нормы обычного права (в порядке статьи 6 ГК).

Для договора мены характерны следующие правовые признаки:

во-первых, мена является консенсуальным договором, согласно нему права и обязанности сторон возникают в момент оформления договора в рамках требований закона;

во-вторых, мена является возмездным договором, предполагается взаимообмен товарами или по договору на стороны возлагается выполнение альтернативных обязательств, а при неравной стоимости товаров – выплата в денежной форме разницы в стоимости товаров;

в-третьих, мена относится к двусторонним договорам, «каждый из участников договора одновременно является и продавцом, и покупателем»[1],а значит, обе стороны приобретают и права, и обязанности, что вытекает из содержания договора, точнее – из соотношения прав и обязанностей сторон;

в-четвертых, еще один из признаков договора – право собственности (владения, пользования, распоряжения) на обмениваемое имущество переходит от одной стороны к другой и наоборот.

Одна из важных особенностей договора – это то, что право собственности на обмениваемые товары переходит ко второй стороне. Обычно, если законом или договором мены не предусмотрено иное, право собственности на обмениваемые товары переходит к сторонам, выступающим по договору мены в качестве покупателей, одновременно, после исполнения обязательств по передаче соответствующих

[1] Сайфуллаев Ф. Ўзбекистон ССРнинг гражданлик ҳуқуқи. –Т.: Ўзбекистон. 1988. – С.18, Рўзиназаров Ш. Олди-сотди шартномалари.//Хўжалик ва ҳуқуқ. 1997. №7. –С. 37.

товаров обеими сторонами (статья 500 ГК). Предметом договора мены могут быть вещи, которые имеют определенную материальную ценность и могут быть предметом экономических отношений и одновременно удовлетворять те или иные потребности людей. Это и средства производства, и товары потребления, и движимого и недвижимого имущества. Однако эти вещи должны быть в гражданском обороте. Согласно статье 82 ГК, объекты гражданских прав могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) либо иным способом, если они не изъяты из оборота или не ограничены в обороте.

Чтобы вещи были предметом договора мены, они должны в действительности находиться во владении, пользовании и распоряжении собственников (в порядке статей 164, 207 ГК). Так, гражданин М. 1сентября 1997 года заключил договор мены с гражданином Н., на основании которого он обменял 1/3 своего участка на участок Н. Дочь М, гражданка А. обратилась в суд 1 декабря 1997 года и просила расторгнуть договор, указав, что половина участка принадлежит ей, а отец без ее согласия обменял часть участка. Для обоснования своего требования она указала, что в результате обмена участка нарушено право владения, так как часть участка ей досталась по наследству, но с отцом она не разделила имущество. Конечно, в таких случаях суд должен удовлетворить требование гражданки А.

Или рассмотрим другой пример. Гражданин К. порядочно, гласно и непрерывно владел бесхозным жильем и 1 апреля 1998 года он заключил договор о мене этого дома на автомобиль, принадлежащий гражданину Д. Как выяснилось., гражданин К. владел этим домом с 1 января 1986 года по 1 апреля 1998 года, то есть на протяжении 12 лет. В соответствии с требованием статьи 187 ГК, этот срок должен составлять 15 лет. Значит, у гражданина К. еще не возникло право собственности на это жилье. Следовательно, он не может участвовать в качестве стороны договора относительно данного объекта.

Стороны, участвующие в договоре, их права и обязанности. Как мы отмечали выше, каждая из сторон договора одновременно является и продавцом, и покупателем. Этим договор мены, хотя и похож на договор купли-продажи, отличается от него. «Разница в том, что имущество одного обменивается на имущество другого без денег»[1]. В то же время, так как мена похожа на куплю-продажу, в от-

[1] Аҳоли учун юридик маълумотнома. 4-серия, Мас.муҳ. Аъзамхўжаев А.А., Иноятов А.-Т.: Адолат. 1995. –С.9.

ношении нее помимо правил о цене и расходах, применяются все нормы, регулирующие куплю-продажу.

В договоре в качестве продавца и покупателя могут участвовать все субъекты гражданского права, в том числе физические лица, юридические лица, государственные структуры.

В условиях рыночных отношений в некоторых случаях применяется договор мены (бартера) в качестве одного из оснований возникновения гражданско-правовых отношений между производителями товаров, предпринимателями и потребителями. Бартер происходит от английского слова «barter», что означает «обмен товарами»[1]. Он характерен для переходных периодов к рыночной экономике, когда не налажены взаиморасчеты, также имеет место в международной торговле, когда отсутствует стабильность валюты. Отсутствие денежных платежей во время бартерных сделок не исключает цены доставки товара и учет их в денежной форме.

Как мы отмечали выше, в договоре в качестве сторон могут участвовать физические и юридические лица.

Деятельность юридических лиц по бартеру закреплена в Указе Президента Республики Узбекистан № УП-616 от 9 июля 1993 года «Об устранении нарушений и злоупотреблений по экспортно-импортным операциям, осуществляемых на бартерной основе». Согласно данному указу, договором бартера является договор, предусматривающий обмен одного товара на другой без осуществления взаиморасчетов в валюте. В договоре заблаговременно обговаривается размер и стоимость взаимопоставляемых товаров или сумма товаров, обязательство поставки которых взяли на себя стороны на эквивалентной основе[2]. Согласно Указам Президента Республики Узбекистан № ПФ-1096 от 11 апреля 1995 года «О дополнительных мерах по упорядочению экспортно-импортных операций», № ПФ-3194 от 15 января 2003 года «О внесении изменений в некоторые указы Президента Республики Узбекистан», № ПФ-3661 от 20 сентября 2005 года «О внесении изменений в некоторые указы Президента Республики Узбекистан», в Указ № 616 внесены некоторые изменения[3].

Как отмечалось, стороны одновременно участвуют в договоре в качестве и продавца, и покупателя. Поэтому участвующие в договоре стороны имеют практически одинаковые права и обязанности.

---

[1] Қискача сиёсий лугат. –Т.: Ўзбекистон. 1983. – С.32.

[2] Сборник постановлений Правительства Республики Узбекистан, 1993, № 10.

[3] См.: //Сборник законодательства Республики Узбекистан, 2003, № 1-2, статья 3; 2005, № 37-38, статья 282.

Стороны договора мены обязаны:

во-первых, своевременно в обусловленном порядке принять обмениваемый товар;

во-вторых, в счет обмениваемого товара своевременно передать товар, который обменивается;

в-третьих, обеспечить качество, ассортимент передаваемого товара.

В то же время стороны имеют следующие права:

во-первых, сторона, выполнившая обязательства договора в альтернативном порядке, вправе требовать от другой стороны передачи товара;

во-вторых, если грубо нарушены условия договора, в частности в случаях мены некачественного товара, длительной просрочки без уважительных причин срока передачи товара, одна сторона вправе расторгнуть договор;

в-третьих, если условия договора полностью выполнены обеими сторонами, то у каждого из них возникает право собственности на товары.

Форма, сроки договора. Ответственность сторон по договору. В случаях, когда договор мены обычно заключается между гражданами и цена договора составляет сумму до десятикратного размера установленной в республике минимальной заработной платы, он может быть заключен в устной форме. Также сделки во исполнение договора, заключенного в письменной форме, могут по соглашению сторон совершаться устно, если это не противоречит законодательству и договору (пункт 3 статьи 106 ГК). В остальных случаях сделки юридических лиц между собой и с гражданами, сделки граждан между собой на сумму, превышающую десятикратный размер установленной минимальной заработной платы, совершаются в письменной форме. В некоторых случаях, когда предметом сделки являются земельные участки и другое недвижимое имущество, такие сделки подлежат нотариальному удостоверению и государственной регистрации (в порядке статей 110-111 ГК). Также в соответствии с редакцией статьи 497 ГК от 7 декабря 2001 года, договор мены автомототранспортных средств, подлежащих в установленном законодательством порядке государственной регистрации, должен быть нотариально удостоверен.

Несомненно, несоблюдение требований относительно формы сделки приводит к ряду правовых последствий (статьи 109, 112 ГК).

Срок мены договора определяется непосредственно соглашением сторон.

Ответственность по договору очень похожа на ответственность по договору купли-продажи. В соответствии со статьей 393 ГК, продавец обязан передать покупателю товар свободным от любых прав третьих лиц. В законе определена прямая ответственность продающей стороны в случае изъятия третьими лицами переданного товара у продавца. То есть согласно статье 501 ГК, сторона, у которой третьими лицами изъят товар, приобретенный по договору мены, вправе при наличии оснований, предусмотренных статьей 395 настоящего Кодекса, потребовать от другой стороны возврата товара, полученного последней в обмен, и (или) возмещения убытков. Как видно, мена с передачей покупателю товара не свободным от любых прав третьих лиц впоследствии предусматривает ответственность стороны, совершившей эти действия. Вместе с тем, необходимо помнить случаи, когда покупатель дал согласие принять товар с правами третьих лиц, является исключением.

Количество, ассортимент, качество, сохранность товара, передаваемого по договору мены, являются важными компонентами, невыполнение или ненадлежащее выполнение их в обусловленном в договоре порядке влечет ответственность сторон. В частности, если передающий в нарушение условий договора передал товар принимающему в меньшем количестве, чем определено договором, то принимающий товар вправе, если иное не предусмотрено договором, либо потребовать передачи недостающего количества товара, либо отказаться от переданного товара и его оплаты, а если в счет оплаты передан оговоренный товар, - потребовать возврата ранее переданного товара. Таким образом, во многих случаях по договору мены применяются правила купли-продажи, перечисленные в главе, посвященной куплепродаже.

Необходимо отметить, что помимо определения ответственности за нарушение договора мены в законе могут быть предусмотрены и другие виды ответственности в результате мены по договору. Ответственность по договору мены может возникнуть не только у одной стороны, но и обеих сторон.

Глава 31. ДОГОВОР ДАРЕНИЯ. ПОЖЕРТВОВАНИЕ

Цель главы: *Раскрытие содержания договора дарения и отношений по пожертвованию как безвозмездного договора опосредующего переход имущества и имущественных прав.*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие и правовые признаки договора дарения. Вещи, имущественные права, освобождение от исполнения обязательств в качестве предмета договора, стороны в договоре дарения. Исполнение договора дарения и случаи принудительного исполнения. Ограничение дарения. Отказ от исполнения договора дарения, основания отмены дарения, правопреемство при обещании дарения. Понятие, правовые признаки пожертвования, отличие пожертвования от дарения. Жертвователь и получающий пожертвование (одаряемый). Последствия использования пожертвования не по назначению.*

Понятие, правовые признаки и предмет договора дарения. Договор дарения – это такой договор, согласно которому одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность, либо передает или обязуется передать ей имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу, либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом (статья 502 ГК). Сущность договора заключается в том, что имущество передается безвозмездно, то есть вещь, находившаяся в распоряжении дарителя, передается одаряемому в собственность.

По мере углубления рыночных отношений содержание, сфера применения этой нормы также расширяется. Так, в Гражданском кодексе 1963 года под договором дарения понималась безвозмездная передача одной стороной (дарителем) второй стороне (одаряемому) имущества.[1] В действующем ГК эта норма заметно совершенствована. В результате предмет дарения расширился и он включает в себя:

во-первых, вещи, передаваемые в собственность безвозмездно одной стороной другой;

во-вторых, имущественное право в случаях, когда одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу;

[1] Ўзбекистон Республикасининг Гражданлик кодекси. –Т.: Адолат. 1993. -79 б.

в-третьих, имущественное право в случаях, когда одна сторона (даритель) освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом другую сторону (одаряемого).

Как видно, в каждом случае независимого применения обоих понятий даритель передает вещь, или обязуется ее передать, освобождает, или обязуется освободить одаряемого от имущественной обязанности. Это характерная особенность данного договора.

Если договор консенсуален, то даритель обязуется в последующем подарить вещь. Однако не во всех случаях возникает договор дарения. Например, при наличии встречной передачи вещи или права либо встречного обязательства договор не признается дарением (часть 2 статьи 502 ГК). К таким договорам применяются правила статьи 250 ГК, части второй статьи 124 ГК.

Таким образом, к вышеназванным трем обстоятельствам можно добавить четвертое независимое обстоятельство. Обещание безвозмездно передать кому-либо вещь или имущественное право, либо освободить кого-либо от имущественной обязанности (обещание дарения), признается договором дарения, если оно сделано в надлежащей форме и содержит ясно выраженное намерение совершить в будущем безвозмездную передачу вещи или имущественного права конкретному лицу, либо освободить его от имущественной обязанности (часть 3 статьи 502 ГК).

В общем случае, дарение является односторонним, реальным, безвозмездным договором.

Несомненно, дарение является односторонне-обязывающей сделкой и не основывается на договоренности сторон, но согласие принять имущество или имущественное право, предложенное дарителем, должно быть выражено одаряемым, именно этим дарение отличается от договора ссуды.

В гражданском законодательстве договор, предусматривающий передачу дарения одаряемому после смерти дарителя ничтожен, так как это фактически завещание. В отношении такого дарения применяются правила о завещании. Отличие дарения от завещания в том, что собственность передается при жизни дарителя, что приводит к ее уменьшению у собственника. А завещание имущества при жизни человека не уменьшает его имущественных прав. Завещание может быть отменено, изменено, а дарение, как правило, не имеет обратной силы. Завещание обычно рассматривается как односторонний договор.

Предметом договора дарения могут быть объекты гражданского оборота: вещи, имущественные права, движимое и недвижимое имущество.

В некоторых случаях договор реализуется путем освобождения или принятия обязанности освободить от имущественного обязательства перед дарителем или третьим лицом. В этом случае время заключения договора может не соответствовать периоду перехода имущественного права. При этом возникают правовые отношения обязательства, в его содержании лежит обогащение одаряемого за счет уменьшения собственности дарителя. В договоре должен быть четко указан предмет дарения. Не допускается дарение неизвестной вещи, точно также это не имеет никакого правового значения. В обещании освободить одаряемого от долга также должна быть конкретно указана сумма долга.

Форма договора дарения вытекает из его содержания. Вообще, дарение, то есть передача дара одаряемому может осуществляться в устной форме. Часто передача дара, его представление осуществляется посредством символической передачи (например, ключи от новой квартиры или автомобиля) или вручения какого-либо документа, подтверждающего имущественное право.

В определенных законом случаях договор дарения заключается в письменной форме:

если даритель является юридическим лицом;

если договор заключается между гражданами на сумму, превышающую десятикратный размер минимальной заработной платы;

если по договору обещано дарение в будущем.

Договор дарения недвижимого имущества должен быть нотариально удостоверен и подлежит государственной регистрации.

Также в соответствии со статьей 504 в редакции от 7 декабря 2001 года, договор дарения автомототранспортных средств, подлежащих в установленном законодательством порядке государственной регистрации, должен быть нотариально удостоверен.

Договор дарения отличается от обычных договоров некоторыми правовыми признаками. Например, в случае, когда договор данного вида признается недействительным. Чтобы считать сделку действительной, кроме обычных условий, при дарении, во-первых, нужно конкретно указать вещь (предмет) дарения в виде вещи, имущественного права или освобождения от имущественного обязательства; во-вторых, предмет дарения должен быть передан одаряемому при жиз-

ни дарителя. Договоры, заключенные по вышеназванным условиям обязательно должны быть оформлены в письменной форме, а дарение недвижимого имущества, не только нотариально удостоверено, но подлежит государственной регистрации.

Признание недействительной доверенности на совершение дарения представителем, может возникнуть, если в ней не назван одаряемый и не указан предмет дарения.

Стороны, участвующие в договоре, их права и обязанности. Стороны, участвующие в договоре, именуются дарителем и одаряемым, которыми могут быть граждане, юридические лица и государство. Так как дарение является договором гражданско-правового характера, даритель и одаряемый должны быть дееспособными. Иногда от имени недееспособных договоры заключают их законные представители.

Вместе с тем в законодательстве есть исключение: на основании пункта 2 части второй статьи 29 ГК малолетние в возрасте от шести до четырнадцати лет вправе самостоятельно совершать сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации. Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет самостоятельно участвуют в качестве дарителя и одаряемого и могут заключать договор в размере своих стипендий, заработной платы и доходов, предусмотренных в законе. Однако они не имеют право распоряжения другими вещами, принадлежащими им на основе права собственности. Для осуществления таких сделок им необходимо согласие их законных представителей, так как дарение может нанести вред их здоровью, привести к скрытым расходам, и наконец, к отрицательному воздействию на их права. В отношении некоторых лиц применяется отказ и ограничение при заключении договора дарения (в порядке статьи 505 ГК).

Закон не ограничивает заключение договора дарения между мужем и женой. Подаренное имущество, вещь или имущественное право принадлежит только одаряемому. Например, имущество, накопленное за счет дарения в браке (или до брака) супругов, является имуществом каждого из них[1]. Между тем, взимание с него платы или присвоение иным образом допускается лишь с согласия собственника.

Права и обязанности сторон по договору тесно связаны с процессами отмены договора в связи с уклонением от его выполнения. В

[1] Семейный кодекс Республики Узбекистан. –Т.: Адолат. 1998.

самом обобщенном виде, даритель по договору дарения обязан передать одаряемому имущество или имущественное право в отношении него, а одаряемый обязан его принять. Однако вместе с тем:

во-первых, даритель вправе отказаться от исполнения договора, содержащего обещание передать в будущем одаряемому вещь или имущественное право либо освободить одаряемого от имущественной обязанности, если после заключения договора его имущественное положение существенно ухудшилось, однако такое положение дарителю заранее не должно быть известно;

во-вторых, даритель вправе отказаться от исполнения договора, содержащего обещание передать в будущем одаряемому вещь или имущественное право либо освободить одаряемого от имущественной обязанности в случае совершения одаряемым умышленного преступления против жизни или здоровья дарителя, членов его семьи или близких родственников (в этом случае отмена договора дарения допускается в судебном порядке).

Необходимо напомнить, отказ дарителя от исполнения договора по вышеназванным основаниям, исключающим его вину, не дает одаряемому права требовать возмещения убытков.

Как было сказано выше, субъективные права и обязанности сторон дарения тесно связаны с отменой договора и отказом от него. Например, даритель может отказаться от дарения в случаях:

во-первых, ввиду потери вещи;

во-вторых, ввиду того, что вещи не находятся в гражданском обороте (статья 82 ГК);

в-третьих, если имеются ограничения для совершения обещанных действий.

Обычно, такие обязательства отменяются ввиду их невыполнимости. Однако если вещи утеряны в результате умышленных действий дарителя или по его неосторожности, то он обязуется возместить ущерб, нанесенный одаряемому.

Так как субъективные права дарителя играют решающую роль и дар передается лицу безвозмездно, то в этих отношениях законодательство предоставляет дарителю ряд преимуществ. Например, даритель вправе потребовать в судебном порядке отмены дарения, если обращение одаряемого с подаренной вещью, представляющей для дарителя большую неимущественную ценность, создает угрозу ее безвозвратной утраты. Значит, это возлагает на одаряемого обязанность добросовестного отношения и сохранения дара. Также по требованию

заинтересованного лица суд может отменить дарение, совершенное индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом в нарушение положений законодательства о банкротстве за счет средств, связанных с его предпринимательской деятельностью, в течение года, предшествовавшего объявлению такого лица банкротом. Это несомненно осуществляется в интересах кредиторов.

В договоре дарения может быть обусловлено право дарителя отменить дарение в случае, если он переживет одаряемого. С этой точки зрения дарение можно отнести к сделкам, совершенным под условием (статья 104 ГК).

В случае отмены дарения одаряемый обязан возвратить подаренную вещь, если она сохранилась в натуре к моменту отмены дарения. Доходы, полученные с дара одаряемым, остаются в его распоряжении. Если вещь передана третьим лицам, то нет возможности ее вернуть. Если даритель докажет, что одаряемый передал дар третьим лицам, чтобы не возвращать дар, он имеет право возбудить иск в отношении одаряемого. Если на основании договоренности сторон дар возвращается одаряемому, эта договоренность может пониматься как договор дарения, заключенный заново.

Так как дарение является безвозмездным договором, одаряемый не вправе выдвигать требования относительно качества передаваемого имущества. Конечно, передаваемая вещь может быть некачественной, некомплектной, иметь недостатки, однако этот дар не должен причинять ущерб жизни, здоровью или имуществу одаряемого. В этих случаях требуется доказать, что даритель об этом предупредил одаряемого.

Одна из специфических особенностей данного договора – вопрос правопреемства при обещании дарения. Согласно содержанию статьи 510 ГК, права одаряемого, которому по договору дарения обещан дар, не переходят к его наследникам (правопреемникам), а обязанности дарителя, обещавшего дар по договору дарения, переходят к его наследникам (правопреемникам). Значит, при дарении обещание дарителя имеет определенное правовое значение, то есть в будущем оно приводит к возникновению гражданских прав и обязанностей у правопреемников.

Пожертвования. В условиях развивающейся рыночной экономики возникают различные договоры. Договоры играют важную роль в системе гражданских правоотношений в качестве правового выражения договоренности двух и более лиц о возникновении, изменении

или отмене гражданских прав и обязанностей. Одним из таких договоров является пожертвование. Пожертвование является одной из разновидностей дарения, которое характеризуется тем, что оно служит общеполезным целям. Значит, пожертвование делается для реализации общеполезных целей. В законодательстве определена норма, что пожертвования могут делаться в основном некоммерческим субъектам (лечебным, воспитательным учреждениям, учреждениям социальной защиты и другим аналогичным учреждениям, благотворительным, научным и учебным учреждениям, фондам, музеям, общественным объединениям, религиозным организациям и другим подобным субъектам), а также гражданам и государству. Пожертвованное имущество в последующем включается в средства принявшего его лица, переходит в его оперативное управление. В частности, согласно содержанию статьи 24 действующего Закона «Об органах самоуправления граждан»[1], статьи 15 Закона «О свободе совести и религиозных организациях»[2], добровольные пожертвования граждан и трудовых коллективов являются средствами формирования имущества данных юридических лиц, которыми они распоряжаются независимо в соответствующем порядке.

Предметом пожертвования могут быть объекты гражданского оборота, то есть деньги, ценные бумаги, имущество, вещи, здания, сооружения (часть их), автомобили и т.д. Для принятия пожертвования не требуется разрешение или согласие кого-то (третьего лица).

Пожертвованным имуществом распоряжаются на основании соблюдения ряда условий, а именно:

во-первых, при передаче имущества жертвователем должно быть обусловлено использование этого имущества по определенному назначению. Например, «может обусловлено использование пожертвованного жилья только для детских яслей»[3]. При отсутствии такого условия пожертвование имущества гражданину считается обычным дарением, а в остальных случаях пожертвованное имущество используется одаряемым в соответствии с их назначением;

во-вторых, юридическое лицо, принимающее пожертвование, для использования которого установлено определенное назначение, должно вести обособленный учет всех операций по использованию пожертвованного имущества;

---

[1] Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан, 1999, 35, ст.110.
[2] Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан, 1998, № 5-6, ст.99.
[3] Сайфуллаев Ф. Ўзбекистон ССРнинг гражданлик ҳукуки. Т.2. –Т.: Ўқитувчи. 1988. – С.18.

в-третьих, если использование пожертвованного имущества в соответствии с указанным жертвователем назначением становится вследствие изменившихся обстоятельств невозможным, оно может быть использовано по другому назначению лишь с согласия жертвователя, а в случае смерти гражданина, пожертвовавшего имущество, либо реорганизации или ликвидации юридического лица, пожертвовавшего имущество, - по решению суда.

Согласно содержанию статьи 511 ГК, использование пожертвованного имущества не в соответствии с указанным жертвователем назначением дает право жертвователю, его наследникам или иному правопреемнику требовать отмены пожертвования.

Глава 32. ДОГОВОР РЕНТЫ

Цель главы: *Раскрытие содержания, существенных условий договора ренты, его правовой характеристики и видов.*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие, правовые признаки и разновидности ренты. Форма ренты. Отчуждение имущества под выплату ренты, ответственность сторон. Постоянная рента, форма, размер и сроки выплаты постоянной ренты рентополучателем, покупная цена выкупа ренты. Пожизненная рента: область применения, права получателей пожизненной ренты, размер и сроки выплаты пожизненной ренты, основания прекращения пожизненной ренты.*

§ 1. Общие положения

Понятие и правовые определения договора ренты. В статье 512 Гражданского кодекса договор ренты описан в следующем виде. По договору ренты одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность недвижимое или движимое имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме. Слово «рента» в западных странах (Германия, Франция, Англия) означает всякий регулярно получаемый доход с капитала. При этом подразумевается плата, получаемая за землю, переданную получателем ренты в пользование плательщику ренты.

Исходя из определения данного договора, можно выявить его правовые особенности.

Во-первых, договор имеет реальный характер, т.к. по нему в момент передачи плательщику ренты в собственность имущества права и обязательства между сторонами вступает в силу.

Во-вторых, договор ренты является возмездной сделкой и имеет определенную стоимость.

В- третьих, договоры ренты входит в категорию односторонних договоров, т.е., у получателя ренты имеется право требовать своевременную оплату рентных платежей и использовать имущество рационально, у плательщика ренты имеется обязанность своевременно оплачивать рентные платежи.

В законе уделяется серьезное внимание форме рентного договора. То, что договор ренты подлежит нотариальному удостоверению, а договор, предусматривающий отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты, подлежит и государственной регистрации закреплено в статье 513 Гражданского кодекса. Данная норма имеет императивный характер, стороны должны неукоснительно следовать данному правилу. Не соблюдение данного правила влечет за собой недействительность договора.

Объектом рентного договора может быть недвижимое или движимое имущество или их комплекс. В том числе, в качестве объекта рентного договора могут быть земельный участок, предприятие, здание, сооружение и другое недвижимое или обычное движимое имущество.

По статье 515 Гражданского кодекса рента обременяет земельный участок, предприятие, здание, сооружение или другое недвижимое имущество, переданное под ее выплату. В случае отчуждения такого имущества плательщиком ренты его обязательства по договору ренты переходят приобретателю имущества. Лицо, передавшее обремененное рентой недвижимое имущество в собственность другого лица, несет субсидиарную с ним ответственность по требованиям получателя ренты, возникшим в связи с нарушением договора ренты, *если Кодексом, другим законом или договором не предусмотрена* солидарная ответственность по этому обязательству, т.е., на основании рентного договора плательщик ренты также может передать имущество другому лицу. В случае передачи предварительным плательщиком ренты другому лицу недвижимого имущества, являющегося объектом ренты, обязательства плательщика ренты переходят новому лицу, получившему имущество. При этом новый плательщик ренты обязан выполнять все обязательства первого плательщика ренты. Если по требованиям, возникшим в связи с нарушением договора ренты, Кодексом, другим законом или договором не предусмотрена солидарная ответственность по этому обязательству, по требованиям получателя ренты лицо, передавшее обремененное рентой недвижимое имущество в собственность другого лица, несет субсидиарную (дополнительную) с ним ответственность.

При передаче под выплату ренты земельного участка или другого недвижимого имущества получатель ренты в обеспечение обязательства плательщика ренты приобретает право залога на это имущество.

Существенным условием договора, предусматривающего передачу под выплату ренты денежной суммы или иного движимого имущества, является условие, устанавливающее обязанность плательщика ренты предоставить обеспечение исполнения его обязательств либо застраховать в пользу получателя ренты риск неисполнения или ненадлежащего исполнения этих обязательств (статья 516 ГК).

В этой статье подразумеваются следующие методы обеспечения оплаты ренты:

- при передаче под выплату ренты земельного участка или другого недвижимого имущества получатель ренты в обеспечение обязательства плательщика ренты приобретает право залога на это имущество;

- предоставление плательщиком ренты получателю ренты залога на исполнение своих обязательств;

- страхование в пользу получателя ренты или в пользу другого лица, указанного им, риска ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение плательщиком ренты своих обязательств.

Если первый из перечисленных методов обеспечения оплаты ренты применяется в случаях, когда в качестве объекта рентного договора является земельный участок или другое недвижимое имущество, второй и третий методы применяются при передаче в ренту в качестве объекта рентного договора денежных сумм или другого движимого имущества.

При невыполнении плательщиком ренты обязанностей, предусмотренных частью второй статьи 516 Гражданского кодекса, а также в случае утраты обеспечения или ухудшения условий обеспечения по обстоятельствам, за которые получатель ренты не отвечает, получатель ренты вправе расторгнуть договор ренты и потребовать возмещения убытков, вызванных расторжением договора.

Уже указывалось, что при передаче под выплату ренты земельного участка или другого недвижимого имущества получатель ренты в обеспечение обязательства плательщика ренты приобретает право залога на это имущество. В этом случае действуют правила об ипотеке главы 2 Закона «О залоге» Республики Узбекистан.

Обычно по договору ренты плательщик ренты выплачивает ренту в виде денежных сумм или в другой форме. Платежи по договору соответственно стоимости передаваемого имущества могут быть меньше или больше, так как естественно, что будет разница между

рентной стоимостью дорогостоящего имущества в несколько сот миллионов сум и обычного автомобиля. Имущество, передаваемое по ренте должно быть свободно от прав третьих лиц.

Ответственность за просрочку выплаты ренты устанавливается по правилам статьи 516 Гражданского кодекса.

За просрочку выплаты ренты плательщик ренты уплачивает получателю ренты проценты, предусмотренные статьей 327 Гражданского Кодекса, если иной размер процентов не установлен договором ренты. Размер этих процентов может быть установлен в самом договоре ренты. Если в договоре размер процентов не установлен, проценты применяются в размере, предусмотренном в статье 327 ГК. При этом оплату определяют расчетной ставкой банковского процента на день оплаты соответствующей части рентных платежей по месту жительства плательщика ренты - получателя ренты, а в случае если получатель ренты юридическое лицо - по месту его нахождения.

Также получатель ренты имеет право аннулировать договор в одностороннем порядке в случаях полного выполнения обязательств плательщиком ренты, если им не причинено ему никакого ущерба. В случае увеличения ущерба, согласно общих правил по требованию *плательщика ренты получатель ренты обязан оплатить*, понесенные им расходы по оплате ренты, заключению договора, а также расходы за обслуживание и сохранность объекта ренты. Такие расходы могут быть взысканы в пользу плательщика ренты за счет чистой прибыли, полученной от объекта ренты.

Основываясь на вышеуказанные правовые определения и другие особенности можно выявить схожие и отличительные особенности рентного договора с другими договорами купли-продажи, дарения, аренды имущества.

Во-первых, по рентному договору право распоряжения имуществом переходит аналогично договорам купли- продажи, дарения к плательщику ренты.

Во-вторых, договор купли-продажи, рентный договор являются возмездными, а договор дарения - безвозмездным.

В-третьих, по форме договоры купли-продажи, дарения, аренды могут составляться в устной, письменной форме, удостоверенной нотариально и прошедшей государственную регистрацию, а рентный договор требует нотариального заверения, а договор о передаче недвижимого имущества третьему лицу с правом оплаты ренты, кроме того, должен пройти государственную регистрацию.

В-четвертых, если договоры купли-продажи, дарения, аренды имеют консенсуальный характер, то договор ренты имеет реальный характер.

В-пятых, договоры купли-продажи, аренды относятся к двухсторонним договорам. В зависимости от распределения прав и обязательств участников договоры ренты и дарения, имеют состав односторонних договоров.

В-шестых, отношения, возникающие на основании договора ренты, являются долгосрочными, «рентабельными», имеют прочие особенности Такой характер отношений может наблюдаться и в договорах купли- продажи и аренды в зависимости от предмета договора. Но во многих случаях отношения купли- продажи сохраняют в себе разовый характер и основываются на денежном эквиваленте при товарном обмене.

В-седьмых, в договоре ренты размер рентного платежа может быть больше или меньше стоимости имущества. Поэтому при составлении договора ренты стороны должны подразумевать эти положения и договориться о них. В отличие от договора ренты, общая стоимость имущества по договору купли – продажи устанавливается пропорционально данного имущества. В договоре аренды оплата подразумевается не за общую стоимость имущества, а за пользование имуществом.

Во второй части статьи 512 Гражданского кодекса предусмотрено, что по договору ренты допускается установление обязанности выплачивать ренту бессрочно (постоянная рента) или на срок жизни получателя ренты (пожизненная рента), пожизненная рента может быть установлена на условиях пожизненного содержания гражданина с иждивением. Исходя из этого различаются два вида договора ренты: постоянная рента и пожизненная рента.

Эти виды договора ренты отличаются по формам самообеспечения, минимальному размеру, срокам, обязательствам снабжения, составу субъектов, правопреемников и чрезвычайным положениям, возникающим по причине порчи имущества при возможности покупки ренты.

В случае, если договор ренты похож на договор передачи жилья, квартиры другому лицу с условием пожизненного обеспечения, но по причине единственности предмета договора передачи другому лицу жилья, квартиры с условием пожизненного обеспечения, т.е. только вместе с наличием жилья или квартиры и частого применения в практике и по другим отдельным положениям они внесены в качестве отдельных условий в Гражданский кодекс.

§ 2. Постоянная рента

Согласно статье 518 Гражданского кодекса получателями постоянной ренты могут быть только граждане и некоммерческие организации, если это не противоречит закону и соответствует целям их деятельности.

Права получателя ренты по договору постоянной ренты могут передаваться лицам, указанным в части первой статьи 518 Гражданского кодекса, путем уступки требования и переходить по наследству либо при реорганизации юридических лиц, если иное не предусмотрено законом или договором.

Получатель ренты во многих случаях является владельцем, собственником имущества, которое является объектом ренты. В случае недостижения получателем возраста субъекта или его недееспособности договора могут быть составлены их законными представителями или опекунами и попечителями. В этом случае выполнение обязательства плательщика по договору также контролируется ими. При составлении постоянной ренты в пользу третьих лиц, третье лицо участвует как получатель ренты и без его согласия прекратить договор или изменить его нельзя.

Еще одной из особенностей договора постоянной ренты путем отказа от требований прав получателя ренты возможность передачи другим лицам или некоммерческим организациям и перехода этих прав другому лицу по наследству или при реорганизации юридических лиц. Значит в пределах субъектов договора постоянной ренты могут быть изменения. Если получатель ренты является гражданином, он без согласия плательщика ренты имеет право оставить в наследство другому лицу право на получение ренты или право на дарение. Некоммерческие юридические лица тоже могут пользоваться такими правами, но перевод права на получении ренты коммерческой организации недопустимо. А если, некоммерческая организация через некоторое время преобразуется в коммерческую организацию закон не дает право получать ренту. Покупка такого рентного объекта дается предварительному плательщику ренты, в противном случае получатель ренты, оплатив все расходы по договору оплаты ренты получателем ренты, имеет право прекратить договор в одностороннем порядке. А также, у получателя ренты может сохраниться право отчуждения другому лицу права на получение ренты.

Плательщиками ренты могут быть любые граждане и юридические лица, основывающиеся на любой форме имущества.

Постоянная рента оплачивается денежными средствами, а в случае передачи денежной суммы с условием оплаты в размере, определяемом договором в пределах средней ставки стоимости за использование имущества, применяемого при передаче в аренду имущества подобного переданному с условием оплаты ренты, она находится в пределах ставки соответствующей степени банковского процента, предусмотренного в статье 327 Гражданского кодекса.

Договором может быть предусмотрена оплата ренты путем передачи сырья, выполнения работ или оказания услуг в размере равной стоимости денежной суммы ренты.

Если иное не предусмотрено договором постоянной ренты, размер выплачиваемой ренты изменяется пропорционально изменению соответствующей ставки платы за пользование имуществом или ставки банковского процента (519 статья ГК)

Согласно статьи 520 Гражданского кодекса, если иное не предусмотрено договором, постоянная рента выплачивается по окончании каждого календарного квартала.

Срок выплаты постоянной ренты может быть установлен и в другом порядке. Например, может выплачиваться каждый месяц или в конце года.

При использовании земельных участков, предприятий, зданий, сооружений и других объектов, являющихся объектом ренты, в отношении плательщика ренты нет никаких ограничений. Но плательщик ренты должен пользоваться предметом ренты, соблюдая общие правила об аренде или кредите.

Плательщик постоянной ренты вправе отказаться от дальнейшей выплаты ренты путем ее выкупа. Такой отказ действителен при условии, что он заявлен в письменной форме плательщиком ренты не позднее чем за три месяца до прекращения выплаты ренты или за более длительный срок, предусмотренный договором. При этом обязательство по выплате ренты не прекращается до получения всей суммы выкупа получателем ренты, если иной порядок выкупа не предусмотрен договором.

Условие договора об отказе плательщика постоянной ренты от права на ее выкуп ничтожно.

Договором может быть предусмотрено, что право выкупа постоянной ренты не может быть осуществлено при жизни получателя

ренты либо в течение иного срока, не превышающего тридцати лет с момента заключения договора (статья 521 ГК).

В статье 522 ГК предусмотрены случаи когда получатель постоянной ренты вправе требовать выкупа ренты плательщиком:

- в случае если плательщик ренты, противореча условиям договора, просрочил ее выплату более чем на один год;

- в случае если плательщик ренты нарушил свои обязательства по обеспечению выплаты ренты;

- в случае если плательщик ренты признан неплатежеспособным, либо возникли иные обстоятельства, свидетельствующие, что рента не будет выплачиваться им в размере и сроки, установленные договором ренты;

- в случае если недвижимое имущество, переданное под выплату ренты, поступило в общую собственность или разделено между несколькими лицами. Например: жилье, переданное с условием выплаты ренты, превратилось в семейное имущество (супругов) или же будет делиться между ними;

- в других случаях предусмотренных договором.

Обеспечение потребностей получателя ренты в договоре имеет важное значение, в связи с этим если плательщик ренты откажется от выкупа по вышеуказанным положениям, договор подлежит одностороннему аннулированию и имущество возвращается получателю ренты.

В случаях предусмотренных 521-522 статьями Гражданского кодекса постоянная рента выкупается по цене, указанной в договоре.

При отсутствии условия о выкупной цене в договоре постоянной ренты, по которому имущество передано за плату под выплату ренты, выкуп осуществляется по цене, соответствующей годовой сумме рентных платежей.

При отсутствии условия о выкупной цене в договоре постоянной ренты, по которому имущество передано бесплатно под выплату ренты, в выкупную цену наряду с годовой суммой рентных платежей включается цена переданного имущества, устанавливаемая по правилам статьи 523 ГК.

В статье 524 Гражданского кодекса установлено что риск случайной гибели или случайной порчи имущества, переданного бесплатно под выплату постоянной ренты, несет плательщик ренты. Таким образом, если имущество гибнет или каким то образом портится, плательщик ренты обязан взять на себя все возникшие убытки.

При случайной гибели или случайной порче имущества, переданного за плату под выплату постоянной ренты, плательщик вправе требовать соответственно прекращения обязательства по выплате ренты либо изменения условий ее выплаты.

§ 3. Пожизненная рента

Как установлено в статье 525 Гражданского кодекса пожизненная рента может быть установлена на период жизни гражданина, передающего имущество под выплату ренты, либо на период жизни другого указанного им гражданина.

Допускается установление пожизненной ренты в пользу нескольких граждан, доли которых в праве на получение ренты предполагаются равными, если иное не предусмотрено договором.

В случае смерти одного из получателей ренты его доля в праве на получение ренты переходит к пережившим его получателям ренты, если договором не предусмотрено иное, а в случае смерти последнего получателя ренты обязательство выплаты ренты прекращается.

Договор, устанавливающий пожизненную ренту в пользу гражданина, который умер к моменту заключения договора, ничтожен.

Сущность настоящего договора исключает переход прав получателя ренты путем отказа в пользу другого лица, а также, перехода в порядке правопреемства. Поэтому, смерть получателя ренты или признание их умершими в законном порядке, приводит к аннулированию обязательств. Получателем постоянной ренты могут участвовать только граждане.

Предметом постоянной ренты могут быть различные движимые и недвижимые имущества, не вышедшие из гражданского обращения. А при форме выплаты ренты закон предусматривает только одну форму, т.е. она должна выплачиваться в денежной форме. Об этом в статье 526 Гражданского кодекса предусмотрено следующее положение. Пожизненная рента определяется в договоре как денежная сумма, периодически выплачиваемая получателю ренты в течение его жизни.

Размер пожизненной ренты, определяемый в договоре, в расчете на месяц должен быть не менее минимального размера заработной платы, установленного законодательством, в этом случае с увеличением установленного законом минимального размера оплаты труда размер пожизненной ренты пропорционально увеличивается.

Размер пожизненной ренты считается одним из важнейших условий договора и он должен быть предусмотрен в договоре. При оп-

ределении размера пожизненной ренты стороны не должны нарушать требование о том, что рента должна быть не менее минимального размера заработной платы, установленного законодательством. Это требование отличается императивным характером и может быть изменено по согласию сторон.

Согласно статье 527 Гражданского кодекса, срок действия договора, определяется продолжительностью жизни получателя ренты или последнего получателя. В течение этого срока плательщик ренты обязан своевременно выплачивать ренту получателю ренты. Если договором не предусмотрен другой порядок, пожизненная рента выплачивается по окончании каждого календарного месяца.

Естественным основанием прекращения этого договора считается смерть получателя ренты. В период жизни получателя ренты договор может быть аннулирован по согласованию сторон, а также в связи с увеличением долга плательщика и по односторонней инициативе получателя ренты. Основанием для аннулирования получателем ренты договора односторонне считается серьезное нарушение плательщиком ренты условий договора. Эти серьезные нарушения проявляются в несвоевременной оплате ренты, при непредоставлении необходимого обеспечения ренты, которые угрожают интересам получателя ренты. Нарушение плательщиком ренты условий договора, признанных важными, влечет за собой вышеуказанные последствия.

В случаях серьезного нарушения условий договора плательщиком ренты получатель ренты имеет право требовать с плательщика ренты выкупа на условиях предусмотренных статьей 523 Гражданского кодекса или аннулировать договор и требовать возмещения убытков.

Если с условием выплаты пожизненной ренты были сданы бесплатно квартира, дом или другое имущество, в случае серьезного нарушения плательщиком ренты важных условий ренты, получатель ренты имеет право потребовать возврата имущества с прибавлением в расчет приобретаемой ренты её стоимости.

При аннулировании договора получатель ренты наряду с взысканием убытков имеет право требовать все имущественные потери. В этом случае стоимость имущества сокращается соответственно суммам ренты. Условия предусмотренные в договоре ренты переданном плательщику ренты с условием выплаты пожизненной ренты, не освобождают его от обязательств выплаты. Таким образом защищаются права получателя ренты.

Глава 33. ОТЧУЖДЕНИЕ ЖИЛОГО ДОМА (КВАРТИРЫ) С УСЛОВИЕМ ПОЖИЗНЕННОГО СОДЕРЖАНИЯ

Цель главы: *Раскрытие содержания, существенных условий, определение экономической, правовой и социальной характеристики договора отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания.*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие, правовые признаки, форма, условия договора отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания, права и обязанности сторон по договору. Изменение или расторжение договора.*

Договор отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания входит в группу договоров по отчуждению имущества. Сущность данного договора заключается в передаче дома (квартиры) другому лицу в совокупности с земельным участком. Гражданское законодательство большинства стран определяют данный договор разновидностью договора ренты (например, Российской Федерации, ст. 601 ГК РФ). Законодательство Республики Узбекистан, разграничивает данный договор от рентных договоров, определяя его средством защиты социально уязвимых слоев населения.

Широкое использование и укрепление в обществе рыночных принципов, побуждает у граждан необходимость проявления предпринимательской инициативы, использования традиционных и нетрадиционных способов получения дополнительной прибыли. Однако, не все граждане, в частности пожилые граждане, инвалиды и иные граждане, не имеющие физического здоровья или являющиеся нетрудоспособными, могут принять участие в предпринимательской деятельности с целью извлечения прибыли.

Считается, что одной из основных моральных ценностей человечества – является оказание помощи социально уязвимым слоям населения. Эта ценность находит свое отражение, как в нормах морали, так и права. В связи с этим можно определить, что, обязанность оказания помощи таким гражданам без каких либо корыстных интересов ложится на каждого дееспособного человека, на каждое государство. Ныне, государство обеспечивает комплексное регулирование отношений между гражданами, нуждающимися в постороннем уходе, и лицами, оказывающими им такой уход, определяет права и обязанно-

сти каждого из них, совершенствует государственную политику защиты их интересов, усиливает базу их материального обеспечения. Но, оказываемая государством таким нетрудоспособным гражданам помощь, за счет выплаты им пенсий и пособий из средств фондов социального обеспечения, зачастую является недостаточной, и в силу чего, эти граждане, вынуждены прибегать к использованию дополнительных источников дохода. Ставшие уже обыденными источниками дополнительных доходов договоры имущественного найма, банковского вклада, владение ценными бумагами хозяйственных обществ с последующим получением определенных дивидендов, тоже в своем роде призваны улучшить материальное состояние граждан. Но для полного получения выгоды от использования этих источников иногда необходимо личное участие самих граждан. И по своей сущности эти источники, хотя и определяют в себе элементы социальной защиты, в отличие от договора отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания, не направлены на обеспечение ежедневных имущественных интересов именно социально уязвимых слоев населения.

Данный договор является одним из оснований приобретения в собственность жилого дома.

Особенность договора отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания заключается в том, что он предоставляет законодательную возможность нетрудоспособным лицам иметь дополнительный доход без непосредственного осуществления какой либо деятельности, являющейся бременем для их здоровья.

Дисциплинарная сущность данного договора заключается, во-первых, в том, что нетрудоспособные лица посредством его норм могут получить необходимую материальную помощь; во- вторых, их имущество не окажется без присмотра, и в- третьих, только после исполнения своих обязательств лицо, взявшее на себя обязательства по иждивению, сможет получить объект договора. Это обстоятельство, определяет правовой интерес как граждан, так и государства в действии этого договора в обществе. Так, к примеру, статья 22 Жилищного кодекса Республики Узбекистан, перечисляя основания возникновения права частной собственности на жилище, включает в этот перечень и договор отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания.

Экономическая, социальная и правовая сущность данного договора заключается в следующем. По данному договору одна сторона

(приобретатель) обязуется предоставлять другой стороне, являющейся нетрудоспособной по возрасту или по состоянию здоровья (отчуждателю), пожизненное материальное обеспечение в натуре (в виде жилища, питания, ухода и необходимой помощи), а отчуждатель – передать в собственность приобретателя жилой дом (часть дома), квартиру (ст. 530 ГК РУз).

Субъектами данного договора являются только физические лица. В своей сущности данный договор определяет, что приобретателем может быть дееспособное, способное материально обеспечить другого, физическое лицо (в том числе и иностранные граждане и лица без гражданства), а отчуждателем является только дееспособное, но нетрудоспособное в силу здоровья или возраста граждане. В круг последних, законодательство включает также иностранных граждан и лиц без гражданства постоянно проживающих на территории Республики Узбекистан.

Согласно трудовому законодательству, законодательству социального обеспечения Республики Узбекистан, под «нетрудоспособными лицами» понимается довольно широкий круг граждан – несовершеннолетние граждане, инвалиды, престарелые граждане, душевнобольные лица и др. Отчуждателями по договору отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания, могут явиться любые из них за исключением несовершеннолетних и умалишенных. Такая установка законодательства определяется тем, что первые из указанных в большинстве своем по истечении определенного времени достигнут дееспособного возраста, а вторые не в состоянии самостоятельно распорядится имуществом в силу недееспособности.

Следует полагать, что обеспечение законности заключения и исполнения условий договора отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания, исходит из принципов защиты прав человека, обеспечения правовой стабильности.

Данный договор имеет свои особенности, разграничивающие его от иных смежных договоров, в частности, договора ренты:

- во- первых, объектом данного договора является только недвижимое имущество именно из жилого фонда;

- во- вторых, изначально в договоре должно быть определена общая стоимость расходов на содержание отчуждателя;

- в-третьих, допускается содержание отчуждателя и денежными средствами, и посредством предоставления услуг и выполнения определенной деятельности;

- в-четвертых, даже если приобретателю передается право собственности на жилой дом (квартиру), за ним остается обязанность пожизненного предоставления части жилого дома (квартиры) отчуждателю, в связи с чем, он не может внести это имущество в гражданский оборот (например, поставить в залог или арендовать), без письменного согласия последнего;

- в- пятых, на имущество переданное приобретателю по данному договору не может быть обращено взыскание по требованию третьих лиц.

При всех указанных особенностях разграничивающих договор отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания от договора ренты, следует отметить, что основной особенностью их разграничения, является момент юридического и фактического перехода права собственности к приобретателю. Так, по договору отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания, как уже частично оговаривалось, приобретатель в своих действиях по распоряжению имуществом обременен правами отчуждателя, который должен дать согласие на распоряжение этим имуществом, и который, к слову, имеет на это право в течение всей своей жизни. По договору ренты, приобретатель (плательщик ренты) не обременен таким обстоятельством, он имеет право отчуждать это имущество, без согласия отчуждателя (получателя ренты). За ним лишь остается обязанность уплаты рентных платежей указанных в договоре.

Договор отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания является двусторонним и возмездным договором. Существенным условием данного договора является и то, что в нем непосредственно должно быть указано, какие виды материального обеспечения будут представлены приобретателем отчуждателю, их денежная оценка в месяц, а также указана стоимость передаваемого жилого дома или квартиры. Такая оценка определяется сторонами не ниже государственной оценки имущества.

Невозможность участия в этом договоре со стороны отчуждателя трудоспособных лиц, определяет невозможность присутствия в этом договоре трудоспособных кредиторов. Хотя действующее законодательство предполагает, что приобретателями по договору могут являться трудоспособные лица, которые могут содержать иных граждан, запрещается заключение подобного договора между опекунами (попечителями) и подопечными им лицами.

Договор отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания заключается в письменной форме и подлежит нотариальному заверению. В противном случае данный договор считается недействительным. Данная норма находит свое отражение в статье 14 Жилищного кодекса Республики Узбекистан. На момент нотариального заверения, органы нотариата, обязаны убедиться в наличии дееспособности у участвующих в данном договоре сторон, и если, данный договор заключается с участием только представителя одной из сторон, нотариус должен убедиться в наличии доверенности у представителя. Столь императивная норма законодательства предостерегает от противоправного заключения данного договора, с последующими негативными последствиями.

Если лицо, отчуждающее свое имущество, неспособно в силу физической немощи собственноручно подписать договор, по его поручению и в присутствии нотариуса договор может подписать иное лицо. Об этом должна быть сделана пометка в самом договоре, и в реестре нотариуса.

К тексту договора отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания, законодательство определяет применение отдельных императивных требований, и в большинстве своем, такие требования приобретают особую значимость в процессе судебного разбирательства по этому делу. Эти требования определены статьей 35 Закона Республики Узбекистан «О нотариате». Так, нотариусы при осуществлении нотариальных действий, не должны принимать и заверять договор отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания, с перечеркнутым или измененным текстом. Заверяемый нотариусом текст договора должен быть без помарок, с указанием даты заключения и иных сроков договора, которые должны быть указаны в прописной форме. Должны быть полностью указаны имена и адреса участвующих в договоре сторон. Договор, состоящий из нескольких листов, должен быть прошит, каждый лист должен быть пронумерован и заверен печатью.

Заявление о нотариальном удостоверении договора отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания, может быть отклонено в следующих случаях:

- в случае обращения недееспособного лица или представителя, не имеющего надлежащих полномочий на заключение данного договора;

- в случае несоответствия условий договора требованиям законодательства;

- в случае несоответствия приложений договора требованиям нормативных актов.

В случае отказа от заверения, нотариальными органами в течение трех дней, выносится постановление об отказе. По просьбе лица, которому отказано в удостоверении договора, нотариальные органы должны представить письменную мотивацию такого отказа, а также объяснить порядок его обжалования.

Договор отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания, заверяется нотариальным органом по месту нахождения объекта договора.

Согласно статье 122 Жилищного кодекса Республики Узбекистан пользование недвижимым имуществом переданного приобретателю, осуществляется в соответствии с условиями договора отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания. В договоре может быть указано, что пользование имуществом могут осуществлять лишь лица участвующие в договоре, исключено пользование этим имуществом третьими лицами и др.

Статья 532 ГК четко оговаривает, что по договору отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания приобретатель не имеет права во время действия договора этот дом (часть дома), квартиру продавать, дарить, закладывать в залог и совершать другие действия, обременяющие право собственности на этот дом (часть дома), квартиру. Данная норма имеет императивный характер в защиту прав и интересов отчуждателя, т.е. нетрудоспособного лица. Случайная гибель дома (части дома, квартиры), полученного от отчуждателя по договору отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания, не освобождает приобретателя от обязанностей, принятых на себя по договору.

Однако о способе выполнения этой обязанности в законе ничего не говорится. Следует считать, что проживание приобретателя и отчуждателя после гибели дома может быть раздельным, поэтому материальное обеспечение может доставляться не в натуре, а в денежной сумме, определенной соглашением сторон, а при отсутствие такого соглашения – судом. Также должен решаться вопрос при сносе дома в связи с изъятием земельного участка, но с той лишь разницей, что обязанность обеспечить отчуждателя жильём будет лежать на организации, снесший дом.

Если приобретатель жилого дома (части дома), квартиры не исполняет свои обязанности по договору отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания или выполняет их ненадлежащим образом (например, вовремя не предоставляет продукты питания, не обогревает помещения и др.) отчуждатель может потребовать замены содержания периодическими платежами, либо потребовать расторжения договора. Договор отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания может быть расторгнут по требованию приобретателя, если по независящим от него обстоятельствам его материальное положение изменилось в такой степени, что он не может предоставлять отчуждателю обусловленное содержание, либо если отчуждатель восстановил свою трудоспособность. В случае расторжения договора отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания по этим основаниям жилой дом (квартира) подлежит возврату отчуждателю.

В случае расторжения договора отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания по требованию отчуждателя приобретатель вправе требовать возмещения понесенных им расходов на содержание отчуждателя и дома (части дома), квартиры за время действия договора.

В случае смерти приобретателя обязанности по договору отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания переходят к его наследникам. При отсутствии наследников или при их отказе от исполнения договора отчуждения жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания, дом (часть дома), квартира переданные приобретателю, возвращаются отчуждателю.

Глава 34. ИМУЩЕСТВЕННЫЙ НАЕМ (АРЕНДА)

Цель главы: *Раскрытие содержания, существенных условий договора имущественного найма с предопределением особенностей регулирования данного вида правоотношений в условиях рынка.*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие и правовые признаки договора имущественного найма, объекты и субъекты, форма и срок, плата за пользование имуществом. Права и обязанности нанимателя. Последствия улучшения нанятого имущества. Основания изменения и расторжения договора имущественного найма. Ответственность сторон за нарушение условий договора.*

§ 1. Общие положения

Понятие и юридические признаки договора имущественного найма. В условиях рынка отношения, связанные с имущественным наймом, постепенно развиваясь, расширяются и приобретают еще более значительный масштаб.

В действительности, аренда не является новым юридическим отношением, возникшим в период перехода к рынку. Наём в отечественном законодательстве имел место и ранее, который регулировался надлежащими законами. Но процесс перехода к рыночным отношениям явился причиной дальнейшего расширения отношений, связанных с имущественным наймом. В настоящее время практически постоянно применяются такие понятия как аренда, арендатор, наём, наймодатель и наниматель.

Наём - это сдача владельцем имущества, производственных средств и других вещей другому лицу для временного использования за определенную плату согласно взаимному соглашению. Владелец имущества (наймодатель) передает свое имущество для временного владения или пользования другому лицу (нанимателю).

В отношениях найма наймодатель считается собственником имущества, производственных средств, переданных в наём. А наниматель по договору получает некоторые права собственника и за это платит определенную соглашением плату. Одновременно с этим, наниматель считается временным владельцем имущества или производственных средств на период действия найма и самостоятельным владельцем полученного товара и прибыли.

В статье 535 Гражданского кодекса даётся следующее определение договора имущественного найма: «По договору имущественного найма (аренды) наймодатель обязуется предоставить нанимателю имущество за плату во временное владение или в пользование».

В данном определении можно выделить два вида договора найма в зависимости от перехода от одного владельца к другому определенных элементов имущественного права:

1. Наймодатель берет обязательство сдачи имущества нанимателю для временного владения и использования за оплату.
2. Наймодатель берет на себя обязательство сдачи имущества нанимателю только для временного использования за оплату.

Если в первом у нанимателя имеется право владения и пользования в отношении имущества, то во втором имеется только право пользования имуществом. Например, владелец дома сдает его только для проживания других лиц на основе договора найма.

Важной особенностью, отличающей договор имущественного найма от договора купли-продажи, считается сохранение в руках собственника права управления имуществом.

Договор имущественного найма имеет следующие юридические признаки.

Во-первых, договор имущественного найма по времени заключения является консенсуальным, так как считается заключенным с момента оформления в установленной законом форме и достижения взаимного согласия между сторонами.

Во-вторых, договор имущественного найма всегда возмездный. Наймодатель берет на себя обязательство сдачи нанимателю для временного владения и пользования или пользования за плату.

В-третьих, договор имущественного найма на основании взаимного распределения между сторонами прав и обязательств, является двухсторонним договором, так как у наймодателя и у нанимателя имеются права и обязанности.

В договоре имущественного найма от наймодателя к нанимателю переходят следующие вещные права: право владеть и пользоваться имуществом или только пользоваться имуществом. Право распоряжения имуществом всегда сохраняется у собственника.

Объект имущественного найма. Объект имущественного найма считается одним из важных условий договора. В статье 537 Гражданского кодекса указаны объекты имущественного найма - это земельные участки, участки недр, обособленные природные объекты,

предприятия и прочие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (непотребляемые вещи).

Законодательством могут быть определены виды предприятий и имущества, которые ограничиваются или запрещаются для сдачи в наём.

Договор имущественного найма, на основании того, какое имущество передается в наём, может называться арендой или прокатом.

Слово «arrendare» в переводе с латинского языка на русский означает отдавать взаймы. Итак, аренду можно назвать русским названием имущественный наем. Прокат также является одним из видов найма.

Договор, составляемый в случае передачи в наём недвижимого имущества, которое нельзя перемещать с одного места на другое или перемещение которого требует большого труда, или оно теряет свои прежние особенности в результате перемещения (например, нежилые здания, торговые здания, склады), можно назвать «договором аренды».

Выдача в наём объектов, которые можно переносить с одного места на другое, или средства, предназначенные для удовлетворения бытовых потребностей граждан, т.е. спортивные вещи, хозяйственные принадлежности и другое имущество, с похожими качествами, называется «прокатом».

Эти понятия с фактической стороны друг от друга не отличаются. Но при юридическом регулировании отношений временного использования имущества за оплату возникают свои особенности.

Между имущественным наймом и договором проката существуют следующие определенные тождественные и отличительные стороны

Форма договора имущественного найма. В законе форме договора имущественного найма уделено особое внимание. Договор имущественного найма на срок более одного года, а если одной из сторон договора является юридическое лицо - независимо от срока, должен быть заключен в письменной форме.

Договор имущественного найма недвижимого имущества подлежит государственной регистрации.

Договор имущественного найма, предусматривающий переход в последующем права собственности на это имущество к нанимателю,

заключается в форме, предусмотренной для договора купли-продажи такого имущества (статья 539 ГК).

Стороны договора имущественного найма. В договоре имущественного найма всегда в качестве сторон участвуют наймодатель и наниматель. В статье 538 Гражданского кодекса предусмотрено кто может быть наймодателем: право сдачи имущества в наем принадлежит его собственнику, но наймодателями могут быть и лица, управомоченные законом или собственником сдавать имущество в наем.

Наниматель это лицо, которое взяло имущество, необходимое для деятельности или удовлетворения своих потребностей временно за плату.

В отношениях найма в качестве сторон могут участвовать физические и юридические лица, государственные, иностранные юридические лица, иностранные государства.

Срок договора имущественно найма. Договор имущественного найма составляется на устанавливаемый по согласованию сторон определенный срок. Согласно статьи 540 Гражданского кодекса, договор имущественного найма заключается на срок, определенный договором.

Если срок имущественного найма в договоре не определен, договор считается заключенным на неопределенный срок. При этом каждая из сторон вправе в любое время отказаться от договора, письменно предупредив об этом другую сторону за один месяц, а при найме недвижимого имущества - за три месяца. Законом или договором может быть установлен иной срок для предупреждения о прекращении договора имущественного найма, заключенного на неопределенный срок.

Законом могут устанавливаться максимальные (предельные) сроки договора для отдельных видов имущественного найма, а также для найма отдельных видов имущества. В этих случаях если срок найма в договоре не определен и ни одна из сторон не отказалась от договора до истечения предельного срока, установленного законом, договор по истечении предельного срока прекращается. Договор найма такого имущества, заключенный на срок, превышающий установленный законом предельный срок, считается заключенным на срок, равный предельному.

Исходя из правил вышеуказанной нормы Гражданского кодекса, договор имущественного найма может быть заключен на следующие сроки:

1. На определенный срок, установленный договором.
2. На неопределенный срок, неустановленный договором.
3. На длительный (предельный) срок, установленный законом для некоторых видов имущественного найма.

Ввиду того, что законом установлены различные сроки для договора имущественного найма, каждая из сторон такого договора имеет право отказаться от него в любое время в одностороннем порядке при условии предупреждения об этом другой стороны за один месяц, а при аренде недвижимости - за три месяца. Согласно действующему законодательству Республики Узбекистан установлен максимальный срок выдачи в наём сельскохозяйственных земель на 50 лет.

Содержание договора имущественного найма составляют права и обязанности, установленные между сторонами договора.

Договор имущественного найма считается заключенным со дня достижения взаимного согласия сторон обо всех важных условиях по договору и его оформления в форме, установленной законом. Важными условиями договора имущественного найма считаются объект договора, срок договора и размер оплаты, а также ответственность сторон за нарушение условий договора.

Наймодатель обязан выдать нанимателю для пользования на определенный срок вещь, а наниматель имеет право требовать передать ему вещь, согласованную по договору. Наймодатель имеет право получать установленную договором плату, а наниматель обязан ее платить. Хотя эти права и обязательства кажутся противоположными, они целенаправленны. В нормах Гражданского кодекса, регулирующих имущественный наём, права и обязанности сторон разработаны на основе равенства. В частности требуется, чтобы напротив права одной стороны стояло обязательство другой стороны и, наоборот, напротив каждой обязанности стороны стояла другая сторона, имеющая право.

Права и обязательства сторон имущественного найма. В статье 541 Гражданского кодекса предусмотрены следующие обязанности наймодателя:

- наймодатель обязан предоставить нанимателю имущество в состоянии, соответствующем условиям договора и назначению имущества;

- подготовка имущества к передаче, включая составление и предоставление на подпись передаточного акта, является обязанностью наймодателя и осуществляется за его счет;

- имущество сдается в наем вместе со всеми его принадлежностями и относящимися к нему документами (техническим паспортом, сертификатом качества и т.п.), если иное не предусмотрено договором.

Передача имущества в наем не является основанием для прекращения или изменения прав третьих лиц на это имущество.

При заключении договора наймодатель обязан предупредить нанимателя о всех правах третьих лиц на сдаваемое в наем имущество (сервитуте, праве залога и т.п.). Неисполнение наймодателем этой обязанности дает нанимателю право требовать уменьшения платы за пользование имуществом либо расторжения договора и возмещения убытков (статья 543 ГК).

Наймодатель обязан производить за свой счет капитальный ремонт переданного в наем имущества, если иное не предусмотрено законодательством или договором.

Наймодатель обязан производить за свой счет ремонт, вызванный неотложной необходимостью, возникшей в силу обстоятельств, за которые наниматель не отвечает.

Капитальный ремонт должен производиться в срок, установленный договором имущественного найма, а если он не определен договором или вызван неотложной необходимостью, - в разумный срок.

Нарушение наймодателем обязанности по производству капитального ремонта дает нанимателю право по своему выбору:

- произвести капитальный ремонт, предусмотренный договором или вызываемый неотложной необходимостью, и взыскать с наймодателя стоимость ремонта или зачесть ее в счет платы за пользование имуществом;

- потребовать соответственного уменьшения платы;

- потребовать досрочного расторжения договора и возмещения убытков (статья 547 ГК).

Наниматель обязан пользоваться имуществом в соответствии с условиями договора, а если такие условия в договоре не определены, - в соответствии с назначением имущества.

Если наниматель пользуется имуществом не в соответствии с условиями договора или назначением имущества, несмотря на письменное предупреждение наймодателя, последний имеет право потребовать досрочного расторжения договора и возмещения убытков (статья 545 ГК).

Плата за пользование имуществом считается основным обязательством нанимателя, это предусмотрено в статье 544 Гражданского кодекса. В ней указано, что наниматель обязан своевременно вносить плату за пользование имуществом.

Порядок, условия и сроки внесения платы за пользование имуществом определяются договором имущественного найма. В случаях, когда договором они не определены, считается, что установлены порядок, условия и сроки обычно применяемые при найме аналогичного имущества при сравнимых обстоятельствах.

Плата за пользование имуществом устанавливается за все нанятое имущество в целом или отдельно по каждой из его составных частей в виде:

- определенных в твердой сумме платежей, вносимых периодически или единовременно;
- установленной доли полученных в результате использования нанятого имущества продукции, плодов или доходов;
- предоставления нанимателем определенных услуг;
- передачи нанимателем наймодателю обусловленной договором вещи в собственность или в наем;
- возложения на нанимателя обусловленных договором затрат по улучшению нанятого имущества.

Стороны могут предусматривать в договоре имущественного найма сочетание форм платы за пользование имуществом, указанных в части 3 статьи 544 ГК, или иные формы оплаты.

Если иное не предусмотрено договором имущественного найма, размеры платы за пользование имуществом могут изменяться по соглашению сторон в сроки, предусмотренные договором, но не чаще одного раза в год. Законодательством могут быть предусмотрены иные минимальные сроки для пересмотра размера платы для отдельных видов имущественного найма, а также для найма отдельных видов имущества.

Если законодательством не предусмотрено иное, наниматель вправе потребовать соответственного уменьшения платы за пользование имуществом, если в силу обстоятельств, за которые он не отвечает, условия пользования, предусмотренные договором, или состояние имущества существенно ухудшились.

Если иное не предусмотрено договором, в случае существенного нарушения нанимателем сроков внесения платы за пользование имуществом наймодатель вправе потребовать от него досрочного внесе-

ния платы в установленный наймодателем срок. При этом наймодатель не вправе требовать досрочного внесения платы за пользование имуществом более чем за два срока подряд.

Одно из прав нанимателя, определенное законодательством, - это распоряжение имуществом, взятым в наём, на что указано в статье 546 Гражданского кодекса. Наниматель вправе с согласия наймодателя сдавать нанятое имущество в поднаем (субаренду), передавать свои права и обязанности по договору имущественного найма другому лицу (перенаем), предоставлять нанятое имущество в безвозмездное пользование, а также отдавать эти права в залог и вносить их в качестве вклада в уставный фонд (капитал) хозяйственных товариществ и обществ или паевого взноса в производственный кооператив, если иное не установлено Гражданским Кодексом, другим законодательством. В указанных случаях, за исключением перенайма, ответственным по договору перед наймодателем остается наниматель. Договор о передаче имущества другим лицам не может быть заключен на срок, превышающий срок действия договора найма.

К договору поднайма применяются правила о договоре имущественного найма, если иное не установлено законодательством.

Наниматель обязан поддерживать имущество в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы по содержанию имущества, если иное не установлено законом или договором (статья 548 ГК).

Ответственность за нарушение условий договора. Ответственность сторон устанавливается законодательством или договором. В частности, в статье 32 Закона Республики Узбекистан «Об аренде» установлена ответственность сторон. Сторона виновная в нарушении порядка заключения и условий договора, неисполнении обязательств по договору, в изменении или расторжении договора в одностороннем порядке, в нарушении порядка и условий изменения и прекращения договора, а также должностные лица государственных органов, нарушающие требования данного закона, несут ответственность установленную законодательством.

Юридические и физические лица обязаны возместить потерпевшему причиненный ими ущерб, включая упущенную выгоду, в порядке установленном законодательством Республики Узбекистан. В частях 3,4 статьи 541 Гражданского кодекса определена ответственность наймодателя за несвоевременную и неполную сдачу имущества найма нанимателю, а именно:

- имущество сдается в наем вместе со всеми его принадлежностями и относящимися к нему документами (техническим паспортом, сертификатом качества и т.п.), если иное не предусмотрено договором. Если такие принадлежности и документы переданы не были, и без них наниматель не может пользоваться имуществом в соответствии с его назначением либо в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора, он может потребовать предоставления ему наймодателем таких принадлежностей и документов или расторжения договора, а также возмещения убытков;

- если наймодатель не предоставил нанимателю сданное в наем имущество в указанный в договоре срок, а если в договоре такой срок не указан, то в разумный срок, наниматель вправе истребовать от него это имущество в соответствии со статьей 331 настоящего Кодекса и потребовать возмещения убытков, причиненных задержкой исполнения, или расторжения договора и возмещения убытков, причиненных его неисполнением.

В соответствии со статьей 542 Гражданского кодекса ответственность наймодателя за недостатки сданного в наем имущества установлена следующим образом.

Наймодатель отвечает за недостатки полностью или частично препятствующие пользованию сданным в наем имуществом, даже если во время заключения договора он не знал об этих недостатках. При обнаружении таких недостатков наниматель вправе по своему выбору потребовать от наймодателя:

- либо безвозмездного устранения недостатков имущества, либо соразмерного уменьшения платы за пользование имуществом, либо возмещения своих расходов на устранение недостатков имущества;

- непосредственно удержать сумму понесенных им расходов по устранению данных недостатков из платы за пользование имуществом, предварительно уведомив об этом наймодателя;

- потребовать досрочного расторжения договора.

Наймодатель, извещенный о требованиях нанимателя или о его намерении устранить недостатки имущества за счет наймодателя, может без промедления произвести замену предоставленного в наем имущества другим аналогичным имуществом, находящимся в надлежащем состоянии, либо безвозмездно устранить недостатки имущества.

Если удовлетворение требований нанимателя или удержание им расходов по устранению недостатков из платы за пользование иму-

ществом не покрывает причиненных нанимателю убытков, он вправе потребовать возмещения непокрытой части убытков.

Наймодатель не отвечает за те недостатки сданного в наем имущества, которые были указаны при заключении договора, или были заранее известны нанимателю, либо должны были быть обнаружены им во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора или передаче имущества в наем.

Отклонение от принятия опоздавшего исполнения в отношениях между предприятием и организациями, допускается только в случаях установленных законодательством и договором.

Также, если наниматель пользуется имуществом не в соответствии с условиями договора или назначением имущества, несмотря на письменное предупреждение наймодателя, последний имеет право потребовать досрочного расторжения договора и возмещения убытков (часть 2 статьи 545 ГК).

При прекращении договора имущественного найма наниматель обязан вернуть наймодателю имущество в том состоянии, в котором он его получил, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором.

Если наниматель не возвратил нанятое имущество либо возвратил его несвоевременно, наймодатель вправе потребовать внесения платы за пользование имуществом за все время просрочки. В случае, когда указанная плата не покрывает причиненных наймодателю убытков, он может потребовать их возмещения.

В случае, когда за несвоевременный возврат нанятого имущества договором предусмотрена неустойка, убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки, если иное не предусмотрено договором (554 статья ГК).

Прекращение договора имущественного найма. Договор имущественного найма прекращается по окончанию срока договора имущественного найма и с возвратом имущества найма. В некоторых случаях договор может быть прекращен по требованию и наймодателя и нанимателя. В частности, как установлено в статье 551 Гражданского Кодекса, договор имущественного найма по требованию наймодателя может быть прекращен досрочно судом в случаях, когда наниматель:

- пользуется имуществом с существенным нарушением условий договора или назначения имущества либо с неоднократными нарушениями, несмотря на письменное предупреждение наймодателя;

➢ существенно ухудшает имущество;

➢ более двух раз подряд по истечении установленного договором срока платежа не вносит плату за пользование имуществом;

➢ не производит капитального ремонта имущества в установленные договором сроки, а при отсутствии их в договоре - в разумные сроки в тех случаях, когда в соответствии с законодательством или договором производство капитального ремонта является обязанностью нанимателя.

Договором имущественного найма могут быть установлены и другие основания досрочного расторжения договора по требованию наймодателя в соответствии с частью 2 статьи 382 настоящего Кодекса.

Наймодатель вправе требовать досрочного расторжения договора только после письменного предупреждения нанимателя и предоставления ему возможности исполнения своего обязательства.

По требованию нанимателя договор имущественного найма может быть досрочно расторгнут судом в случаях, когда:

➢ наймодатель не предоставляет имущество в пользование нанимателю либо создает препятствия пользованию имуществом в соответствии с условиями договора или назначением имущества;

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

➢ наймодатель не производит в установленные договором сроки, а при отсутствии их в договоре - в разумные сроки лежащей на нем обязанности капитального ремонта имущества;

➢ имущество в силу обстоятельств, за которые наниматель не отвечает, окажется в состоянии, не пригодном для пользования.

Договором имущественного найма могут быть установлены и другие основания досрочного расторжения договора по требованию нанимателя в соответствии с частью второй статьи 382 настоящего Кодекса.

Если иное не предусмотрено договором имущественного найма, досрочное прекращение договора имущественного найма влечет прекращение заключенного в соответствии с ним договора поднайма. Поднанимателем в этом случае может быть заключен договор найма имущества, находившегося в его пользовании в соответствии с договором поднайма, в пределах оставшегося срока поднайма на услови-

ях, соответствующих условиям прекращенного договора имущественного найма.

Если договор имущественного найма по основаниям, предусмотренным настоящим Кодексом, признается недействительным, недействительными признаются и заключенные в соответствии с ним договоры поднайма (статья 550 ГК).

Гражданское законодательство олицетворяет в себе правила создания определенных преимуществ и защите прав честных нанимателей, разумно использовавших нанятое имущество. В качестве аргумента данного положения обратимся к статье 553 Гражданского кодекса.

Если иное не предусмотрено законом или договором, наниматель, надлежащим образом исполнявший свои обязанности, имеет по истечении срока договора при прочих равных условиях преимущественное перед другими лицами право на заключение договора имущественного найма на новый срок. Наниматель обязан письменно уведомить наймодателя о желании заключить такой договор в срок, указанный в договоре имущественного найма, а если в договоре такой срок не указан, - в разумный срок до окончания действия договора. При заключении договора имущественного найма на новый срок условия договора могут быть изменены по соглашению сторон. Если наймодатель отказал нанимателю в заключении договора на новый срок, но в течение года со дня истечения срока договора с ним заключил договор имущественного найма с другим лицом, наниматель вправе по своему выбору потребовать в суде перевода на себя прав и обязанностей по заключенному договору и возмещения убытков, причиненных отказом возобновить с ним договор, либо только возмещения таких убытков.

Если наниматель продолжает пользоваться имуществом после истечения срока договора имущественного найма при отсутствии возражений со стороны наймодателя, договор считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок.

Последствия улучшения нанятого имущества и их приобретение. В соответствии со статьей 555 Гражданского Кодекса, произведенные нанимателем отделимые улучшения имущества являются его собственностью, если иное не предусмотрено договором имущественного найма.

В случае, когда наниматель произвел за счет собственных средств и с согласия наймодателя улучшения нанятого имущества,

неотделимые без вреда для имущества, наниматель после прекращения договора имеет право на возмещение стоимости этих улучшений, если иное не предусмотрено договором.

Стоимость неотделимых улучшений нанятого имущества, произведенных нанимателем без согласия наймодателя, возмещению не подлежит, если иное не предусмотрено законом.

Улучшения нанятого имущества, как отделимые, так и неотделимые, произведенные за счет амортизационных отчислений от этого имущества, являются собственностью наймодателя.

Ещё одна важная особенность договора аренды в том что, наниматель может выкупить нанятое имущество. Как указано в статье 556 Гражданского кодекса, в договоре имущественного найма может быть предусмотрено, что нанятое имущество переходит в собственность нанимателя по истечении срока имущественного найма или до его истечения при условии внесения нанимателем всей обусловленной договором выкупной цены.

В статье 18 Закона «Об аренде» тоже предусмотрено правило о выкупе нанятого имущества, арендатор с согласия арендодателя может полностью или частично выкупить арендованное имущество, кроме земли и иных природных ресурсов. Выкуп государственного имущества осуществляется в соответствии с законодательством Республики Узбекистан.

Если условие о выкупе нанятого имущества не предусмотрено в договоре, оно может быть установлено дополнительным соглашением сторон, которые при этом вправе договориться о зачете ранее выплаченной платы за пользование имуществом в выкупную цену.

Законодательными актами могут быть установлены случаи запрещения выкупа нанятого имущества (статья 556 ГК).

Заключение договора о выкупе имущества. В договоре выкупа определяются состав и денежная оценка выкупаемого имущества, виды и источники выкупа, порядок и сроки выкупа, участие в выкупе третьих лиц, в частности кредиторов, гарантии и качество выкупаемого имущества и иные положения.

За неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по договору выкупа, в том числе за его изменение и расторжение в одностороннем порядке, стороны несут ответственность установленную законодательством Республики Узбекистан и договором выкупа.

Споры, возникающие при заключении и исполнении договора выкупа, рассматриваются соответствующим судом.

§ 2. Прокат

Одним из договоров по оказанию услуг населению является договор проката. Описание договора проката дано в части 1 статьи 558 Гражданского кодекса.

По договору проката наймодатель, осуществляющий сдачу имущества в наем в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить нанимателю движимое имущество за плату во временное владение и пользование.

В данном определении можно выделить следующие юридические признаки договора проката.

Во-первых, договор проката входит в состав двухсторонних договоров. Так как у обеих сторон договора (арендодатель и арендатор) имеются соответствующие права и обязанности.

Во-вторых, договор всегда носит возмездный характер. При этом арендодатель обязуется предоставить арендатору имущество за плату во временное владение и пользование.

В-третьих, договор имеет консенсуальный характер. Права и обязательства между сторонами по договору вступают в силу с момента достижения взаимного договора.

У договора проката имеются свои особенности.

Во-первых, в договоре проката происходит переход от арендодателя к арендатору двух элементов имущественного права, только владение и использование, и после определенного времени арендованное имущество возвращается владельцу.

Во-вторых, предметом договора проката служит движимое имущество. Предметом договора проката могут быть различные вещи, отличающиеся частными признаками, и не потребляемые. К ним относятся движимое имущество, которое может сдаваться напрокат, например, спортивный инвентарь, музыкальные приборы, автомобили, бытовые электроприборы, различная техника, т.е. таким считается движимое имущество, не теряющее своей первоначальной стоимости при одноразовом использовании, а также не потребляемое.

В-третьих, арендодателем выступает специальный субъект, занимающийся постоянной предпринимательской деятельностью, - прокатчик.

В-четвертых, имущество, переданное по договору проката, если в договоре не предусмотрен другой порядок или это не выходит за рамки обязательств, используется для потребительских целей. Следу-

ет отличать использование имущества для потребления, от использования для удовлетворения своих личных бытовых нужд, не связанных с предпринимательской деятельностью. По правилам статьи 89 Гражданского кодекса потребляемым предметам дано следующее определение - это предметы, исчезающие в результате одноразового пользования или теряющие свое первоначальное состояние (сырье, горючее, продовольственные продукты и т.п.). Предметы, соответствующие данному определению, никак не могут быть переданы другому лицу на основании договора проката (например, продукты питания - мясо или овощи).

В договоре проката арендодатель берет на себя обязанность передать во временное владение и пользование имущество арендатору, а право распоряжаться имуществом оставляет за собой. Если предметы потребления были бы переданы арендатору по договору (например, скоропортящиеся продукты питания) конечно ясно, что арендатор должен распорядиться этим товаром.

В договоре проката законодатель подразумевает под использованием имущества в целях потребления не употребление продуктов необходимых для питания человека (еды, насыщения), а имущество, необходимое для удовлетворения других своих жизненных бытовых потребностей (прослушивание музыки, просмотр фильмов, занятия спортом и т.п.)

Например, под использованием телевизора с целью потребления, можно подразумевать потребление, направленное на то, что арендатор будет просматривать телепередачи, получать информацию из новостей.

В-пятых, договор проката относится к группе публичных договоров (часть 3 статьи 558 ГК). Договор проката должен быть заключен с любым лицом, желающим его заключить, и направлен на оказание услуг, что позволяет отнести его к группе публичных договоров. Условия договора проката и оплата аренды устанавливается для всех одинаково. Арендодатель при возможности передачи в аренду имущества требуемого арендатором, не вправе отказываться от составления договора проката.

В-шестых, правила о возобновлении договора имущественного найма на неопределенный срок и о преимущественном праве нанимателя на возобновление договора имущественного найма к договору проката не применяются.

В-седьмых, сдача в поднаем имущества, предоставленного нанимателю по договору проката, передача нанимателем своих прав и обязанностей по договору проката другому лицу предоставление этого имущества в безвозмездное пользование, залог прав нанимателя и внесение их в качестве вклада в уставный фонд (капитал) хозяйственных товариществ и обществ, паевого взноса в кооперативы не допускается.

Форма договора проката. Договор проката заключается в письменной форме. (часть 3 статьи 558 ГК). Правило о форме договора проката имеет императивный характер, если стороны, не соблюдая его, составили договор проката, то договор считается не действительным с момента составления.

Срок договора проката определен статьей 559 Гражданского кодекса и составляет промежуток времени до одного года.

Правила о возобновлении договора имущественного найма на неопределенный срок и о преимущественном праве нанимателя на возобновление договора имущественного найма к договору проката не применяются.

Цена договора проката. Плата за пользование имуществом по договору проката устанавливается в виде определенной твердой суммы платежей, вносимых периодически или единовременно (часть1статьи 562 ГК). Из этого правила видно, что арендатор платит только за пользование арендованным имуществом.

В договоре подразумеваются два вида оплаты:

-в форме периодически вносимых денежных сумм;

- в форме единовременного платежа в твердой денежной сумме.

В случае досрочного возврата имущества нанимателем наймодатель возвращает ему соответствующую часть полученной платы за пользование имуществом, исчисляя ее со дня, следующего за днем фактического возврата имущества.

Взыскание с нанимателя задолженности по оплате за пользование имуществом производится в бесспорном порядке на основании исполнительной надписи нотариуса (статья 562 ГК).

Стороны договора проката, их права и обязанности. В договоре проката участвуют две стороны - арендатор и арендодатель.

В качестве арендодателя участвует специальный субъект, занимающийся постоянной предпринимательской деятельностью - прокатчик (частный предприниматель или коммерческое юридическое лицо), связанной со сдачей в аренду движимого имущества, предна-

значенного для удовлетворения потребностей людей, и получением прибыли от этого.

По договору проката в качестве арендодателя могут выступать только лица, которые целью своей деятельности определили предпринимательство, связанное с прокатом. Это положение по субъектному составу является важным отличием договора проката от других договоров.

А в качестве арендатора участвуют лица пользующиеся имуществом, полученным в результате договора в целях своего личного потребления (не преследуют получение прибыли).

Арендодатель в договоре проката обладает следующими правами и обязательствами:

Сдача арендатору имущества входит в обязанности арендодателя, и арендодадатель, заключающий договор проката, обязан в присутствии нанимателя проверить исправность сдаваемого в наем имущества, а также ознакомить его с правилами эксплуатации имущества либо выдать письменные инструкции о пользовании этим имуществом (статья 560 ГК).

Арендодатель в случае повреждений инвентаря взятого в прокат не по вине арендатора, может немедленно, в тот же день как стало известно, заменить его на другой.

Капитальный и текущий ремонт имущества, сданного в наем по договору проката, являются обязанностью наймодателя (статья 563 ГК).

В случае досрочного возврата имущества нанимателем наймодатель возвращает ему соответствующую часть полученной платы за пользование имуществом, исчисляя ее со дня, следующего за днем фактического возврата имущества.

Если арендатор неправильно пользуется инвентарем или нарушает условия договора в другом порядке, арендодатель вправе потребовать досрочный возврат инвентаря.

Права и обязанности арендатора. В обязанности входит:

- своевременно вносить платежи за арендованное имущество;
- использовать арендованное имущество согласно его целям и задачам;
- по окончания срока договора своевременно возвратить арендодателю предмет проката;
- если недостатки сданного в наем имущества явились следствием нарушения нанимателем правил эксплуатации и содержания

имущества, наниматель оплачивает наймодателю стоимость ремонта и транспортировки в ремонт имущества;

- не допускать сдачу в поднаем имущества, предоставленного нанимателю по договору проката, передачу своих прав и обязанностей по договору проката другому лицу, не предоставлять это имущество в безвозмездное пользование, в залог, не вносить его в качестве вклада в уставный фонд (капитал) хозяйственных товариществ и обществ, паевого взноса в кооперативы (статья 562 часть 2).

Согласно договора гражданин для получения инвентаря должен показать свой паспорт или другой документ его заменяющий, если такой документ потребует арендодатель. При получении в прокат автомашины, мотоцикла или мопеда, гражданин должен также предоставить свидетельство о праве на управление данной техникой.

Ответственность сторон и прекращение договора. По договору проката, на стороны возлагается имущественная ответственность за неисполнение обязанностей по договору.

Если имущество, находящееся в распоряжении получателя проката повреждено не по его вине, при выяснении его недостатков в процессе ремонта, все расходы, связанные с ремонтом данного имущества несет арендатор.

Если инвентарь, взятый в прокат, по вине арендатора придет в непригодность, он обязан возвратить такое же имущество или оплатить его стоимость.

В случае не возвращения отдельных частей инвентаря взятого прокат, арендатор возмещает полную стоимость этих частей.

Если фарфоровая, хрустальная или другая посуда разбита, обменена, утеряна, об этом владелец имущества составляет акт, на основании которого арендатор обязан поставить незамедлительно в пункт проката изделие такого же вида. Если в оговоренные сроки новое изделие не будет сдано, взимается розничная стоимость сломанной посуды. При этом арендатор должен представить в пункт проката сломанное изделие, в противном случае его стоимость взыскивается в трехкратном размере. (18 пункт Правил бытового проката).

Договор проката может быть досрочно прекращен по желанию сторон, но по требованию арендодателя только в следующих случаях:

-при пользовании имуществом, полученным в аренду, в нарушение договора или установленных целей;

-если в результате преднамеренных или халатных действий арендатора имущество испорчено;

-если в течение месяца по истечении установленного договором срока платежа не внесена плата за пользование имуществом.

Если арендатор прекратил договор досрочно, арендодатель обязан вернуть часть, причитающуюся за арендную плату. Если недостатки сданного в наем имущества явились следствием нарушения нанимателем правил эксплуатации и содержания имущества, наниматель оплачивает наймодателю стоимость ремонта и транспортировки имущества (статья 561 ГК).

§ 3. Аренда транспортных средств

Понятие договора аренды транспортных средств. Аренда транспортных средств один из видов договоров имущественной аренды. Выделение договора аренды транспортного средства в качестве отдельного вида договора аренды продиктовано особенностями его предмета.

Предмет договора аренды транспортного средства составляет любое транспортное средство, техническое сооружение, осуществляющее действия по перевозке грузов, пассажиров и багажей.

Транспортное средство, является самостоятельным техническим сооружением, оно одновременно считается объектом повышенной опасности для окружающих. Именно наличие этих двух качеств явилось причиной выделения данного вида арендного договора. Части 1 и 2 статьи 564 ГК определяют два вида договора сдачи в аренду транспортных средств.

По договору аренды транспортного средства с экипажем арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и по его технической эксплуатации (часть 1 статьи 564).

По договору аренды транспортного средства без экипажа арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации (часть 2 статьи 564).

Общие для имущественного найма положения о возобновлении договора аренды на неопределенный срок и о преимущественном праве арендатора на возобновление договора аренды на новый срок к договору аренды транспортного средства не применяются. Если у арендатора возникает желание повторной аренды транспортных средств, он может заключить договор на общих основаниях.

Аренда транспортных средств имеются следующие правовые отличия.

Во-первых, договор имеет двухсторонний характер, у обеих сторон договора имеются соответствующие права и обязанности.

Во-вторых, договор всегда составляется в возмездном порядке, подразумевается возмездное исполнение, то есть платное.

В-третьих, договор имеет консенсуальный характер.

В договоре два элемента имущественного права, только владение и использование, временно переходит от арендодателя арендатору, а право распоряжаться остается у владельца.

Как было отмечено, имеется два вида договора аренды транспортных средств:

-аренда транспортных средств с экипажем;

- аренда транспортных средств без экипажа.

Договор аренды транспортного средства с экипажем. Рассматривая данный договор, необходимо сначала выяснить, что подразумевается под экипажем и кто входит в состав экипажа.

Слово экипаж на русский язык переводится как личный состав. Это коллектив лиц, подготовленный для управления железнодорожными, автотранспортными средствами, морскими, воздушными, космическими и схожими самостоятельно передвигающимися техническими сооружениями.

В его состав могут входить водитель, механик, инженер, экспедитор и т.п.

Особенность этого договора аренды транспортного средств заключается в следующем:

-предмет договора различного вида транспорт (железнодорожный, авто транспортные средства, морской, воздушный, космический и схожие с ними самостоятельно передвигающиеся технические сооружения);

- арендодатель своими силами, при помощи экипажа или с помощью находящихся с ним в трудовых отношениях или других отношениях для выполнения работ, например, основываясь на подрядном договоре, сотрудников оказывает услуги по управлению и технической эксплуатации транспортного средства.

Арендатору транспортного средства переходит право владения и пользования. Арендодатель не может оставить у себя владение предметом договора, но управление транспортным средством продолжают сотрудники арендодателя и обычно владеют соответствующим иму-

ществом. Поэтому временные сотрудники, управляя транспортным средством, должны действовать в интересах не делопроизводителя, а третьего лица.

Из темы договора аренды транспортного средства с экипажем можно установить объединение двух видов обязательств арендодателя:

а) собственник передает арендатору за плату для владения и пользования принадлежащее транспортное средство;

б) своими силами оказывает услуги по его управлению и техническому использованию.

По договору аренды транспортного средства с экипажем арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и по его технической эксплуатации (часть 1 статьи 564).

Но этот договор нельзя считать смешанным, т.к. его правила отдельно регулируется соответствующими главами ГК. Поэтому нормы об обслуживании или подряде и за плату по договору аренды транспортного средства с экипажем можно применять только по аналогии.

Договор передачи в аренду транспортных средств с экипажем отличается наличием больших обязательств у арендодателя.

Второй вид аренды транспортных средств - это передача в аренду транспортных средств без экипажа, особенности которого заключаются в том, что:

1. Предметом договора аренды транспортных средств: являются железнодорожные, автотранспортные средства, морские, воздушные, космические и другие самостоятельно передвигающиеся технические устройства.

2. Управление и использование технических устройств осуществляется арендатором или при помощи третьего лица. Обслуживание управления и использования технических устройств, транспортных средств не осуществляется арендодателем.

3. По договору владение и использование транспортным средством переходит арендатору. Арендодатель не оставляет за собой владения.

Цель договора – получение транспортного средства во владение и пользование, пользования им для оказания самостоятельных технических и коммерческих услуг.

Некоторые особенности передачи в аренду отдельных видов транспорта установлены в Гражданском кодексе и других законодательных документах.

По статье 565 Гражданского кодекса договор аренды транспортного средства, независимо от его срока, должен быть заключен в письменной форме. К такому договору не применяются правила о регистрации договоров аренды недвижимого имущества, предусмотренные частью второй статьи 539 настоящего Кодекса.

Но в отношении договора о сдаче в аренду воздушного, морского и речного транспорта (чартер или каботаж), эти правила должны применяться, так как эти транспортные средства входят в категорию недвижимого имущества.

Договор аренды автомототранспортных средств, подлежащих в установленном законодательством порядке государственной регистрации, должен быть нотариально удостоверен (часть 2 статьи 565). Если одна их сторон является юридическим лицом независимо от срока, договор должен быть заключен в письменной форме, пройти государственную регистрацию.

На основании положения «О порядке оформления доверенностей, связанных с автотранспортными средствами, передачи их другим лицам и договоров аренды», утвержденного решением Кабинета Министров Республики Узбекистан за № 38 от 7 марта 2006 года, начиная с 1 июля 2006 года, при оформлении доверенностей, связанных с автотранспортными средствами, передачей их другим лицам (купля-продажа, обмен, дарение) и договоров аренды, нотариальное удостоверение производится только на гербовых (специальных) бланках, подготовленных Государственным производственным объединением «Государственный знак», состоящих на строгом учете, имеющих степень защиты, серию, порядковый номер и территориальный код.

За удостоверение в нотариальном порядке доверенностей и договоров на гербовом (специальном) бланке взимается гербовый сбор в размере 10 % минимальной заработной платы.

Доверенности и договор о передаче в аренду автотранспортных средств, удостоверенные нотариусом, в порядке, установленном Министерством внутренних дел Республики Узбекистан, должны быть учтены в органах Государственной службы безопасности дорожного движения по месту регистрации автотранспортных средств. Учет производится без взимания оплаты.

Выдача доверенностей на автотранспортные средства, привезенные из других стран на территорию Республики Узбекистан, передача их другим лицам и передача в аренду производится после оформления их в таможенных органах и регистрации в органах Государственной службы безопасности дорожного движения.

На основании положения от 27 марта 1997 года «О передаче во внутреннюю хозяйственную аренду с правом покупки легковых автомобилей-такси на предприятиях корпорации «Узавтотранс», арендодатель устанавливает условия передачи таксопарком, автобусно-таксомоторным парком и другими предприятиями автомобиля-такси водителю во внутреннюю хозяйственную аренду с правом покупки после оплаты установленных платежей.

Договор внутренней хозяйственной аренды составляется между арендодателем и водителем (арендатором). Договор подписывает арендодатель от имени предприятия. Для предупреждения разногласий между арендодателем и арендатором при согласовании с объединением (концерном) копия договора, после подписания изменений и дополнений, договор считается вступившим в силу в течение одного месяца после проверки и регистрации, а также с момента регистрации в корпорации «Узавтотранс» для последующего контроля над его исполнением. Для регистрации договор предоставляется объединением (концерном)[1]. Составляется акт стоимости каждого автомобиля выдаваемого в аренду, в нем отражаются марка и модель, состав передвижения, а также техническое состояние основных узлов и агрегатов, устанавливается процент их пригодности в действующих розничных ценах, указывается их оценочная стоимость.

Передача грузовых автомобилей в аренду хозяйственным предприятиям и организациям осуществляется только с согласия корпорации «Узавтотранс», а передача в аренду пользователю с согласия объединений и концернов[2].

В договорах передачи грузовых автомобилей в аренду указана обязательная предоплата. В случае несвоевременного перечисления или если в кассу средства не сданы, предприятие отбирает грузовой автомобиль у арендовавшей организации.

Размер арендной платы устанавливается в зависимости от типа средства передвижения, а вообще, на авто-предприятиях устанавливается по договорным ценам при рентабельности не менее 30% от перевозок груза.

---

[1] Положение «О порядке оформления доверенностей связанных с автотранспортными средствами , передача их другим лицам и договоров аренды» утвержденного решением за № 38 от 7 марта 2006 года Кабинета Министров Республики Узбекистан. Сборник законодательства Республики Узбекистан. №10. март 2006 года 18-19-стр.

[2] Приказ № 05.3/166 от 30 ноября 1997 года Государственная автомобильная транспортная акционерная корпорация Узбекистана.

Права и обязанности сторон. По договору передачи транспортных средств в аренду установлены следующие права и обязанности сторон.

В соответствии со статьей 566 ГК при передаче в аренду транспортное средство арендодатель обязан поддерживать его в надлежащем состоянии, сохранять, управлять и технически правильно пользоваться.

Арендодатель в течение всего срока действия договора обязан поддерживать сданное в аренду транспортное средство в надлежащем состоянии, осуществлять текущий и капитальный ремонт и предоставление необходимых принадлежностей.

Объем предоставляемых арендатору арендодателем услуг по управлению и технической эксплуатации транспортного средства должен обеспечивать его нормальную и безопасную эксплуатацию в соответствии с целями аренды, указанными в договоре. Договором аренды может быть предусмотрен более широкий круг услуг, предоставляемых арендатору.

Состав экипажа транспортного средства и его квалификация должны отвечать обязательным для сторон правилам и условиям договора, а если обязательными для сторон правилами такие требования не установлены, - требованиям обычной практики эксплуатации транспортного средства данного вида и условиям договора.

Члены экипажа сохраняют трудовые отношения с арендодателем. Они подчиняются распоряжениям арендодателя, относящимся к управлению и технической эксплуатации, и распоряжениям арендатора, касающимся коммерческой эксплуатации транспортного средства.

Если договором аренды транспортного средства не предусмотрено иное, расходы по оплате услуг членов экипажа, а также расходы на их содержание несет арендодатель.

Если иное не предусмотрено договором аренды транспортного средства, обязанность страховать транспортное средство и (или) страховать ответственность за ущерб, который может быть причинен им или в связи с его эксплуатацией, возлагается на арендодателя в тех случаях, когда такое страхование является обязательным в силу закона или договора.

Более высокие требования сторон следуют из настоящего договора в результате невыполнения в соответствующем объеме или в необходимой степени возложенных на них обязанностей.

Например, арендодатель вправе требовать от арендатора своевременную оплату, установленную в договоре, за пользование транспортным средством, сохранность транспортного средства, полученного в аренду, в течение всего срока аренды, использовать транспортное средство в соответствии с его назначением, совершать текущий ремонт. А также, если в договоре не оговорены другие условия, по окончанию срока аренды требовать возврат транспортного средства, переданного в аренду.

В том числе, при передаче в аренду транспортного средства с экипажем арендодатель от арендатора вправе требовать плату за расходы по оплате топлива и расходуемых в процессе эксплуатации других материалов, по оплате сборов и других расходов, возникающих в связи с коммерческой эксплуатацией транспортного средства.

В статье 567 ГК при передаче в аренду транспортного средства с экипажем отмечена ответственность за расходы, связанные с коммерческой эксплуатацией транспортного средства. Если иное не предусмотрено договором аренды транспортного средства, арендатор несет расходы по оплате топлива и расходуемых в процессе эксплуатации других материалов, по оплате сборов и других расходов, возникающих в связи с коммерческой эксплуатацией транспортного средства.

По статье 568 ГК при передаче в аренду арендатор обязан поддерживать принятое в аренду транспортное средство в надлежащем состоянии, т.е. сохранять, управлять и технически правильно пользоваться. Следовательно, арендатор в течение всего срока действия договора аренды транспортного средства обязан поддерживать надлежащее состояние арендованного транспортного средства, включая осуществление текущего ремонта, а также, если иное не предусмотрено договором, и капитального ремонта.

Арендатор своими силами осуществляет управление арендованным транспортным средством, а также его коммерческую и техническую эксплуатацию.

Если иное не предусмотрено договором, арендатор несет расходы по содержанию арендованного транспортного средства, его страхованию, включая страхование своей ответственности, а также расходы, связанные с его эксплуатацией.

А также, арендатор по договору за пользование транспортным средством, указанным в договоре, обязан своевременно вносить арендные платежи, использовать имущество в соответствии с условиями договора, при истечении срока аренды по договору арендатор

обязан возвратить имущество в состоянии, в каком он его получил с учетом его нормального износа и изменений.

Права арендатора. Арендатор вправе сдавать арендованное транспортное средство в субаренду на условиях договора аренды с экипажем или без экипажа с согласия арендодателя, если иное не предусмотрено договором аренды (часть 1 статьи 569).

Арендатор вправе без согласия арендодателя от своего имени заключать с третьими лицами договоры перевозки и иные договоры, если они не противоречат целям использования транспортного средства, указанным в договоре аренды, а если такие цели не установлены, - назначению транспортного средства (часть 2 статьи 569).

Если транспортное средство берется в аренду с экипажем, поручать ему транспортное средство, отвечающее требованиям и условиям, указанным в договоре, а также требовать предоставления высококвалифицированного и опытного состава экипажа, свободно без помех со стороны экипажа пользоваться транспортным средством в соответствии с целями своей деятельности, и как установлено в договоре.

Ответственность сторон по договору. В договоре аренды транспортного средства подразумевается два вида ответственности:

- ответственность за причинение ущерба транспортному средству.

-ответственность за причинение ущерба транспортным средством.

Ответственность за причинение ущерба транспортному средству изложена в статье 570 ГК.

В случае гибели или повреждения арендованного транспортного средства арендатор обязан возместить арендодателю причиненные убытки, если последний докажет, что гибель или повреждение транспортного средства произошли по обстоятельствам, за которые арендатор отвечает в соответствии с законом или договором.

Ответственность за вред, причиненный третьим лицам, арендованным транспортным средством, его механизмами, устройствами, оборудованием и т.п. при аренде с экипажем, несет арендодатель в соответствии с правилами главы 57 ГК. Он вправе предъявить к арендатору регрессное требование о возмещении сумм, выплаченных третьим лицам, если докажет, что вред возник по вине арендатора.

Ответственность за вред, причиненный третьим лицам транспортным средством, его механизмами, устройствами, оборудованием и т.п. при аренде без предоставления услуг по содержанию, управлению и гехнической эксплуатации, несет арендатор в соответствии с правилами главы 57 ГК.

Права и обязанности сторон регулируются также Положением и Инструкцией о сдаче в аренду транспортных средств. Например, обязанности сторон перечислены в 4 разделе Положения «О внутренней хозяйственной аренде с правом покупки легковых автомобилей-такси предприятиями корпорации "Узавтотранс"», в приложении №1 к Приказу № 90 от 27 марта 1997 года корпорации «Узавтотранс», а права сторон перечислены в 5 разделе. Однако точные критерии ответственности сторон по договору аренды транспортных средств не разработаны. При выяснении обязанностей сторон должны учитываться обстоятельства не выполнения обязанностей вследствие непреодолимой силы.

Прекращение договора. Договор аренды транспортного средства может быть прекращен по следующим основаниям:

1. По окончании срока установленного в договоре. Право возобновления договора аренды на неопределенный срок и преимущественное право арендатора на возобновление договора в договоре аренды транспортного средства не применяются.

2. По другим общим основаниям гражданского законодательства.

§ 4. Аренда зданий и сооружений

Понятия аренды здания или сооружения и правовые отличия. По договору аренды здания или сооружения арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование или во временное пользование арендатору здание или сооружение (часть 1 статьи 573 ГК).

Этот договор, будучи отличным от ранее рассмотренных договоров проката, аренды имущества, аренды транспортных средств, введен в качестве отдельного вида договора аренды имущества.

При аренде здания и сооружений важное место имеют правила, регламентирующее специальный порядок и устанавливающие такие правовые отношения.

Правила непосредственно касающиеся аренды любого имущества отображены в общих правилах об аренде. Например, порядок аренды земельного участка можно урегулировать законом, недвижимое имущество подлежит государственной регистрации (часть 2 статьи 539 ГК.)

Арендатор, если другой порядок не установлен законодательными документами или договором, берёт за свой счет обязательство капитального ремонта имущества переданного в аренду.

В случае смерти гражданина, являющегося нанимателем недвижимого имущества, его права и обязанности по договору найма этого имущества переходят к наследнику, если законом или договором не предусмотрено иное.

Приведённые правила касаются всех видов договора аренды недвижимого имущества, они также входят в специальные правила договора аренды зданий и сооружений, если законом или другими правилами не предусмотрено иное.

Таким образом, правовые отношения, связанные с арендой здания и сооружения в первую очередь регулируются правилами, установленными в 4 параграфе главы 34 и другими специальными правилами.

Правовые признаки договора аренды здания и сооружений:

Во-первых, настоящий договор имеет двухсторонний характер, т.е. у обеих сторон договора имеются соответствующие права и обязанности.

Во-вторых, договор всегда составляется в возмездном порядке.

В-третьих, во время осуществления прав и обязательств договор имеет консенсуальный характер .

В вышеуказанном договоре возможен переход одного ли двух элементов имущественного права от арендодателя арендатору.

Арендодатель может передать во владение и пользование здание или сооружение или в аренду только для пользования.

Объектом договора аренды зданий и сооружений считаются здания и сооружения. Они также считаются объектами недвижимого имущества, т.к. здания и сооружения расположены на земельном участке, при перемещении его с одного места на другое могут пропасть их свойства, форма. В указанной в Гражданском кодексе характеристике недвижимого имущества имеется существенный недостаток. Современная техника дает возможность осуществления передвижения с одного места на другое зданий и сооружений без изменения его свойств и формы.

По мнению А. Сыродоева «юридически на одном земельном участке недвижимое имущество ломается, а в другом месте строится. При государственной регистрации права на недвижимое имущество, в таких положениях никак нельзя отступать, так как, в какой бы фор-

ме не был объект недвижимого имущества, он устанавливается не на землю, а на определенный земельный участок. В ГК РФ земельный участок по своему названию относится к объектам недвижимого имущества, а также составляет недвижимое имущество прочно связанное с землей, установленное на земле».

В современной юридической литературе даны различные понятия здания и сооружения, связанные с их особенностями и отличиями.

По мнению В. Н. Литовкина здание и сооружение построено с замыслом устойчивости, фундаментальной прочности на определенном земельном участке, долгосрочной эксплуатации, может иметь в связи с отдельной художественной ценностью большую стоимость, а также на здание и сооружение влияет редкость объекта, и место, где оно расположено.

К сооружениям обычно относят нижеследующие объекты нефте- и газовые сооружения, АЗС, гидротехнические сооружения, магистральные трубы, спортивные, оздоровительные сооружения (стадионы, концертные и спортивные залы, плавательные бассейны), мосты, трансформаторы, теплоэлектростанции и другие сооружения, фундаментально связанные с землей.

В Гражданском кодексе отличия между понятиями здание и сооружение не показаны.

Если исходить из обычного значения этих слов, то здание служит для постоянного места жительства и работы людей при постоянном нахождении в них, а сооружение во многих случаях служит для технических целей и люди находятся в нем временно. Определение юридических особенностей зданий и сооружений даст возможность правильного истолкования объекта недвижимости.

Во-первых, воздвигнутые человеком здания и сооружения имеют искусственные формы (в отличие от пещеры в горах, холмах, и других местах).

Во-вторых, они построены на земле, с укрепленным фундаментом (например, подземные инженерные сооружения, угольные шахты)

В-третьих, они прочно установлены на земле, при перемещении с одного места на другое могут потерять свою форму и свойства. Такое отличие дает возможность отличать здания и сооружения от других построенных объектов (например, палаток, лотков, киосков).

В-четвёртых, здания и сооружения отличаются от других строительных объектов, тем , что стоят отдельно от них.

В-пятых, под это определение подпадают только объекты оконченного строительства с возможностью использования в целях назначения.

Необходимо подчеркнуть, здания и сооружения, составляющие отдельную группу объектов недвижимости, имеют определенные особенности в регулировании правовых отношений при передаче в их аренду. Например, в качестве специального объекта недвижимого имущества по закону входят здания, входящие в жилой фонд, как место проживания людей. Согласно действующему Жилищному кодексу Республики Узбекистан, жилые и нежилые здания предназначены для постоянного проживания людей, а также ими можно пользоваться в установленном порядке в качестве служебных и спальных помещений, но жилые здания запрещается использовать для деятельности производственного характера. Дома и жилые места, принадлежащие государству и общественности, где возможно проживание людей, нельзя переводить в нежилое состояние.

При правовом регулировании настоящего договора комплексно применяются статьи 535-557 и статьи 573-578 Гражданского кодекса, а также Закон «Об аренде», Земельный кодекс, Общие и специальные положения об аренде.

Форма договора аренды здания или сооружения. Договор аренды здания или сооружения заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение формы договора аренды здания или сооружения влечет его недействительность. Договор аренды здания или сооружения, заключенный на срок не менее года, подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации (статья 574 ГК)

Специальные требования. предъявляемые к арендным договорам зданий или сооружений заключаются в том, что такой договор состоит из одного документа подписываемого сторонами.

Несоблюдение данного порядка ведет к недействительности договора.

В Гражданском кодексе не требуется удостоверение в нотариальном порядке договора аренды зданий и сооружений, равно как и сделок, связанных с недвижимым имуществом, если законом не предусмотрено другое правило. С 1964 года отдельные виды договоров

необходимо обязательно удостоверять в нотариальном порядке, но на договоры аренды зданий и сооружений это требование не распространялось. Для договора купли-продажи жилья, договора покупки жилья в городе и поселке городского типа, даже если одна из сторон являлась гражданином (статьи 257-258 Гражданского кодекса), а также в случаях дарения жилья (часть 3 статьи 275 Гражданского кодекса) закон устанавливал обязательное нотариальное удостоверение. В это же время, не имеющие никакой связи с недвижимым имуществом договоры, а также договоры дарения, превышающие 500 рублей, и договоры дарения, составляемые в валютной стоимости, превышающей 50 рублей, должны были быть удостоверены в нотариальном порядке (часть 1 статьи 275 ГК от 1964 года).

Указывая на нецелесообразность нотариального удостоверения как обязательного условия для всех сделок, связанных с недвижимостью, можно выразить следующие мысли.

Во-первых, требование для участников имущественных отношений обязательной государственной регистрации сделки, связанной с недвижимым имуществом, и прав на недвижимое имущество, дублируется нотариальным удостоверением в дополнительном порядке.

Обязательный порядок нотариального удостоверения этих сделок влечет не оправдывающие себя затраты времени и средств. Требования системы государственной регистрации недвижимого имущества сами выполняют функции проверки законности составляемых сделок, обеспечение их гласности и другие.

Иначе говоря, цели обязательного нотариального удостоверения полностью соответствуют целям, стоящим перед государственной регистрацией сделки, связанной с недвижимым имуществом.

Во-вторых, право на недвижимое имущество по сделкам, связанным с недвижимым имуществом, возникает через систему государственной регистрации и эту процедуру нельзя заменить нотариальным удостоверением, так как через систему государственной регистрации объект вводится в единый государственный реестр объектов недвижимости.

В действующем ГК РУз есть такое правило, согласно которого договор аренды здания или сооружения, заключенный на срок не менее года, подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации (часть 3 статьи 574).

Сначала при подготовке и принятии нового проекта ГК, помещения, где не проживают люди, не признавались объектом недвижи-

мого имущества, и по этой причине сделки (их арендные договора), заключенные по нежилым помещениям, не требовали государственной регистрации. Гражданский кодекс за положение, возникшее на настоящее время не виновен, не требуется государственная регистрация, если договор аренды здания заключен на 11 (одиннадцать) месяцев. Также даже если договор аренды отдельных помещений настоящего здания заключен на меньший срок государственная регистрация не требуется. Такое положение по Закону РФ «О государственной регистрации прав на недвижимость и сделок связанных с ним» от 21 июля 1997 года, нежилые помещения внесены в объекты недвижимого имущества. Правовые отношения, связанные с арендой нежилой недвижимости, подчиняются общим принципам об аренде недвижимого имущества. В частности, если законодательством не установлен другой порядок, договор аренды подлежит обязательной государственной регистрации. Как указано выше, при заключении договора аренды на срок не менее одного года, договор аренды здания или сооружения подлежит обязательной государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации (часть 2 статьи 651 ГК РФ).

В юридической литературе о договорах аренды нежилых помещений можно встретить и другие мнения. Например, по мнению Исрафиловой И., «нежилые помещения вообще не считаются объектом отдельных арендных отношений», потому что они объединены под общим понятием «здание», и поэтому к ним необходимо применять принципы аренды и здания и сооружения. Государственная регистрация арендных договоров в отличие от ГК в федеральном законе России «О государственной регистрации прав на недвижимость и сделок связанных с ним» требует государственную регистрацию права аренды в отдельных случаях. Например, по части 1 статьи 609 закона право аренды в отношении недвижимого имущества подлежит государственной регистрации.

В части 3 статьи 574 ГК договор считается заключенным с момента его государственной регистрации. Кроме того, в статье 357 ГК сказано, что договор вступает в силу с момента его заключения и приведены права и обязательства для сторон. Поэтому договор аренды зданий и сооружений вступает в силу только с момента государственной регистрации, до государственной регистрации он не имеет никакого значения. В оригинале документа на осуществление права проведения государственной регистрации сделок и договоров, свя-

занных с недвижимым имуществом, т.е. в договоре аренды ставится свидетельствующая регистрация - штамп.

Государственная регистрация договора аренды зданий и сооружений одновременно означает ограничение прав на имущество или других арендуемых имущественных прав арендодателя, прав на арендуемый объект. Сведения о договоре аренды зданий и сооружений внесены в III раздел реестра государственной регистрации. В этом разделе имеется специальная глава, которая собрала сведения об аренде.

В сведения об аренде в графе «предмет аренды» вносятся сведения об объекте недвижимости или о его арендованной части, в графу «срок» вписывается начало срока передачи в аренду и день окончания или, если срок начала аренды и его продления неограничен, в место продления аренды записывается «бессрочно». При прекращении договора аренды здания и сооружения на эти записи ставится штамп, снимающий ограничения на имущество или другие арендуемые имущественные права арендодателя, он владеет настоящими правами полностью.

Право арендодателя (арендатора) на земельный участок. Здания и сооружения, как уже отмечалось, относятся к объектам недвижимости, неразрывно связанным с землей, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно. Владение и пользование такими объектами со стороны арендатора предполагает наличие у него определенных прав и в отношении земельного участка, на котором находится здание, сооружение. Четкому определению этих прав призваны способствовать некоторые правила, содержащиеся в статьях 575-576 ГК. Указанные правила сформулированы применительно к двум ситуациям: когда арендодатель здания или сооружения является собственником земельного участка и когда земельный участок, на котором находится здание и сооружение, не принадлежит арендодателю на праве собственности.

В первом случае в договоре аренды здания, сооружения одновременно решается вопрос о передаче арендатору в аренду и соответствующего земельного участка, на котором находится это здание, сооружение. Арендатору в соответствии с договором земельный участок может быть предоставлен и на ином праве. Если же договор аренды здания, сооружения не содержит каких-либо указаний о праве арендатора на земельный участок, считается, что к арендатору переходит на срок аренды здания, сооружения право пользования частью

земельного участка, занятой зданием, сооружением и необходимой для использования его по назначению (пункт 3 статьи 575 ГК).

Если земельный участок не принадлежит на праве собственности собственнику здания, сооружения, такое здание, сооружение может быть передано в аренду без согласия собственника земли при условии, что подобные действия собственника здания, сооружения не будут противоречить закону или договору, заключенному с собственником земельного участка (п. 4 ст. 575 ГК). Очевидно, что при таких обстоятельствах к арендатору здания, сооружения переходит от арендодателя соответственно и право пользования соответствующей частью земельного участка.

Стабильности арендных отношений и защите прав и законных интересов арендатора призвано способствовать положение, согласно которому арендатор здания, сооружения сохраняет за собой право пользования частью земельного участка, занятой зданием, сооружением и необходимой для его использования по назначению, и в случае изменения собственника земельного участка, в том числе в результате его продажи другому лицу (статья 576 ГК).

Плата в договоре аренды здания и сооружений. В договоре аренды здания и сооружения значительно возрастает по сравнению с арендой иного имущества роль условия договора об арендной плате. Достаточно сказать, что к обязательствам, возникающим из договора аренды здания и сооружения, не могут быть применены общие правила об аренде, действующие в случаях, когда договором не определены размер, порядок, условия и сроки внесения арендной платы. Согласно общим положениям об аренде в подобных ситуациях стороны должны руководствоваться правилами об аренде, обычно применяемыми при аренде аналогичного имущества (статья 544 ГК). В договоре аренду здания и сооружений должен быть предусмотрен размер арендной платы. Если же объектом аренды является здание или сооружение, при отсутствии согласованного сторонами в письменной форме условия о размере арендной платы договор аренды здания и сооружения считается незаключенным (статья 577 ГК). Включение такого требования в договор аренды здания и сооружения, точное установление арендной платы отнюдь не является основанием для выделения в отдельный вид договора аренды.

Суть же специального правила, регулирующего отношения, связанные с арендой зданий и сооружений, состоит в том, что к указанным правоотношениям не подлежат применению диспозитивные

нормы, позволяющие определить существенное условие о размере **арендной** платы на тот случай, когда в документе, подписанном сторонами, отсутствует пункт об арендной плате. Предусматривая обязательность для договора аренды здания и сооружения условия о размере арендной платы, статья 577 ГК не включает каких-либо специальных правил относительно формы арендной платы, порядка и сроков внесения арендатором арендных платежей. Поэтому в этой части сохраняют своей действие общие положения об аренде. И применительно к договору аренды здания или сооружения условие об арендной плате вовсе не обязательно должно определяться в форме твердой суммы платежей, вносимых периодически или единовременно. Стороны могут договориться об иных формах арендной платы. Например, в виде установленной доли доходов арендатора от использования здания и сооружения; в форме услуг со стороны арендатора, оказываемых арендодателю; путем возложения на арендатора затрат на капитальный ремонт здания и сооружения, и т.д. Главное, чтобы встречное предоставление арендатора, получаемое арендодателем в качестве арендной платы, имело бы в договоре денежную оценку, что позволяло бы говорить о наличии соглашения сторон относительно размера арендной платы.

Исполнение договора. Определенными особенностями, требующими специального регулирования, отличается и исполнение договора аренды здания или сооружения (п. 1 статьи 578 ГК).

Передача указанного объекта недвижимости арендодателем и принятие его арендатором должны быть оформлены передаточным актом или иным документом, подписанным обеими сторонами. До подписания сторонами передаточного акта договор аренды не может считаться исполненным. «Если иное не предусмотрено законом или договором аренды здания или сооружения, обязательство арендодателя передать здание или сооружение арендатору считается исполненным после предоставления его арендатору во владение или пользование и подписания сторонами соответствующего документа о передаче».

Уклонение одной из сторон от подписания документа о передаче здания или сооружения на условиях, предусмотренных договором, рассматривается как отказ соответственно арендодателя от исполнения обязанности по передаче имущества, а арендатора от принятия имущества (п. 2-3, статьи 578 ГК). Неисполнение арендодателем своих обязательств по передаче арендатору сданного в аренду здания

или сооружения может повлечь для него различные неблагоприятные последствия, помимо общей обязанности должника возместить причиненные в связи с неисполнением обязательства убытки.

Если арендодатель сдал арендатору арендованное имущество в сроки указанные в договоре, если в договоре не указан такой срок, сдал в разумные сроки, арендатор в соответствии со статьей 331 ГК, вправе потребовать у него имущество и согласно договору в связи с опозданием исполнения требовать возмещения убытка или прекратить договор и требовать возмещения убытка в связи с его не выполнением (п. 4 ст. 541 ГК). Кредитор вправе требовать возврата вещи являющегося предметом обязательства или требовать возмещения убытка (п. 2 ст. 331 ГК). Неисполнение арендатором обязательства по принятию от арендодателя сданного в аренду здания или сооружения также влечет для него определенные последствия (помимо обязанности возместить причиненные убытки). В частности, в силу отсутствия какого-либо специального правила в § 4 гл. 34 ГК, в подобной ситуации в случаях, когда арендатор в нарушение закона, иных правовых актов или договора аренды не принимает арендованное имущество или отказывается его принять, арендодатель вправе потребовать от арендатора принять объект аренды или отказаться от исполнения договора. По окончании срока действия договора аренды здания или сооружения, либо в случае прекращения его по иным основаниям соответствующее здание или сооружение должно быть возвращено с соблюдением правил, предусмотренных статьей 578 ГК. На этом можно было бы закончить изложение специальных правил, регламентирующих правоотношения, связанные с арендой зданий и сооружений, поскольку никаких других положений об особенностях договоров аренды названных объектов недвижимости ГК не содержит. Однако в юридической литературе можно встретить суждения и о неких иных особенностях правового регулирования указанных правоотношений. Одним из самых устойчивых подобных суждений является указание на особенность договора аренды зданий, сооружений и нежилых помещений, выражающуюся в специфике субъектного состава, а именно, участия при определенных условиях в договоре аренды (на стороне арендодателя) такого субъекта, как балансодержатель здания (сооружения), у которого оно находится на праве хозяйственного ведения или оперативного управления. Так, по мнению В.Н. Литовкина, «учреждение, не являясь титулодержателем в арендных отношениях, может занимать свое определенное место в них, являясь

балансодержателем (понятие, употребляемое в договорной практике и нормативных актах)»[1].

«Балансодержатель, - пишет В.Н. Литовкин, - юридическое лицо, наделенное вещным правом (правом оперативного управления), подписывающее договор на стороне арендодателя, не являясь им, отвечая перед арендодателем лишь за техническое обслуживание, содержание, эксплуатацию и ремонт объекта аренды. Балансодержатель - хозяйствующий субъект арендодателя. Он не наделен правом заключать договор аренды, его заключает соответствующий комитет по управлению имуществом, являющийся в этом случае титулодержателем. Но подпись балансодержателя на стороне арендодателя требуется. В случае отказа балансодержателя от подписи комитет по управлению имуществом заключает договор независимо от позиции балансодержателя, а балансодержатель обязан выполнять обязанности на стороне арендодателя по договору».[2]

В заключение можно сказать, что договор аренды зданий и сооружений имеет свою особенность, но вы сами стали свидетелями того, что у очень многих ученых и специалистов имеются множество различных мнений и суждений. Действительно, договор являлся актуальным. Причина в том, что одновременно с развитием рыночных отношений у каждого субъекта предпринимателя или бизнесмена появляется необходимость использования зданий и сооружений на арендной основе. И, поэтому необходимо усовершенствовать в дальнейшем законодательство, действующее в настоящее время.

§ 5. Аренда предприятия

Понятие и юридические признаки договора аренды предприятия. Согласно части 1 статьи 579 Гражданского кодекса по договору аренды предприятия арендодатель обязуется предоставить арендатору за плату во временное владение и пользование предприятие в целом как имущественный комплекс или его часть, за исключением тех прав и обязанностей, которые арендодатель не вправе передавать другим лицам.

По настоящему описанию юридические признаки договора аренды предприятия следующие:

Во-первых, договор имеет двухсторонний характер, т.е. у каждой стороны договора есть и права и обязанности.

---

[1] «Гражданское право России» Часть вторая, Обязательственное право: Курс лекций, стр.232.
[2] «Гражданское право России» Часть вторая, Обязательственное право: Курс лекций, стр.232.

Во-вторых, договор предусматривает плату, носит возмездный характер, т.е. арендодатель обязуется выдать арендатору целое предприятие или его часть за оплату.

В-третьих, договор имеет консенсуальный характер.

В результате договора аренды предприятия арендатору от арендодателя переходят только два элемента имущественного права, владение и использование, а право распоряжения остается у собственника.

Договор аренды предприятия входит в состав срочных договоров, этот срок в договоре точно определяется. Для предприятий этот срок не должен быть меньше 5 лет.

Определяя в качестве отдельного вида аренды имущества аренду предприятия, можно выделить следующие особенности:

1. Деятельность предприятия непосредственно связана с производством.
2. Предприятие входит в состав недвижимости.
3. Предприятие является субъектом, имеющим статус юридического лица, осуществляющего самостоятельную коммерческую деятельность в гражданско-правовых отношениях.

Обязанность арендодателя перед кредиторами при передаче в аренду предприятия. В связи с тем, что в результате выдачи в аренду предприятия все кредитные обязательства арендодателя, касающиеся этого предприятия, переходят арендатору, Гражданский кодекс определил дополнительные меры защиты прав кредиторов по настоящим обязательствам.

В частности, в процессе составления договора о переводе долгов на арендатора арендодатель обязан письменно уведомить своих кредиторов, которые в случае несогласия с таким переводом вправе в течение трех месяцев со дня получения уведомления потребовать от арендодателя прекращения или досрочного исполнения соответствующих обязательств и возмещения причиненных этим убытков. Если в указанный срок какое-либо из этих требований не предъявлено, кредитор признается давшим согласие на перевод соответствующего долга на арендатора.

Предприятие может быть передано арендатору только после завершения расчетов с кредиторами, которые потребовали от арендодателя прекращения или досрочного исполнения обязательств и возмещения убытков.

После передачи предприятия как имущественного комплекса в аренду арендодатель и арендатор несут солидарную ответственность по включенным в состав переданного предприятия долгам, которые были переведены на арендатора без согласия кредитора.

Права арендодателя, полученные им на основании специального разрешения (лицензии) на занятие соответствующей деятельностью, не подлежат передаче арендатору, если иное не установлено законодательством. Включение в состав передаваемого по договору предприятия обязательств, исполнение которых арендатором невозможно при отсутствии у него такого специального разрешения (лицензии), не освобождает арендодателя от соответствующих обязательств перед кредиторами.

Форма договора. Договор аренды предприятия заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами, и подлежит нотариальному удостоверению и государственной регистрации.

Договор аренды предприятия считается заключенным с момента государственной регистрации.

Несоблюдение формы договора аренды предприятия влечет его недействительность (статья 580 ГК). Настоящий принцип имеет императивный характер, стороны должно строго соблюдать форму договора, в противном случае может произойти вышеуказанное юридическое последствие.

В соответствии с действующим законодательством, в договоре аренды должно быть указано следующее:

условия аренды предприятия и использования арендованного имущества;

условия, касающиеся хозяйственной деятельности арендованного предприятия;

взаимные обязанности сторон по исполнению договора аренды;

условия взаимной ответственности сторон за не исполнение своих обязанностей;

срок аренды;

размер арендной платы и условия связанные с порядком осуществления их выплаты;

вид и стоимость арендованного имущества;

обязанность арендатора передачи имущества арендатору в состоянии, указанном в договоре;

обязательство арендатора использовать имущество согласно условиям договора;

распределенные между сторонами обязательства по ремонту и восстановлению имущества;

обязательство арендатора по возвращению имущества арендодателю в состоянии, указанном в договоре после окончания срока договора;

другие условия, признанные необходимыми субъектами договора.

Стоимость арендованного имущества в договоре аренды определяется на основании стоимости на день выдачи в аренду имущества и с учетом степени его износа. Значит, эксплуатация в дальнейшем арендованного имущества, согласованный срок эксплуатации должны быть указаны в договоре, но это срок не должен превышать срока использования, срока полного износа, бездействия.

Передача арендованного предприятия арендатору осуществляется по передаточному акту. Подготовка арендованного предприятия к передаче, включая составление и представление на подписание передаточного акта, является обязанностью арендодателя и осуществляется за его счет, если иное не предусмотрено договором аренды (статья 581 ГК).

Договор аренды предприятий должен быть составлен в соответствии с требованиями законодательства:

1. Договор аренды должен быть составлен в письменной форме, потому что договор, составленный устно в спорных случаях, которые могут произойти, не может служить юридическим основанием для судебных решений.

2. Права и обязательства по закону в договоре должны быть оформлены подробно.

3. Договор аренды предприятий должен быть заключен только между дееспособными физическими и юридическими лицами.

4. Договор аренды должен быть заключен добровольно и направлен на достижение точной юридической цели, т.е. цели, отображенные в договоре должны совпадать с действительными целями арендодателя и арендатора. Договор аренды не должен заключаться под воздействием приказа вышестоящего органа или путем обмана.

Права и обязанности арендодателя:

Арендодатель при передаче арендатору во временное владение и пользование обязуется выдать арендатору целое предприятие или его часть в качестве имущественного комплекса за оплату. Арендодатель

должен сдать имущество арендатору в состоянии, соответственном условию договора аренды имущества и имущественных задач. Подготовка имущества для сдачи, в том числе составление акта передачи и предоставление к подписанию является обязанностью арендодателя и проводится за его счет.

Если договором аренды предприятия не предусмотрен другой порядок, имущество сдается в аренду вместе с причитающимся инвентарем и относящимися к нему документами (технический паспорт, сертификат качества и.т.д.). Арендодатель должен сдать арендатору в аренду предприятие в срок, указанный договором аренды. В случае если в договоре такой срок не указан, если не сдан в приемлемый срок, арендатор на основании статьи 331 ГК, вправе потребовать у него предприятие и согласно договору в связи с опозданием исполнения требовать возмещения убытка или прекратить договор и требовать возмещения убытка в связи с его не выполнением. Арендодатель отвечает за недостатки, препятствующие полностью или частично использованию арендованного предприятия или его части, даже в случае если он не знал о них во время составления договора.

При выявлении таких недостатков арендатор по собственному желанию вправе:

потребовать от арендодателя либо безвозмездного устранения недостатков имущества, либо соразмерного уменьшения платы за пользование имуществом, либо возмещения своих расходов на устранение недостатков имущества;

непосредственно удержать сумму понесенных им расходов по устранению данных недостатков из платы за пользование имуществом, предварительно уведомив об этом арендодателя;

потребовать досрочного расторжения договора.

Арендодатель, извещенный о требованиях арендатора или о его намерении устранить недостатки имущества за счет арендодателя, может без промедления произвести замену предоставленного в наем имущества другим аналогичным имуществом, находящимся в надлежащем состоянии, либо безвозмездно устранить недостатки имущества.

Арендодатель не отвечает за те недостатки сданного в аренду предприятия, которые были им оговорены при заключении договора или были заранее известны арендатору, либо должны были быть обнаружены им во время осмотра предприятия или проверки его исправности при заключении договора или передаче предприятия в аренду.

При заключении договора арендодатель обязан предупредить арендатора обо всех правах третьих лиц на сдаваемое в наем имущество. Неисполнение арендодателем этой обязанности дает арендатору право требовать уменьшения платы за пользование предприятием либо расторжения договора и возмещения убытков.

Арендодатель обязан производить за свой счет капитальный ремонт переданного в аренду предприятия, если иное не предусмотрено законодательством или договором.

Капитальный ремонт должен производиться в срок, установленный договором аренды имущества, а если он не определен договором или вызван неотложной необходимостью, - в разумный срок.

Нарушение арендодателем обязанности по производству капитального ремонта дает арендатору право по своему выбору:

произвести капитальный ремонт, предусмотренный договором или вызываемый неотложной необходимостью, и взыскать с арендодателя стоимость ремонта или зачесть ее в счет платы за пользование имуществом;

потребовать соответственного уменьшения платы;

потребовать досрочного расторжения договора и возмещения убытков.

Права и обязательства арендатора:

Арендатор обязан пользоваться имуществом в соответствии с условиями договора, а если такие условия в договоре не определены, - в соответствии с назначением имущества.

Если арендатор пользуется имуществом не в соответствии с условиями договора или назначением имущества, несмотря на письменное предупреждение арендодателя, последний имеет право потребовать досрочного расторжения договора и возмещения убытков.

Арендатор обязан своевременно вносить плату за пользование имуществом.

Порядок, условия и сроки внесения платы за пользование имуществом определяются договором имущественного найма.

Плата за пользование имуществом устанавливается за все нанятое имущество в целом или отдельно по каждой из его составных частей в виде:

- определенных в твердой сумме платежей, вносимых периодически или единовременно;
- установленной доли полученных в результате использования нанятого имущества продукции или доходов;

- предоставления арендатором определенных услуг;
- передачи арендатором арендодателю обусловленной договором вещи в собственность или в наем;
- возложения на арендатора обусловленных договором затрат по улучшению нанятого имущества.

Арендатор предприятия обязан в течение всего срока действия договора аренды поддерживать предприятие в надлежащем техническом состоянии, включая его текущий и, в предусмотренных договором случаях, капитальный ремонт.

На арендатора возлагаются расходы, связанные с эксплуатацией арендованного предприятия, если иное не предусмотрено договором, а также уплата платежей по страхованию арендованного имущества, налогов и иных обязательных платежей (статья 582 ГК).

Если иное не предусмотрено законом или договором, арендатор вправе с согласия арендодателя продавать, обменивать и без его согласия предоставлять во временное пользование либо взаймы материальные ценности, входящие в состав имущества арендованного предприятия, сдавать их в субаренду и передавать свои права и обязанности по договору аренды в отношении таких ценностей другому лицу, при условии, что это не влечет уменьшения стоимости предприятия и не нарушает других положений договора.

Если иное не предусмотрено договором аренды предприятия, арендатор вправе без согласия арендодателя проводить реконструкцию арендованного предприятия, его расширение, техническое перевооружение, увеличивающее его стоимость (статья 583 ГК).

Арендатор предприятия имеет право на возмещение ему стоимости неотделимых улучшений арендованного имущества независимо от разрешения арендодателя на такие улучшения, если иное не предусмотрено договором аренды предприятия.

Арендодатель может быть освобожден судом от обязанности возместить арендатору стоимость таких улучшений, если докажет, что издержки арендатора на эти улучшения повышают стоимость арендованного имущества несоразмерно улучшению его качества и (или) эксплуатационных свойств или при осуществлении таких улучшений были нарушены принципы добросовестности и разумности (статья 584 ГК).

При прекращении договора имущественного найма наниматель обязан вернуть наймодателю имущество в том состоянии, в котором он его получил, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором.

Прекращение договора. Договор аренды предприятий обычно прекращается по окончанию срока договора и с возвратом арендованного имущества арендодателю.

В некоторых случаях договор аренды предприятий может быть прекращен досрочно. Такое прекращение договора может быть по инициативе и арендодателя и арендатора. Как установлено в статье 552 Гражданского Кодекса, договор аренды может быть прекращен досрочно по требованию арендодателя в следующих случаях:

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

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

арендодатель не производит в установленные договором сроки, а при отсутствии их в договоре - в разумные сроки лежащей на нем обязанности капитального ремонта имущества;

имущество в силу обстоятельств, за которые арендатор не отвечает, окажется в состоянии, не пригодном для пользования.

Договор может быть прекращен по инициативе арендодателя. Как установлено в статье 551 ГК, договор может быть прекращен досрочно по инициативе арендодателя судом в случаях, когда арендатор:

- пользуется имуществом с существенным нарушением условий договора или назначения имущества либо с неоднократными нарушениями, несмотря на письменное предупреждение наймодателя;
- существенно ухудшает имущество;
- более двух раз подряд по истечении установленного договором срока платежа не вносит плату за пользование имуществом;
- не производит капитального ремонта имущества в установленные договором сроки, а при отсутствии их в договоре - в разумные сроки в тех случаях, когда в соответствии с законодательством или договором производство капитального ремонта является обязанностью нанимателя.

§ 6. Лизинг (финансовая аренда)

Понятие лизинга и правовые особенности. Термин «лизинг» от английского Forlease означает «брать в аренду».

В статье 587 Гражданского кодекса лизингу дано следующее определение. По договору лизинга одна сторона - лизингодатель (арендодатель) по поручению другой стороны - лизингополучателя (арендатора) обязуется вступить в соглашение с третьей стороной - продавцом для приобретения у последнего имущества для лизингополучателя, а лизингополучатель обязуется уплачивать за это лизингодателю лизинговые платежи.

Из вышеизложенного видно, договор лизинга имеет следующие правовые отличия.

Во-первых, лизинг осуществляется в трехстороннем порядке (продавец - лизингодатель - лизингполучатель) или в двухстороннем (лизингодатель - лизингополучатель) по договору лизинга.

При составлении двухстороннего договора лизинга между лизингодателем и продавцом в дополнительном порядке составляется договор купли- продажи объекта лизинга.

Во-вторых, лизинговый договор относится к группе консенсуальных договоров.

В-третьих, договор составляется в возмездном порядке. Лизингополучатель лизингодателю за пользование объектом лизинга оплачивает лизинговые платежи.

Правовые отношения лизинга не являются новостью для практики мирового рынка. Операции типа лизинга указаны в исторических источниках, относящихся к древним векам, более 2 тысяч лет до нашей эры.

Коренное отличие лизинга от обычной аренды в том, что по нему после окончания срока договора, оборудование, выданное в аренду, может быть продано по цене остаточной стоимости.

Ещё одно свойство, отличающее лизинг - у лизинговых компаний не хватает своих средств для осуществления лизинговых операций. По этой причине часто в лизинговых операциях применяются привлеченные средства. В развитых иностранных государствах свыше 85% всех лизинговых сделок являются лизингом с привлечением средств. При этом, привлекаются долгосрочные банковские кредиты. Арендодатель берет долгосрочную ссуду у одного или нескольких кредиторов на сумму до 80% стоимости сдаваемых в аренду активов

(без права регресса на арендатора), причем арендные платежи и оборудование служит обеспечением ссуды.

Лизинговая деятельность - вид инвестиционной деятельности по приобретению лизингодателем объекта лизинга за счет собственных и (или) привлеченных средств и передаче его лизингополучателю по договору лизинга (статья 8 Закон РУ «О лизинге»).

Форма договора лизинга.

Как указано в статье 9 Закона «О лизинге» договор лизинга заключается в письменной форме в порядке, установленном законодательством:

-договор лизинга по требованию одной из сторон договора; подлежит нотариальному удостоверению;

-в случаях, когда объектом лизинга является имущество, сделки с которым в соответствии с законом требуют нотариального удостоверения.

Лизинговый платеж представляет собой возмещение лизингополучателем лизингодателю всех или большей части затрат на приобретение объекта лизинга, а также других затрат, связанных с поставкой объекта лизинга и приведением его в состояние, пригодное для использования по назначению, и доход лизингодателя (статья 590 ГК).

Лизинговые платежи распределяются на весь срок действия договора и оплачиваются частями. Размеры и периодичность лизинговых платежей определяются лизинговым договором.

Особенности договора купли- продажи лизингового объекта.

Договор купли-продажи объекта лизинга заключается между лизингодателем и продавцом, согласно которому лизингодатель по поручению лизингополучателя приобретает в свою собственность объект лизинга для последующей передачи лизингополучателю. По усмотрению сторон договор купли-продажи объекта лизинга может быть заключен до или после вступления в силу договора лизинга. По договору у лизингодателя на основании имущественного права лизингополучателя покупает объект лизинга и передает лизингополучателю для владения и пользования. При заключении договора купли-продажи объекта лизинга лизингодатель обязан предварительно уведомить продавца о цели приобретения объекта лизинга, оговорив это в договоре купли-продажи (статья 14 Закона о лизинге).

Существенными условиями договора лизинга являются:

описание объекта лизинга (количество, качество, перечень, контрактная стоимость объекта лизинга и иные параметры) и указание общей денежной суммы договора;

обязательства сторон, связанные с приобретением и передачей объекта лизинга;

порядок передачи объекта лизинга, включая порядок поставки, монтажа и введения объекта лизинга в эксплуатацию:

условия, размеры, сроки и порядок уплаты лизинговых платежей;

обязанности сторон по использованию, хранению, содержанию и ремонту объекта лизинга;

срок действия договора;

указание стороны, ответственной за выбор продавца и объекта лизинга.

По соглашению сторон в договор лизинга могут быть включены следующие условия:

порядок и сроки выкупа объекта лизинга;

изменения и расторжения договора лизинга;

страхования объекта лизинга;

форс-мажорные обстоятельства;

оказания лизингодателем дополнительных услуг, без которых невозможно пользование объектом лизинга;

порядок осуществления субъектами лизинга контроля за соблюдением условий договора лизинга.

В договор лизинга могут быть включены и иные условия в соответствии с законодательством.

Основные задачи международных лизинговых организаций:

а) изучение, сопоставление законодательства стран- членов организации;

б) решение всех правовых налоговых, финансовых задач;

в) сбор статистической информации об условиях лизинговых сделок;

г) изучение вопросов. связанных с организацией лизинговых фирм.

В нашей Республике также имеется ряд лизинговых организаций. К ним можно отнести организованную решением Кабинета Министров от 1 мая 1995 года совместный лизинг «Узбек Лизинг Интернейшнл АО», организованный решением от 23 октября 2003 года

“Қурилиш-лизинг”, организованную решением от 30 октября 1999 года компанию “Ўзқишлоқхўжаликмашлизинг”.

Объекты и субъекты лизингового договора. Объектом лизинга могут быть любые непотребляемые вещи, используемые для предпринимательской деятельности, кроме земельных участков и других природных объектов (статья 588 ГК), а также иное имущество, изъятое из оборота или ограниченное в обороте (статья 14 Закона о лизинге).

Субъектами лизинга являются лизингодатель, лизингополучатель и продавец. Лизингодателем признается лицо, приобретающее объект лизинга в собственность в целях его последующей передачи лизингополучателю по договору лизинга. Лизингополучателем признается лицо, приобретающее объект лизинга в свое владение и пользование по договору лизинга. Продавцом признается лицо, у которого лизингодатель приобретает объект лизинга. Допускается совмещение лизингополучателя и продавца в одном лице в случае, если лизингодатель приобретает имущество у будущего пользователя, либо когда лизингодатель финансирует продавца в целях приобретения у него имущества для последующей сдачи его по лизингу этому же лицу.

Известно, что лизинговый договор состоит из определенных частей.

Лизинговый договор должен включать в себя следующие обязательные элементы:

1.Объект лизинга.

2.Срок поставки.

3.Срок аренды.

4.Имущественное право арендодателя.

5.Ответственность за исправность оборудования.

6.Инструкция по эксплуатации оборудования.

7.Ремонт и обслуживание оборудования.

8.Вред, случайные происшествия, форс-мажорные обстоятельства

9.Страхование

10.Арендный платеж

11.Штраф за просрочку платежа.

12.Возможность покупки.

13.Условия прекращения договора.

14.Время возвращения оборудования.

15.Налоги

16.Дополнительные права сторон.

17.Условия отсрочки вступления в силу лизингового договора

18.Обязательства извещения необходимой информации

19.Место расположения сторон.

20.Гарантии банка

21.Порядок контроля следования условиям лизингового договора субъектами лизинга и другие условия.

Лизинговый договор в условиях современной рыночной экономики относится к новым видам договоров, имеющим важное значение и быстро входящим в экономическую жизнь.

Этот договор всегда играл основную роль в экономике иностранных государств. Но в результате достижения независимости Республики Узбекистан место этого договора в хозяйственной деятельности отечественных предпринимателей стало ощутимым.

Права и обязанности сторон по договору. Как и во всех договорах, в лизинговом договоре также установлены права и обязательства сторон. Известно, лизинговый договор отличается от других договоров, в нем участвуют три стороны, т.е. 1) продавец; 2) лизингополучатель; 3) лизингодатель.

Права и обязанности лизингодателя:

-осуществлять контроль за условиями эксплуатации и целевым использованием лизингополучателем объекта лизинга согласно условиям договора лизинга и требованиям законодательства;

-выбрать с согласия лизингополучателя объект лизинга и его продавца;

-истребовать объект лизинга у лизингополучателя в случаях и порядке, предусмотренном законодательством или договором лизинга;

-при существенном нарушении лизингополучателем договора лизинга потребовать досрочного внесения всех лизинговых платежей либо расторжения договора с возмещением убытков и (или) возвратом объекта лизинга.

В случае если объект лизинга не поставлен или не соответствует условиям договора лизинга по вине лизингодателя, лизингодатель, с согласия лизингополучателя, вправе исправить свое ненадлежащее исполнение условий договора лизинга или предложить лизингополучателю другой объект лизинга.

Лизингодатель обязан:

-приобрести имущество по договору лизинга и передать его во владение и пользование лизингополучателю;

-приобретая имущество для лизингополучателя, уведомить продавца о том, что имущество предназначено для передачи в лизинг конкретному лицу;

-своевременно и в полном объеме выполнять взятые на себя обязательства перед лизингополучателем по содержанию объекта лизинга, его ремонту и техническому обслуживанию, если такие условия предусмотрены договором.

Лизингодатель может иметь другие права и нести иные обязанности, установленные законодательством.

В случае неисполнения лизингополучателем обязательств по уплате лизинговых платежей лизингодатель может получить причитающиеся ему платежи вместе с процентами.

В случае допущения лизингополучателем существенного нарушения своих обязанностей, лизингодатель может потребовать ускоренной выплаты будущих лизинговых платежей, если иное не предусмотрено договором лизинга, или потребовать расторжения договора с получением обратно объекта лизинга и взысканием убытков. (части 3,4 статьи 597 ГК)

Лизингодатель обязан:

-приобрести имущество по договору лизинга и передать его во владение и пользование лизингополучателю; лизингодатель, приобретая имущество для лизингополучателя, должен уведомить продавца о том, что имущество предназначено для передачи его в лизинг определенному лицу. (статья 591 ГК)

-своевременно и в полном объеме выполнять взятые на себя обязательства перед лизингополучателем по содержанию объекта лизинга, его ремонту и техническому обслуживанию, если такие условия предусмотрены договором.

-предоставить объект лизинга лизингополучателю в состоянии, соответствующем условиям договора и в обусловленные им сроки.

Лизингодатель несет ответственность перед лизингополучателем за непоставку, недопоставку, просрочку поставки и поставку имущества ненадлежащего качества, если они являются следствием его виновных действий и упущений. (статья 594 ГК)

Лизингодатель может иметь другие права и нести иные обязанности, установленные законодательством.

Права и обязанности лизингополучателя:

Лизингополучатель имеет следующие права:

- самостоятельно определять объект лизинга и выбирать продавца;

-требовать от лизингодателя возмещения убытков, причиненных в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения договора лизинга;

-предъявлять продавцу требования, вытекающие из договора купли - продажи объекта лизинга, в частности, относительно его качества и комплектности, сроков передачи, гарантийных ремонтов и т.п.; (Закон о лизинге ст.12.)

В случае непоставки, недопоставки, просрочки поставки или поставки имущества ненадлежащего качества лизингополучатель вправе, если иное не предусмотрено договором:

-задерживать выплату лизинговых платежей;

-отказаться от поставляемого имущества и требовать расторжения договора лизинга. В случае досрочного расторжения договора лизинга лизингополучатель вправе требовать возврата выплаченных им время от времени ранее в качестве аванса платежей и других сумм с объекта лизинга, за вычетом стоимости тех выгод, которые он извлек от использования объекта лизинга (статья 595 ГК).

По истечении срока договора лизинга объект лизинга переходит в собственность лизингополучателя, если иное не оговорено договором.

При обращении взыскания третьего лица на объект лизинга лизингополучатель вправе единовременно внести остаток причитающихся по договору лизинга лизинговых платежей за вычетом дохода лизингодателя за оставшийся период с одновременным расторжением договора лизинга и приобретением объекта лизинга в собственность.

Если имущество, являющееся предметом договора лизинга, не передано лизингополучателю в указанный в этом договоре срок, а если в договоре такой срок не указан, то в разумный срок, лизингополучатель вправе, если просрочка допущена по обстоятельствам, за которые отвечает лизингодатель, потребовать расторжения договора и возмещения убытков (статья 592 ГК).

Лизингополучатель вправе сдать имущество, полученное по договору лизинга, в сублизинг с согласия лизингодателя, оставаясь перед ним ответственным по договору (статья 596ГК).

При обращении взыскания третьего лица на объект лизинга лизингополучатель вправе единовременно внести остаток причитающихся по договору лизинга лизинговых платежей за вычетом дохода лизингодателя за оставшийся период с одновременным расторжением договора лизинга и приобретением объекта лизинга в собственность (статья 12 Закона о лизинге).

Риск случайной гибели или случайной порчи арендованного по лизингу имущества переходит к лизингополучателю в момент передачи ему этого имущества, если иное не предусмотрено договором лизинга (статья 593 ГК).

Обязательства лизингополучателя:

Лизингополучатель обязан своевременно вносить лизинговые платежи, использовать имущество в соответствии с условиями, на которых оно было поставлено, содержать его в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт, нести иные расходы по его содержанию, если иное не установлено договором лизинга.

При прекращении договора лизинга лизингополучатель обязан возвратить имущество в состоянии, в каком он его получил от лизингодателя с учетом его нормального износа и изменений, обусловленных соглашением сторон (статья 597 ГК).

Право и обязанность лизингополучателя на ремонт и техническое обслуживание объекта лизинга могут определяться отдельным договором, заключенным с продавцом.

Лизингополучатель может иметь другие права и нести иные обязанности, установленные законодательством. (статья 12 Закона о лизинге)

Права и обязанности продавца.

Продавец имеет права и несет обязанности в соответствии с законодательством и договором. Если иное не предусмотрено в договоре лизинга или в договоре купли-продажи (поставки), права и обязанности продавца по договору купли-продажи будут в отношении лизингополучателя такими же, как в отношении лизингодателя. При этом лизингополучатель не вправе расторгнуть или аннулировать договор купли-продажи объекта лизинга. (статья 12 Закона о лизинге).

Если иное не предусмотрено договором лизинга, имущество, являющееся объектом этого договора, передается продавцом непосредственно лизингополучателю в месте нахождения последнего (статья 592 ГК).

При заключении договора купли-продажи объекта лизинга лизингодатель обязан предварительно уведомить продавца о цели приобретения объекта лизинга.

Ответственность субъектов лизинга. Лизингодатель несет ответственность перед лизингополучателем за непоставку, недопоставку, просрочку поставки и поставку имущества ненадлежащего качества, если это явилось следствием его виновных действий (бездействия).

Лизингодатель не несет ответственности перед лизингополучателем в отношении объекта лизинга, за исключением случаев, когда будет доказано, что выбор продавца и объекта лизинга осуществлялся лизингодателем и лизингополучатель понес вызванные этим убытки.

По отношению к продавцу лизингодатель и лизингополучатель выступают в качестве солидарных кредиторов по договору купли-продажи объекта лизинга. Продавец несет ответственность перед ними за выполнение своих обязательств, вытекающих из договора купли- продажи объекта лизинга (качество, комплектность, надлежащая поставка объекта лизинга и др.).

При этом продавец не может нести ответственность одновременно перед лизингодателем и лизингополучателем за один и тот же ущерб, связанный с объектом лизинга. Лизингодатель не отвечает за недостатки переданного объекта лизинга, которые были им оговорены при заключении договора лизинга.

Утрата объекта лизинга или утрата объектом лизинга своих функций по вине лизингополучателя не освобождает лизингополучателя от ответственности перед лизингодателем, если иное не предусмотрено договором лизинга.

Лизингополучатель вправе предъявлять непосредственно продавцу имущества, являющегося предметом договора лизинга, требования, вытекающие из договора купли-продажи, заключенного между продавцом и лизингодателем, в частности, в отношении качества и комплектности имущества, сроков его поставки и в других случаях ненадлежащего исполнения договора продавцом. При этом лизингополучатель имеет права и несет обязанности (кроме обязанности оплатить приобретенное имущество), предусмотренные Гражданским кодексом для покупателя, как если бы он был стороной договора купли-продажи указанного имущества. Однако лизингополучатель не может расторгнуть договор купли-продажи с продавцом без согласия лизингодателя.

В отношениях с продавцом лизингополучатель и лизингодатель выступают как солидарные кредиторы.

Если иное не предусмотрено договором лизинга, лизингодатель не отвечает перед лизингополучателем за выполнение продавцом требований, вытекающих из договора купли-продажи, кроме случаев, когда ответственность за выбор продавца лежит на лизингодателе. В последнем случае лизингополучатель вправе по своему выбору предъявлять требования, вытекающие из договора купли-продажи,

как непосредственно продавцу имущества, так и лизингодателю, которые несут солидарную ответственность(статья 598 ГК).

Право собственности на объект лизинга. Право собственности на объект лизинга до его выкупа лизингополучателем принадлежит лизингодателю.

Право собственности на объект лизинга может перейти к лизингополучателю до истечения срока действия договора лизинга при условии уплаты всех лизинговых платежей за вычетом дохода лизингодателя за оставшийся период до истечения срока договора лизинга, если иное не предусмотрено договором лизинга.

В случае банкротства лизингополучателя, ареста или конфискации его имущества объект лизинга отделяется от общего имущества лизингополучателя и подлежит возврату лизингодателю, который может распоряжаться им по своему усмотрению. Порядок возмещения убытков лизингодателю определяется законодательством.

При переходе права собственности на сданное по лизингу имущество от лизингодателя к другому лицу, договор лизинга сохраняет силу для нового собственника (статья 599 ГК).

По статье 10 Закона о лизинге изменение и расторжение договора лизинга возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законодательством или договором.

Споры, возникающие в процессе осуществления лизинга, разрешаются в судебном порядке.

Глава 35. НАЕМ ЖИЛОГО ПОМЕЩЕНИЯ

Цель главы: *Раскрытие содержания и существенных условий договора найма жилого помещения*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие договора найма жилого помещения. Правовые признаки договора найма жилого помещения. Форма договора. Порядок заключения договора найма жилого помещения. Особенности договора найма жилого помещения. Права и обязанности сторон по договору найма жилого помещения. Плата за найм жилого помещения. Расторжение договора найма жилого помещения. Поднаем жилого помещения. Ответственность сторон по договору найма жилого помещения. Неразрывное соотношение норм Гражданского и Жилищного законодательства в регулировании договора найма жилого помещения.*

Основы государственной жилищной политики Республики Узбекистан. Удовлетворение потребности в жилье на протяжении всей истории человечества остается для большинства людей одной из самых острых и трудноразрешимых проблем.

С переходом к рыночной экономике основная ставка сделана на то, чтобы потребности в жилье удовлетворялись не за счет общественных фондов потребления, а за счет жилья, которое находилось в частной собственности граждан. В этих целях проводится приватизация жилищного фонда, выдача гражданам, нуждающимся в улучшении жилищных условий, безвозмездных субсидий на строительство или приобретение жилья, выпуск жилищных сертификатов, удостоверяющих право граждан на приобретение квартиры в собственность, и др.

Эти меры направлены на формирование социального слоя частных собственников жилья, создание рынка жилья, преодоление отрицательных последствий «уравниловки» в деле обеспечения граждан жильем.

В то же время, декларируется обеспечение жильем из государственного и муниципального жилищных фондов граждан, нуждающихся в особой социальной защите со стороны государства: малоимущих граждан, многодетных семей, инвалидов, ветеранов, военнослужащих, уволенных в запас или в отставку, чернобыльцев, участников войны в Афганистане, граждан, лишившихся жилья в результате стихийного бедствия, воспитанников детских домов, лиц, имеющих перед Отече-

ством особые заслуги, и целого ряд других категорий граждан. Перечисленные люди либо не в состоянии сами приобрести себе жилье, либо в силу тех или иных обстоятельств, при решении жилищной проблемы, должны пользоваться льготами и преимуществами.

На пути выполнения этой программы возникли немалые трудности. К созданию рынка жилья мы оказались столь же неподготовленными, как и к созданию рынка труда и капиталов. Государственная программа жилищного строительства свернута, объемы ввода жилья в эксплуатацию резко сократились, стоимость жилья многократно возросла, очередь на получение государственного и муниципального жилья практически не движется. В этой области, пожалуй, как ни в какой другой, наблюдается резкое имущественное и социальное расслоение общества, которое превысило сколько-нибудь разумные пределы.

Наблюдается тенденция разрушения сложившейся системы поддержания в нормальном рабочем состоянии жилищно-коммунального хозяйства, что чревато пагубными непредсказуемыми последствиями, в том числе экологическими.

В нынешних непростых условиях все ветви власти должны осознать, что без широкой государственной поддержки обеспечения граждан жильем оно становится для сотни тысяч людей неразрешимой проблемой.

Не менее важно восстановить государственное управление системой жилищно-коммунального хозяйства, учет граждан, нуждающихся в жилье, понять, наконец, что без дотаций из государственного и местного бюджета, обуздания монополистов, обеспечивающих население водой, энергоресурсами, отвечающих за санитарно- эпидемиологической и экологической благополучие городов и населенных пунктов, кишлаков и аулов, оказание коммунальных услуг, система жилищно-коммунального хозяйства придет к окончательный упадок.

Необходимость удовлетворения потребности в жилье сопровождает человека на протяжении всей его жизни - от первого крика до последнего вздоха. В то же время способы удовлетворения этой потребности различны. Выбор этих способов во многом зависит от того, идет ли речь об удовлетворении постоянной или временной потребности в жилье. От этого и зависит и целевое назначение жилого помещения. Жилые помещения, принадлежащие гражданам на праве собственности, предоставленные им в наем или как членам кооператива, рассчитаны преимущественно на удовлетворение постоянной потребности в жилье. Напротив, жилые помещения в общежитиях,

маневренном фонде, служебные жилые помещения, хотя они предоставляются на началах найма, обычно удовлетворяют лишь временную потребность граждан в жилье.

Понятие жилищного фонда. Жилищное законодательство употребляет это понятие в течение многих десятилетий, однако его легальное определение до последнего времени отсутствовало. Дело обычно ограничивалось подразделением жилищного фонда на виды, причем наиболее развернутая попытка в этом направлении была предпринята в кодификационных актах жилищного законодательства восьмидесятых годов прошлого столетия. Пожалуй, впервые легальное определение указанного понятия попытались сформулировать в Законе Республики Узбекистан от 27.12.1996г.№ 351-1 "Об основах государственной жилищной политики", а затем в Жилищном кодексе Республики Узбекистан от 28.12.1998г. № 713-1. Установлено, что жилищный фонд – фонд, состоящий из жилых помещений, пригодных для проживания человека, включая жилые дома, квартиры, служебные жилые помещения, специализированные дома (общежития, дома маневренного жилищного фонда, дома-интернаты для инвалидов, ветеранов, одиноких престарелых, а также детские дома и дома иного специального назначения).

В жилищный фонд не входят находящиеся в жилых домах нежилые помещения, предназначенные для торговых, бытовых и иных нужд непромышленного характера.

Жилищный фонд состоит из частного и государственного жилищных фондов.

В частный жилищный фонд входят:

-жилищный фонд, находящийся в собственности граждан (индивидуальные жилые дома, приватизированные, построенные и приобретенные квартиры и дома, квартиры в домах жилищно-строительных и жилищных кооперативов с полностью выплаченным паевым взносом, квартиры и дома, приобретенные в собственность гражданами на иных основаниях, предусмотренных законодательством);

-жилищный фонд, находящийся в собственности хозяйственных товариществ и обществ, кооперативов, общественных объединений, общественных фондов и других негосударственных юридических лиц, построенный или приобретенный за счет их средств на аукционе или на других основаниях, предусмотренных законодательством.

В государственный жилищный фонд входят:

-муниципальный жилищный фонд, находящийся в ведении органов государственной власти на местах, созданный за счет налогов,

сборов и других платежей в местный бюджет, а также за счет иных поступлений по основаниям, предусмотренным законодательством;

-ведомственный жилищный фонд, находящийся в полном хозяйственном ведении или оперативном управлении государственных предприятий, учреждений и организаций;

-коммунальный жилищный фонд целевого назначения, находящийся в ведении органов государственной власти на местах, созданный за счет средств местного бюджета, а также переданный на их баланс из частного, муниципального, ведомственного жилищного фонда, используемый на условиях найма для социально незащищенных, малообеспеченных категорий граждан без права приватизации.

Жилым помещением признается помещение, отвечающее установленным санитарным, противопожарным, техническим требованиям, предназначенное для постоянного проживания граждан, а также для использования в установленном порядке в качестве специализированных домов (общежития, дома маневренного жилищного фонда, дома-интернаты для инвалидов, ветеранов, одиноких престарелых, а также детские дома и дома иного специального назначения).

Жилое помещение является недвижимым имуществом.

Согласно действующего законодательства аренда жилых помещений в многоквартирных жилых домах для нужд промышленного характера запрещается. Размещение в жилом помещении многоквартирного жилого дома иных предприятий, учреждений и организаций допускается только после перевода в установленном порядке такого помещения в нежилое.

Однако речь здесь идет не столько об определении жилищного фонда, сколько о примерном перечне жилых помещений, входящих в его состав. К тому же едва ли правильно включать в состав жилищного фонда и жилые помещения, пригодные лишь для временного проживания. А такой вывод из приведенного определения может быть сделан. Другое дело, что жилые помещения могут предоставляться для удовлетворения не только постоянной, но и временной потребности в жилье.

С учетом сказанного жилищные фонды могут быть определены как совокупность жилых помещений, пригодных для постоянного проживания, расположенных в жилых или иных строениях; помещения, которые в зависимости от формы собственности, характера использования, других факторов подчиняются особому правовому режиму и удовлетворяют потребности граждан в жилье постоянно или временно.

Попытка классифицировать жилищные фонды по формам собственности не является единственной. Выделен коммунальный жилищный фонд. Последнее, по-видимому, более правильно. К коммунальному жилищному фонду относится совокупность всех жилых помещений, включая жилые дома, квартиры и иные жилые помещения, заселенные на условиях социального найма и предоставляемые в пределах нормы жилой площади, жилые помещения в коммунальных квартирах, специализированные дома и жилые помещения в них.

При этом подчеркивается, что за гражданами, проживающими по договору найма в домах государственного, муниципального, ведомственного и коммунального жилищных фондов, сохраняется право найма независимо от площади занимаемого жилого помещения.

Государственный, муниципальный, ведомственный жилищные фонды не сводятся к коммунальному жилищному фонду. Жилые помещения в них предоставляются также на основании договора аренды. С другой стороны, такие специализированные дома, как общежития, гостиницы-приюты, дома маневренного фонда, рассчитаны преимущественно на удовлетворение временной потребности в жилье и по своему правовому режиму существенно отличаются от тех жилых помещений социального использования, которые удовлетворяют постоянную потребность граждан в жилье. В то же время жилые помещения, правовой режим которых во многом сходен, оказались в разных классификационных рубриках, например, общежития и служебные жилые помещения. Общежития отнесены к специализированным домам и соответственно к коммунальному жилищному фонду, а служебные жилые помещения в состав этого фонда не входят.

С учетом сказанного следует классифицировать жилые помещения не столько по формам собственности, сколько в зависимости от оснований предоставления их в пользование граждан, поскольку именно этим во многом определяется правовой режим указанных помещений.

Следует различать:

- жилые помещения, предоставляемые по договору найма;

-жилые помещения в коммунальном жилищном фонде целевого назначения, предоставляемые по договору найма;

-жилищные кооперативы;

-жилые помещения, находящиеся в собственности граждан;

-служебные и специализированные жилые помещения;

-жилые помещения, предоставляемые в пользование граждан по иным основаниям.

Давая краткие пояснения к предложенной классификации, ответим на следующий вопрос. Прежде всего, насколько оправданно в числе помещений, предоставляемых в пользование граждан, называть помещения, сдаваемые в аренду? Ведь согласно п. 2 ст.600 ГК юридическим лицам жилое помещение может быть предоставлено во владение и (или) пользование на основе договора аренды и иного договора. Юридическое лицо может использовать жилое помещение только для проживания граждан. Представляется, что арендовать жилые помещения могут не только юридические лица, но и граждане, например индивидуальные предприниматели. Главное же состоит в том, что арендованное жилое помещение, кто бы его ни арендовал, может использоваться только для проживания граждан. При этом арендатор может предоставлять жилое помещение для проживания граждан на самых различных основаниях – и на началах договора найма, и на иных основаниях.

Второе пояснение связано с выделением жилых помещений, находящихся в собственности граждан, поскольку ранее был сделан вывод о том, что отношения по удовлетворению самим собственником потребности в жилье в предмет жилищного права не входят, их реализация происходит в пределах правоотношения собственности. В то же время у собственника могут возникать самые различные жилищные отношения с другими лицами – с членами его семьи (в том числе и бывшими), нанимателями, временными жильцами. Этим и объясняется выделение жилых помещений, находящихся в собственности граждан, поскольку возникающие по поводу указанных помещений жилищные отношения отличаются значительной спецификой.

Наконец, о каких иных основаниях предоставления жилых помещений в пользование граждан, которые не укладываются в предшествующие классификационные рубрики, идет речь? Подробнее об этом сказано в дальнейшем. Здесь же ограничимся наглядным примером. Допустим, гражданин заключил с юридическим лицом договор пожизненного содержания с иждивением. По этому договору жилое помещение перешло в собственность юридического лица, а последнее в числе прочих приняло на себя обязательство обеспечить гражданину право пожизненного проживания в указанном помещении или в его части. В данном случае право пользования жилым помещением

возникает у гражданина – получателя ренты по основанию, которое не укладывается ни в одну из предшествующих рубрик.

Понятие жилищного правоотношения. Понятие жилищного правоотношения является собирательным, охватывающим правоотношения различной отраслевой и видовой принадлежности. Это – отношения по управлению и эксплуатации жилищного фонда, обеспечению его сохранности, учету нуждающихся в жилье граждан и предоставлению жилых помещений, а также отношения по использованию пригодных для постоянного проживания жилых помещений, полученных по самым различным основаниям (наём, аренда, членство в жилищно-строительном и жилищном кооперативе, семейные отношения с гражданином, имеющим дом или квартиру в собственности, предоставление жилья в силу рентных обязательств, по завещательному отказу и т.д.). Понятием "жилищные отношения" охватываются не только отношения по использованию жилых помещений нанимателями, членами кооперативов, получателями ренты, отказополучателями и другими гражданами, но также неразрывно связанные с ними отношения по управлению и эксплуатации жилищного фонда, обеспечению его сохранности, учету нуждающихся в жилье граждан и распределению жилой площади. Таким образом, понятие "жилищные отношения" является собирательным. На это следует обратить особое внимание, поскольку в обыденном сознании жилищные отношения ассоциируются с отношениями по использованию уже полученного или приобретенного жилья.

Жилищное законодательство регулирует, с одной стороны, организационные отношения, которые складываются на началах власти и подчинения (например, по управлению жилищным фондом, по учету нуждающихся в жилье граждан и распределению жилых помещений), а с другой – отношения, которые складываются на началах равенства их участников и, в свою очередь, подразделяются на имущественные и личные неимущественные. Имущественные отношения, регулируемые жилищным законодательством, как правило, возмездные (например, по найму жилых помещений); личные неимущественные отношения обычно неразрывно связаны с имущественными. Таковы отношения соседства в коммунальной квартире.

Таким образом, действие жилищного законодательства распространяется на разнородные общественные отношения, к которым применяются различные методы правового регулирования, хотя указанные отношения и подпадают под собирательное понятие "жилищ-

ные отношения". Их регулирование происходит путем применения различных по своей отраслевой принадлежности правовых норм: государственного, административного, гражданского и иных отраслей права, причем далеко не все из них кодифицированы. Именно поэтому жилищное законодательство и относится к комплексным правовым образованиям, состоящим из различных по своей юридической природе нормативных актов и норм.

Характеристика жилищных правоотношений не завершается их отнесением к определенным отраслям права. Необходимо учитывать, к какому виду правоотношений, хотя бы в пределах гражданского права, они относятся. Напомним, что, помимо деления гражданских правоотношений на имущественные и личные неимущественные, они классифицируются по таким видам, как абсолютные и относительные, вещные и обязательственные. Поскольку правоотношения собственности не включаются в число жилищных, ни одно из жилищных правоотношений нельзя отнести к абсолютным, хотя многие из них и оказывают отраженное действие на всех третьих лиц. Решающее влияние на юридическую природу указанных отношений имеет правовая связь пользователя жилого помещения с его собственником или уполномоченным им органом, которая носит не абсолютный, а относительный характер. Это можно сказать и об отношениях нанимателя с наймодателем, и об отношениях члена кооператива, не выкупившего квартиру, с кооперативом, и об отношениях собственника жилого помещения с членами его семьи и обо всех других отношениях, в которых пользователю жилого помещения противостоит конкретное лицо – собственник жилого помещения, уполномоченный им орган или иное лицо, предоставившее данное помещение в пользование конкретному лицу или группе лиц.

На вопрос же, тяготеет ли жилищное правоотношение к вещным или обязательственным, однозначно ответить нельзя. Ответ на него зависит от того, есть ли достаточные основания признать право пользователя жилого помещения вещным или нет.

К вещным могут быть отнесены: право члена кооператива на кооперативную квартиру до ее выкупа, а также права на квартиру членов его семьи (после выкупа квартира становится его собственностью, а потому признание права на нее вещным не вызывает сомнений); права членов семьи на жилое помещение, принадлежащее гражданину на праве собственности; право на жилое помещение получателя ренты; право на жилое помещение в силу завещательного отказа.

Всем этим правам свойственны такие присущие вещному праву признаки, как право следования и абсолютный характер защиты (п.п. 2 и 3 ст. 164 ГК). Абсолютные и относительные, вещные и обязательственные правоотношения нередко сосуществуют и переходят друг в друга. Сказанное в полной мере распространяется на жилищные и тесно связанные с ними отношения. Так, до приватизации квартиры наниматель и члены его семьи находились с собственником квартиры или уполномоченным им органом в жилищном правоотношении обязательственного типа. После приватизации квартиры возникло правоотношение собственности, которое носит абсолютный и вещный характер. Если участниками приватизации являются все члены семьи и, кроме них, в квартире никто не проживает, то все они в этом правоотношении выступают в качестве управомоченных лиц и действие жилищного правоотношения прекращается. Если же не все члены семьи, давшие согласие на приватизацию (его получение обязательно), являются ее участниками, то наряду с правоотношением собственности возникает жилищное правоотношение собственника (сособственников) с членами его семьи, которое является относительным и в то же время вещным. Если же в квартире проживают другие лица, то правоотношение с ними собственника квартиры, будучи жилищным, является и относительным и обязательственным.

Заметим также, что такие признаки, как право следования и абсолютный характер защиты, могут быть свойственны и другим жилищным правам. А это лишний раз подтверждает, что грань, разделяющая вещные и обязательственные жилищные права, условна и подвижна.

Возникновение жилищных правоотношений. В соответствии со ст. 600 Жилищного кодекса Республики Узбекистан основанием возникновения права на жилые помещения социального использования предусмотрена сдача жилых помещений в аренду. По договору найма жилого помещения в коммунальном жилищном фонде целевого назначения предоставляются гражданам по договору найма жилого помещения нанимателю во владение и пользование для проживания в нем. По договору аренды жилое помещение может быть предоставлено арендатору во владение и (или) пользование. Очевидно, жилое помещение может быть предоставлено арендатору либо во владение и пользование либо только в пользование. Например, юридическое лицо арендует здание под общежитие для своих работников. Часть помещений предназначена для проживания работников, а часть – для

удовлетворения иных социально-бытовых нужд (столовая, спортивный зал, лечебные кабинеты, лекторий, прачечная, душевые, бытовки и т.д.). И те, и другие помещения находятся как во владении, так и в пользовании арендатора. Видимо, не случайно законодатель предусмотрел сдачи в аренду недвижимости в жилищной сфере, включая жилые помещения. В приведенном примере это и имеет место. Если же организация, на балансе которой находится здание, сдает в аренду под общежитие лишь часть расположенных внутри здания жилых помещений (например, несколько комнат с таким-то количеством мест), а другие использует под общежитие сама, то сдаваемые в аренду помещения поступают не во владение, а лишь в пользование арендатора, а тот, в свою очередь, предоставляет их для проживания своим работникам.

Наконец, в п. 2 ст. 600 ГК говорится о предоставлении юридическим лицам жилого помещения во владение и (или) пользование на основе не только договора аренды, но и иного договора. Например, по договору подряда предусмотрена обязанность заказчика предоставить подрядчику жилые помещения для размещения рабочих подрядчика на время строительных работ.

Но, пожалуй, наиболее существенные особенности, отличающие договора найма жилого помещения в коммунальном жилищном фонде целевого назначения от социального найма жилья, состоят в том, что размер недвижимости в жилищной сфере, включая жилые помещения, сдаваемой в коммерческий наем (аренду), не ограничивается и что за это взимается плата, устанавливаемая в договоре аренды (договорная плата).

Итак, если основанием для заселения жилого помещения по договору социального найма жилья служит ордер на жилое помещение, то для заселения жилого помещения, сдаваемого по договору найма или в аренду, – соответственно договор найма жилого помещения или договор аренды.

В соответствии со ст.32 ЖК члены семьи собственника жилого дома, квартиры, а также граждане, постоянно проживающие с ним, вправе пользоваться наравне с ним помещениями в доме, квартире, если при их вселении не было письменно оговорено иное. Они вправе вселять в предоставленное им собственником жилое помещение своих несовершеннолетних детей, вселение других членов семьи допускается только с согласия собственника жилого дома, квартиры. Право пользования жилым помещением сохраняется за этими лицами и в

случае прекращения семейных отношений с собственником жилого дома, квартиры. Порядок пользования жилым помещением между собственником дома, квартиры и бывшими членами его семьи, а также гражданами, постоянно проживающими с ним, определяется соглашением сторон.

Членами семьи собственника жилого помещения признаются постоянно проживающие совместно с ним супруг и их дети. Родители супругов, а также дети, имеющие свои семьи и постоянно проживающие с собственником, могут быть признаны членами семьи собственника только по взаимному согласию, если ранее они не приобрели это право.

Нетрудоспособные иждивенцы, а также граждане, постоянно проживающие совместно с собственником, могут быть признаны членами его семьи, если они ведут с ним общее хозяйство и прописаны в его жилом помещении.

Отчуждение жилого помещения, в котором проживают несовершеннолетние члены семьи собственника при отсутствии родителей, допускается с согласия органа опеки и попечительства.

Совершеннолетние члены семьи собственника приватизированной квартиры или дома и лица, давшие согласие на приватизацию жилья, обладают равными правами и несут равные обязанности в отношении приватизированной квартиры или дома, являющегося их общей собственностью, в порядке, установленном законом.

Продажа, мена, дарение или сдача внаем, в аренду приватизированной квартиры или дома производятся с согласия совершеннолетних членов семьи собственника квартиры или дома и лиц, давших согласие на приватизацию квартиры или дома. Интересы несовершеннолетних членов семьи собственника приватизированного жилья представляют их родители, а при их отсутствии - органы опеки и попечительства.

В случае невозможности проживания в одной приватизированной квартире или доме собственников жилого помещения, по решению суда один из собственников может быть выселен с возложением на другого собственника выплаты выселяемому его доли в общей собственности на квартиру или дом в денежном выражении по рыночной цене на день рассмотрения дела судом или приобретения взамен занимаемого жилого помещения другого жилого помещения, соответствующего его доле в общей собственности.

Споры между собственником жилого дома или квартиры, членами его семьи, гражданами, постоянно проживающими с ним, и бывшим членом семьи о пользовании жилым помещением и о размере участия в расходах разрешаются в судебном порядке.

Как договор найма жилого помещения, так и аренда относятся к консенсуальным, взаимным и возмездным договорам.

Возникновение права на жилые помещения в домах жилищно-строительных и жилищных кооперативов. За последние годы в положении жилищно-строительных и жилищных кооперативов, их членов и других лиц, проживающих в кооперативных домах, произошли существенные изменения, вызванные целым рядом обстоятельств. Во-первых, установлено, что член кооператива, который выкупил свою квартиру, т.е. полностью выплатил паевой взнос, становится ее собственником со всеми вытекающими из этого последствиями. Во-вторых, предусмотрено, что если хотя бы один из членов кооператива стал собственником квартиры, то кооператив переводится в разряд товарищества собственников жилья, т. е. происходит его преобразование в юридическое лицо иной организационно-правовой формы. В-третьих, существенно изменился и круг относящихся к кооперативам нормативных актов. Жилищно-строительные и жилищные кооперативы, будучи потребительскими кооперативами, относятся к некоммерческим организациям. Они возникают в нормативно-явочном порядке с момента их регистрации в качестве юридических лиц. С этого же момента возникает и членство в кооперативе для учредивших его лиц. Для возникновения у этих лиц права на кооперативную квартиру, помимо членства, необходимо решение общего собрания или собрания уполномоченных членов кооператива о закреплении данной квартиры за пайщиком. Ордер на кооперативную квартиру, который выдается пайщику органом государственной власти или органом местного самоуправления, не относится к числу юридических фактов, порождающих у пайщика право на квартиру. Гражданин может оспорить в судебном порядке как исключение его из числа учредителей кооператива (например, на стадии государственной регистрации кооператива как юридического лица), так и отказ закрепить за ним квартиру, на которую он претендует, либо отказ выдать на нее ордер.

До выкупа квартиры она находится в собственности кооператива как юридического лица, а сам пайщик приобретает на нее жилищное право и становится участником жилищного правоотношения, ко-

торое связывает его с кооперативом. Этим, однако, жилищные правоотношения в кооперативе не исчерпываются. Наряду с самим пайщиком в квартире могут проживать и члены его семьи, в том числе и те, которые имеют долю в паенакоплении, а также другие лица. Например, член кооператива при соблюдении требуемых законом условий может сдать квартиру или ее часть внаем. Все указанные лица также находятся в жилищных правоотношениях как с самим пайщиком, так и при определенных обстоятельствах с кооперативом.

Круг лиц, проживающих в кооперативных домах, претерпевает существенные изменения. Они происходят в результате изменений в составе семьи пайщика, обмена жилых помещений, наследования и многих других юридически значимых обстоятельств. Со временем меняется и состав членов кооператива. Следует при этом различать граждан, которые имеют преимущественное право на вступление в данный кооператив в силу гражданско-правовых оснований, и граждан, которые могут быть приняты в кооператив на общих основаниях. К числу первых относятся лица, которые претендуют на вступление в кооператив в результате открытия наследства (к таковым до выкупа квартиры относятся лишь те, кто на момент открытия наследства проживали совместно с наследодателем в кооперативной квартире), обмена жилых помещений, раздела квартиры между супругами, получения освободившегося в кооперативе помещения (к таковым относятся лишь те, кто уже проживают в кооперативном доме), лица, которым член кооператива передал свой пай, и т.д. Указанные лица принимаются в кооператив по решению общего собрания (собрания уполномоченных), причем никакой санкции органов государственной власти или органов местного самоуправления для возникновения у них членства со всеми вытекающими из этого последствиями, в том числе и в отношении права на жилое помещение, не требуется. Отказ в приеме в кооператив, равно как и отказ в выдаче ордера, заинтересованные лица могут оспорить в судебном порядке.

Если же гражданин вступает в кооператив на общих основаниях, то для этого, помимо решения общего собрания, требуется санкция органов местной власти. Однако отказ санкционировать вступление гражданина в кооператив также может быть обжалован в судебном порядке.

До сих пор речь шла о жилищных отношениях, которые складываются в кооперативе до выкупа квартиры (квартир). Но и после того, как квартиры выкуплены и перешли в собственность членов коопера-

тива, жилищные отношения в нем не исчезают бесследно. Правда, сам член кооператива, независимо от того, остался ли он в кооперативе или вышел из него, взамен жилищного права приобретает на квартиру право собственности. Тем не менее, он продолжает оставаться в жилищных отношениях, как с членами своей семьи, так и с другими лицами, которые на том, или ином основании проживают в его квартире, хотя эти отношения и претерпевают изменения по сравнению с тем, как складывались до выкупа квартиры.

Сказанное подтверждает ранее сделанный вывод о том, что жилищные отношения в кооперативе как до, так и после выкупа квартиры существуют, а основания их возникновения нуждаются в нормативном урегулировании и самостоятельном изучении.

Возникновение права на жилые помещения, находящиеся в частной собственности граждан. Если жилое помещение, будь то дом или квартира, принадлежит гражданину на праве собственности и никто, кроме самого собственника, в этом помещении не проживает, то по поводу указанного помещения жилищных правоотношений вообще не возникает. Реализация права на жилое помещение как субъективного гражданского права в данном случае не выходит за пределы правоотношения собственности. Но так бывает далеко не всегда. Как правило, кроме собственника в этом жилом помещении проживают и другие лица. К ним относятся и члены семьи собственника, и отказополучатели, и получатели ренты, и наниматели, и временные жильцы, и другие лица. Со всеми этими лицами собственник может находиться в жилищных правоотношениях. В связи с приватизацией жилого фонда случаи, когда правоотношения собственности переплетаются с жилищными и иными правоотношениями, участились. Например, члены семьи нанимателя жилого помещения дают согласие на его приватизацию, но сами участниками приватизации быть не хотят. В результате приватизации наниматель становится собственником жилого помещения и у него возникают жилищные правоотношения с членами семьи, которые не являются участниками приватизации. Если на момент приватизации жилое помещение было сдано в поднаем, то после приватизации вместо отношений поднайма возникают отношения найма, но к ним, если собственник не желает признавать за бывшим поднанимателем самостоятельное право пользования жилым помещением, нужно применять нормы о поднайме.

Таким образом, основанием возникновения жилищных правоотношений с собственником жилого помещения могут служить семей-

ные отношения с собственником, сдача помещения внаем, исполнение завещательного отказа или рентных обязательств или поселение в помещении временных жильцов. При продаже жилых помещений, в которых проживают лица, сохраняющие в соответствии с законом право пользования помещением после его приобретения покупателем, перечень этих лиц с указанием их права на пользование продаваемым помещением относится к существенным условиям договора купли-продажи (п. 1 ст. 386 ГК).

Итак, жилищные правоотношения по поводу жилых помещений, принадлежащих гражданам на праве собственности, широко распространены и в связи с приватизацией жилищного фонда имеют устойчивую тенденцию к росту.

Возникновение права на служебные и специализированные жилые помещения. Служебные жилые помещения и общежития всегда подчинялись в нашем законодательстве более жесткому правовому режиму по сравнению с обычными жилыми помещениями в домах государственного, муниципального, ведомственного и коммунального жилищного фонда целевого назначения. Целевым назначением служебных жилых помещений и общежитий определяется особый порядок предоставления права пользования указанными помещениями, установленные законом существенные ограничения при реализации этого права, специальные основания его прекращения. Целый ряд общих норм жилищного законодательства не распространяются на служебные жилые помещения, а иногда и неприменимы к ним по самому существу дела.

Законодательство о служебных жилых помещениях и общежитиях развивается противоречиво. С одной стороны, наблюдается тенденция расселения общежитий и использования помещений в них при соответствующем переоборудовании в качестве обычных жилых помещений, сдаваемых внаем или в аренду. Появилось немало семейных общежитий, предназначенных не для поселения одиночек, а для проживания семей, в первую очередь молодежных. А это позволяет многим молодым людям вовремя создать семью, не обрекая себя на безбрачие и случайные связи, что чревато самыми негативными последствиями. С другой стороны, нередко наблюдались и наблюдаются попытки подвести под служебные жилые помещения и общежития обычные жилые помещения в целях ужесточения их правового режима и снижения уровня гарантий для проживающих в них лиц, причем иногда этому придается обратная сила. А это уж совсем недопустимо.

Поэтому крайне важно четко ответить на вопрос, какие помещения относятся к служебным жилым помещениям и общежитиям, и определить, кому и на каких условиях они могут быть предоставлены.

Согласно ст. 75 ЖК служебные жилые помещения предназначаются для заселения гражданами, которые в связи с характером их трудовых отношений должны проживать по месту работы или вблизи от него. Жилое помещение включается в число служебных решением районного или городского хокимията. Под служебные жилые помещения выделяются, как правило, отдельные квартиры.

Жилые помещения в жилищных, жилищно-строительных кооперативах, товариществах собственников жилья могут включаться в число служебных лишь с согласия общего собрания (собрания уполномоченных) их членов.

Служебные жилые помещения предоставляются по решению администрации предприятия, учреждения, организации, органа управления иной кооперативной или общественной организации, в ведении которых находятся эти помещения. На основании принятого решения соответствующий орган районной или городской хокимият выдает гражданину ордер на служебное жилое помещение. В свою очередь, ордер служит основанием для заключения с гражданином, на имя которого выдан ордер, письменного договора найма жилого помещения. Он заключается на все время работы нанимателя, в связи с которой это помещение ему предоставлено.

Таким образом, для признания жилого помещения служебным оно должно, во-первых, еще до предоставления его работнику быть включено в число служебных решением соответствующего органа; во-вторых, предоставлено лицу, которое по характеру возложенных на него обязанностей может быть поселено на служебной площади; в-третьих, предоставлено работнику по специальному ордеру. При отсутствии хотя бы одного из этих условий на помещение не может быть распространен правовой режим служебной жилой площади.

Право на служебное жилое помещение возникает у работника на основании юридического состава, элементами которого являются, во-первых, решение соответствующего органа о предоставлении данному лицу служебного жилого помещения; во-вторых, выданный этому лицу ордер на указанное помещение; в-третьих, письменный договор жилищного найма.

Что же касается общежитий, то они используются для проживания в период работы или обучения рабочих, служащих, студентов,

слушателей, учащихся и других граждан. Под общежития предоставляются специально построенные или переоборудованные для этих целей жилые дома. Общежития укомплектовываются мебелью, другими предметами культурно-бытового назначения, необходимыми для проживания, занятий и отдыха граждан. Не допускается использование под общежития жилых помещений в жилых домах, предназначенных для постоянного проживания, пользование которыми осуществляется по договору жилищного найма.

Общежития подлежат регистрацию в районном или городском хокимияте. Принадлежность помещения к общежитию определяется наличием санитарного паспорта. Положение о порядке предоставления служебных жилых помещений утверждено постановлением Кабинета Министров Республики Узбекистан от 27 января 2000г. №24[1]; Типовой договор найма служебного жилого помещения – постановлением Кабинета Министров Республики Узбекистан от 27 января 2000г. №24[2].

В качестве жилой площади для проживания работников, служащих, студентов, учащихся, а также других граждан в период работы, службы или учебы могут использоваться общежития. Под общежития предоставляются специально построенные или переоборудованные для этих целей жилые дома. Общежития укомплектовываются мебелью, другими предметами культурно-бытового назначения, необходимыми для проживания, занятий и отдыха граждан, проживающих в них.

Порядок предоставления помещений в общежитиях и пользования ими определяется Кабинетом Министров Республики Узбекистан.

Переоборудование жилых домов под общежития, а также предоставление общежитиям статуса жилых домов осуществляются собственниками жилищных фондов по согласованию с органами государственной власти на местах.

Семьям предоставляются изолированные помещения. Договоры на пользование жилой площадью в общежитиях не заключаются.

Иные основания возникновения права на жилые помещения. Рассмотренные выше основания возникновения права на жилые помещения не являются исчерпывающими. Встречаются, хотя и не столь часто, и иные основания. Помимо случая, когда у гражданина

[1] Собрание законодательства Республики Узбекистан. 2002г. №10. Ст.79.
[2] Там же.

право на жилое помещение возникает как у получателя ренты по договору с юридическим лицом, о чем уже говорилось, граждане могут получить помещение в бесплатное пользование.

К числу иных оснований возникновения права на жилые помещения можно отнести случаи деприватизации жилья, которые получили на практике достаточно широкое распространение. Гражданин, который в свое время воспользовался правом на приватизацию государственного или муниципального жилья, отказывается от права собственности на него и остается проживать в том же жилом помещении как наниматель. В данном случае имеет место прекращение правоотношения собственности и возникновение взамен него жилищного правоотношения, в котором соответствующий государственный или муниципальный орган выступает в качестве наймодателя, а гражданин, отказавшийся от права собственности, – в качестве нанимателя.

Одним из оснований возникновения права на жилые помещения является их обмен, при котором гражданин утрачивает право на прежнее жилое помещение и приобретает право на другое жилое помещение, которое используется им на началах найма или на иных основаниях, порождающих жилищные правоотношения (например, наниматель обменял занимаемое им жилое помещение на кооперативную квартиру с не полностью выплаченным паевым взносом). Словом, право на жилое помещение может возникнуть у гражданина в силу самых различных оснований. Соответственно этому возникает и жилищное правоотношение, элементом которого указанное право является.

Стороны в жилищных правоотношениях. Наименование сторон в жилищных правоотношениях, их правовое положение зависят от того, в силу каких оснований указанные правоотношения возникают. Ясно, например, что если жилищное правоотношение возникает на основе договора жилищного найма, то в качестве сторон в нем выступают наймодатель и наниматель. Поскольку договор жилищного найма – договор взаимный, налицо как активная, так и пассивная множественность.

По договору найма жилого помещения, проживающие совместно с нанимателем члены его семьи являются сонанимателями независимо оттого, заключен ли по этому поводу договор между ними и нанимателем. Такой вывод может быть сделан как на основании п. 2 ст. 601 ГК, так и путем систематического толкования п. 2 ст. 601 и ст. 606 ГК.

С учетом специфики оснований возникновения права на жилое помещение следует подходить и к определению сторон в других жилищных правоотношениях. Так, в кооперативных домах с не полностью выплаченным паевым взносом это – соответствующий кооператив (жилищно-строительный и жилищный) и член кооператива, а также член его семьи, за которым признано право на часть паенакопления. Наряду с этим существуют жилищные правоотношения между членом кооператива, с одной стороны, и членами его семьи, а также иными лицами, которые проживают в кооперативной квартире, с другой. После выкупа квартиры жилищное правоотношение между лицом, выкупившим квартиру, и кооперативом прекращается и взамен него возникает правоотношение собственности. Что же касается жилищных правоотношений гражданина, выкупившего квартиру, с другими проживающими в квартире лицами, то они сохраняются, но претерпевают изменения с учетом изменений правового режима квартиры.

Члены семьи пользователя жилого помещения. Краеугольным в жилищном праве является положение о том, что члены семьи пользователя жилого помещения, постоянно проживающие совместно с ним, независимо от того, по каким основаниям жилое помещение получено, вправе пользоваться жилым помещением наравне с ним, причем прекращение семейных отношений само по себе не влечет прекращения права пользования. Поскольку, однако, эти граждане имеют равные с нанимателем права по пользованию жилым помещением, не подлежит сомнению, что к указанным гражданам в подавляющем большинстве случаев как раз и относятся члены семьи нанимателя, хотя круг тех и других лиц может и не совпадать.

Круг членов семьи определен в ч. 2 ст. 32 ЖК, рассчитанной на жилищный наем, причем на ту его разновидность, которая ныне именуется договором найма жилого помещения. Согласно ч. 2 ст. 32 ЖК к членам семьи нанимателя относятся супруг нанимателя, их дети и родители. Другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы, а в исключительных случаях и иные лица могут быть признаны членами семьи нанимателя, если они проживают совместно с нанимателем и ведут с ним общее хозяйство. При определении лиц, относящихся к супругам, их детям и родителям супругов, подлежит руководствоваться нормами семейно-брачного законодательства. К супругам относятся, во-первых, лица, брак которых зарегистрирован в органах загса; во-вторых, лица, совершившие религиозный брак, приравни-

ваемый к гражданскому браку; в-третьих, лица, фактические брачные отношения которых признаны судом. Основанием возникновения взаимных прав и обязанностей родителей и детей является происхождение детей, удостоверенное в установленном законом порядке (ст. 71 СК). Условия и порядок установления происхождения детей определены гл. 10 СК.

Жилищные права детей, родившихся в браке, признанном недействительным, или в течение трехсот дней со дня признания брака недействительным, приравниваются к правам детей, родившихся в действительном браке (п. 2 ст. 60 и ст. 64 СК).

Жилищные права усыновленных и усыновителей приравниваются к жилищным правам детей и родителей.

Членами семьи в жилищных правоотношениях могут быть признаны и другие лица, указанные в ч. 2 ст. 32 ЖК. Это – другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы, а в исключительных случаях и иные лица.

Другие (т.е. не относящиеся к детям и родителям) родственники могут быть признаны членами семьи независимо от степени родства. К нетрудоспособным относятся лица, не достигшие 18 лет (учащиеся – 23 лет), женщины, достигшие 55 лет, мужчины – 60 лет, а также инвалиды I, II и III групп, в том числе инвалиды с детства. Состоящими (состоявшими) на иждивении нанимателя следует считать нетрудоспособных лиц, которые находятся (находились) на полном содержании нанимателя или получают (получали) от него такую регулярную помощь, которая является (являлась) для них одним из основных источников существования. Помимо родственников и нетрудоспособных иждивенцев, членами семьи нанимателя в исключительных случаях могут быть признаны и иные лица. Это, в частности, лица, фактические брачные отношения которых не признаны судом; лица, брак которых признан недействительным; лица, родившиеся вне брака, при отсутствии оснований для признания отцовства.

Пожалуй, наиболее сложно определить правовое положение проживающих в жилом помещении лиц, брак которых признан недействительным. Решая этот вопрос, следует учитывать, по каким основаниям брак признан недействительным; мотивы вступления в брак; на какой площади проживали супруги на момент вступления в брак и на какой проживают в настоящее время; родились ли в браке дети и все другие обстоятельства, которые позволят установить, образовали ли указанные лица семью или нет. Так, если один из супругов

скрыл от другого, что уже находится в зарегистрированном браке, и вступил в новый брак не в целях создания семьи, а ради завладения жилой площадью супруга, находившегося в неведении, то ни о каком приобретении двоеженцем права на площадь обманутого супруга и речи быть не может.

Все лица, которые отнесены в ч. 2 ст. 32 ЖК к членам семьи, приобретают право на площадь наравне с нанимателем при условии, что они проживают совместно с ним. Другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы и тем более иные лица для приобретения права на площадь, помимо совместного с нанимателем проживания, должны вести с ним общее хозяйство.

Если члены семьи нанимателя перестали быть таковыми (семья полностью или частично распалась), но продолжают проживать в занимаемом жилом помещении, они имеют такие же права и обязанности, как наниматель и члены его семьи.

Поднаниматели, временные жильцы и иные лица, не имеющие самостоятельного права пользования жилым помещением. Помимо лиц, имеющих право пользования жилым помещением наравне с нанимателем, членом кооператива или собственником, в качестве сторон в жилищных правоотношениях могут выступать и такие лица, которым самостоятельное право пользования жилым помещением не принадлежит. Их права зависимы и производим от прав тех лиц, которые пользуются жилым помещением самостоятельно, в первую очередь, от прав нанимателя, собственника или члена кооператива. От воли указанных лиц зависит само вселение на жилую площадь тех лиц, которые не приобретают на нее самостоятельного права. Правовое положение поднанимателей, временных жильцов и иных лиц, не обладающих самостоятельным правом пользования жилым помещением, определено в части второй ГК (см. ст. 609 и 613 ГК) и в ЖК (см. ч. 2 ст. 57, ст. 61 ЖК), нормы которого подлежат применению лишь в части, не противоречащей позднее принятым законодательным актам. Обратим внимание на то, что ст. 609 ГК, определяющая правовое положение временных жильцов, в полной мере распространяется на наем жилого помещения.

Основное отличие поднайма от поселения на площади временных жильцов состоит в том, что в поднаем жилое помещение сдается за плату, тогда как временные жильцы пользуются им безвозмездно.

Для вселения на жилую площадь, как поднанимателей, так и временных жильцов требуется согласие всех лиц, которые вместе с

нанимателем постоянно проживают на данной площади. Правда, соблюдение этого условия прямо предусмотрено лишь в отношении поселения временных жильцов, однако путем систематического толкования закона может быть сделан вывод, что оно должно соблюдаться и при сдаче жилой площади в поднаем.

По-разному подходит законодатель и к тому, требуется ли согласие наймодателя при сдаче жилой площади в поднаем и поселении временных жильцов. Для поднайма такое согласие обязательно, в то время как поселение временного жильца производится с предварительным уведомлением наймодателя, причем последний может запретить проживание временных жильцов, если в результате этого норма жилой площади на одного проживающего не будет достигать той нормы, которая установлена законодательством. В соответствии со ст. 42 ЖК речь в данном случае идет о норме жилой площади в размере 16 кв. м на человека. Условия сдачи жилой площади в поднаем формулируются более жестко. Помимо того, что для этого требуется получить согласие наймодателя, договор поднайма может быть заключен лишь при обязательном соблюдении требований законодательства о норме жилой площади на одного человека. Иными словами, если в результате сдачи жилой площади в поднаем на каждого проживающего в жилом помещении, предоставленном внаем, будет приходиться менее 16 кв. м жилой площади, то независимо от того, какова обеспеченность жилой площадью в данный момент, сдача жилой площади в поднаем не допускается (ч.2 ст.58 ЖК). При этом в расчет нужно брать всех проживающих в жилом помещении лиц, независимо от того, имеют ли они самостоятельное право на площадь или нет. Учитываются не все жилые помещения в квартире, а лишь те из них, которые предоставлены нанимателю, желающему сдать эти помещения или часть из них в поднаем.

По-разному определяются срок, на который допускается поселение временных жильцов, и срок договора поднайма. Срок проживания временных жильцов не может превышать шести месяцев, а срок договора поднайма – срока договора найма жилого помещения. При досрочном прекращении договора найма прекращается и договор поднайма. В случае прекращения договора найма (например, вследствие смерти нанимателя) договор поднайма также прекращается, хотя бы к этому моменту срок, на который последний был заключен, еще не истек.

При заключении договора поднайма без указания срока наниматель обязан предупредить поднанимателя о прекращении договора поднайма за три месяца. Что же касается временных жильцов, то они обязаны освободить помещение по истечении срока, на который поселены, а если срок согласован не был, то не позднее семи дней после предъявления к ним соответствующего требования.

На договор найма жилого помещения распространяются предусмотренные ст. 58 ЖК условия, при которых сдача помещения в поднаем не допускается. При этом отказ соседей в коммунальной квартире дать согласие на сдачу жилой площади в поднаем оспариванию ни в судебном, ни в каком другом порядке не подлежит. Что же касается платы за сдачу жилого помещения в поднаем, то она устанавливается теперь по соглашению сторон. В то же время граждане, сдающие жилое помещение в поднаем, должны указывать ее в декларациях о доходах, представляемых в налоговую инспекцию.

Наниматель, который сдает жилое помещение в поднаем или разрешает проживание в нем временных жильцов, представляет их перед наймодателем. Именно поэтому в законе предусмотрено, что ответственным по договору жилищного найма остается наниматель, который отвечает перед наймодателем за действия как поднанимателей, так и временных жильцов. Поселить на жилую площадь лиц, не приобретающих на нее самостоятельного права, может не только наниматель, но также арендатор, член кооператива, не выплативший паевой взнос, собственник и т.д. Поселение указанных лиц может иметь место по самым различным основаниям. Это могут быть случаи поселения опекунов на площадь подопечных (ч. 4 ст. 51 ЖК); передачи ребенка в приемную семью; поселения домработницы и т.д. Во всех указанных случаях поселяемые лица, независимо от того, на какую площадь и по каким основаниям они поселены, не приобретают на нее самостоятельного права и сохраняют право на ту площадь, на которой ранее проживали, либо при наличии предусмотренных законом условий подлежат обеспечению другой площадью. При этом они могут пользоваться предоставляемой площадью как возмездно, так и безвозмездно. Самостоятельное право на площадь они смогут приобрести лишь при наличии предусмотренных законом оснований. Чаще всего это бывает, когда поселяемое лицо становится членом семьи того лица, к которому вселилось.

Содержание жилищных правоотношений. Юридическое содержание жилищного правоотношения образуют права и обязанности

его участников. Раскрыв содержание указанных прав и обязанностей, мы сможем раскрыть содержание самого жилищного правоотношения. Решению этой задачи необходимо предпослать несколько предварительных замечаний. Во-первых, речь пойдет о той стадии развития жилищного правоотношения, на которой жилое помещение управомоченным лицом уже получено. На это следует обратить внимание, поскольку в понятие жилищного правоотношения можно вкладывать и более широкое содержание. Во-вторых, в любом жилищном правоотношении, как и в правоотношении вообще, праву корреспондирует обязанность. Поэтому, раскрывая содержание прав, мы раскрываем тем самым содержание противостоящих им в жилищном правоотношении обязанностей, и наоборот. В-третьих, на данной стадии жилищного правоотношения независимо от оснований его возникновения, равно как и независимо от того, является ли право на удовлетворение потребности в жилье обязательственным или вещным, решающее значение для удовлетворения этой потребности имеют собственные действия управомоченного лица.

Приступим теперь к раскрытию содержания отдельных прав и обязанностей в жилищном правоотношении. Содержание остальных прав и обязанностей либо уже было рассмотрено (например, право на сдачу жилого помещения в поднаем или на поселение в нем временных жильцов) либо подлежит рассмотрению при освещении тех вопросов настоящей главы, к которым они более всего тяготеют.

Право пользования жилыми помещениями. Поскольку жилые помещения независимо от оснований, по которым они получены, обеспечивают удовлетворение потребности граждан в жилье, именно право пользования в содержании жилищного правоотношения доминирует. Если, скажем, гражданину предоставлено место в общежитии, то у него нет ни права владения, ни права распоряжения жилым помещением, но право пользования у него, во всяком случае, есть. Право пользования жилым помещением, как и любое другое право, должно осуществляться в соответствии с его назначением. Однако к осуществлению права пользования предъявляются особые требования, что вызвано факторами социально-экономического, санитарно-эпидемиологического, экологического, нравственного и иного порядка. Решающее значение среди них придается пока тому, что жилые помещения остаются дефицитными, а потому крайне важно использовать их рачительно, по-хозяйски, не допуская того, чтобы они служили целям, противоположным их назначению.

Требования, предъявляемые к использованию жилых помещений, сформулированы в ст. 607, 610, ч.3 ст.611 ГК, ст.24, пп.8,9,10,11 ст.50 ЖК, и других нормативных актах.

Жилые помещения предназначены для проживания граждан. Соответственно этому размещение в жилых домах промышленных производств не допускается. Размещение собственником в принадлежащем ему жилом помещении предприятий, учреждений, организаций допускается только после перевода такого помещения в нежилое. Перевод помещений из жилых в нежилые производится в порядке, определяемом жилищным законодательством. Эти требования распространяются на жилые помещения независимо от того, какому собственнику они принадлежат. В то же время адрес, по которому расположено жилое помещение, может быть использован для обозначения юридического адреса соответствующего предприятия, учреждения, организации в целях открытия банковского счета, постановки на учет в финансовых и налоговых органах, получения корреспонденции и т.д.

Пользуясь жилым помещением, гражданин соприкасается с целым рядом окружающих его лиц. Это и члены его семьи, и соседи по коммунальной квартире, и соседи по дому, наконец, и то лицо, которое предоставило ему жилое помещение. Все эти лица заинтересованы в том, чтобы отношения по использованию жилого помещения носили цивилизованный характер, соответствовали не только предписаниям правовых норм, но также сложившимся нормам морали и правилам общежития, т. е. не выходили за рамки приличий.

От гражданина требуется, прежде всего, чтобы он не нарушал покой других лиц. Конкретизируя это требование, Правила пользования жилыми помещениями устанавливают в виде императивной нормы, что с 23 до 7 часов должна соблюдаться полная тишина.

Является ли пользование жилым помещением только правом или также и обязанностью гражданина, которому помещение предоставлено? Разумеется, такую обязанность на гражданина возложить нельзя. Как говорится, вольному – воля. Однако если гражданин не осуществляет права пользования жилым помещением, то это может повлечь для него неблагоприятные последствия. В частности, ему может быть отказано в продлении договора, если договор был заключен на срок, а при определенных обстоятельствах он может быть лишен права пользования жилым помещением (ст. 74 ЖК).

Обязанности по надлежащему содержанию и ремонту жилого помещения. На лиц, получивших жилое помещение, независимо от оснований его получения, возлагается обязанность но надлежащему содержанию этого помещения. Содержание указанной обязанности раскрыто в ч. 1 ст. 607 ГК; ст. 24 ЖК; в Правилах пользования жилыми помещениями, содержания жилого дома и придомовой территории; в Типовом договоре найма жилого помещения в домах государственного, муниципального и общественного жилищного фонда и во многих других правовых актах.

Следует при этом подчеркнуть, что содержание обязанности по надлежащему содержанию жилого помещения не замыкается в границах этого помещения, а распространяется также на дом и придомовую территорию. Если, скажем, гражданин поддерживает идеальный порядок в своей квартире и в то же время выбрасывает мусор на лестничные площадки, портит кабины лифта и зеленые насаждения вокруг дома, выгуливает в неположенном месте собак и т.д., то он нарушает возложенную на него обязанность по соблюдению правил содержания жилого дома и придомовой территории и может быть привлечен за это к установленной законом ответственности.

Еще более широко формулируются обязанности по обеспечению сохранности жилого фонда, которые возлагаются на его собственника (например, ч.1 и 2 ст. 610 ГК; раздел IV ЖК; Правила пользования жилыми помещениями; Типовой договор найма жилого помещения).

Обязанности по надлежащему содержанию жилищного фонда и обеспечению его сохранности тесно переплетаются с переоборудованием жилого дома, переустройством, реконструкцией и ремонтом жилого помещения (ч.1 и 2 ст. 607, ст. 610 ГК; раздел IV ЖК; Правила пользования жилыми помещениями; Типовой договор найма жилого помещения).

Переоборудование жилого дома, в котором находится сданное внаем жилое помещение, если такое переоборудование существенно изменяет условия пользования жилым помещением, без согласия нанимателя не допускается. С другой стороны, и наниматель не вправе производить переустройство и реконструкцию жилого помещения без согласия наймодателя. Забегая вперед, отметим, что возникающие на этой почве споры могут разрешаться судом. Нередко споры, связанные с переоборудованием, переустройством и реконструкцией жилых помещений, возникают между гражданами, проживающими в одном доме. Например, гражданин, располагающий крупными денежными

средствами, скупает в доме целый этаж и желает соорудить в одном из помещений плавательный бассейн или установить такое сантехническое оборудование, на которое междуэтажные перекрытия дома не рассчитаны. Против этого возражают жильцы нижерасположенных этажей, не без оснований опасаясь быть затопленными водой или погребенными под рухнувшими перекрытиями (а такие прецеденты, к сожалению, есть). Совершенно очевидно, что подобное переоборудование, как правило, вообще недопустимо (даже потому, что влечет изменение целевого назначения жилого помещения), а если в принципе и допустимы, то лишь при строжайшем соблюдении всех строительных, сантехнических, противопожарных и иных правил при условии получения разрешения компетентных органов. Споры, которые в этой связи возникают, также могут разрешаться судом при условии представления заинтересованной стороной необходимой документации (в частности, утвержденного проекта перепланировки), с назначением в спорных случаях экспертизы, привлечением к участию в деле представителей компетентных органов и отнесением всех расходов на сторону, требующую перепланировки и реконструкции находящихся в доме помещений.

На наймодателя возлагается обязанность осуществлять надлежащую эксплуатацию жилого дома, обеспечивать проведение ремонта общего имущества многоквартирного дома и находящихся в жилом помещении устройств для оказания коммунальных услуг. Что же касается обязанностей по ремонту сданного внаем жилого помещения, то они распределяются между нанимателем и наймодателем следующим образом: текущий ремонт является обязанностью нанимателя, а капитальный ремонт – обязанностью наймодателя. Оба эти правила, которые распространяются как на коммерческий, так и на социальный наем, являются диспозитивными, поскольку сопровождаются оговоркой: если иное не установлено договором найма жилого помещения. В Правилах пользования жилыми помещениями и в Типовом договоре найма жилого помещения предусмотрено, какие виды работ относятся к текущему ремонту, а какие к капитальному ремонту. При этом различаются текущий ремонт жилого дома и внутриквартирный текущий ремонт жилых помещений. Все работы по текущему и капитальному ремонту жилого дома выполняются за счет наймодателя. Внутриквартирный текущий ремонт производится за счет наймодателя только в случаях, когда такой ремонт связан с устранением неисправностей отдельных конструктивных элементов жилого дома либо

оборудования в нем, либо – с производством капитального ремонта. Но если повреждения жилого помещения, санитарно-технического и иного оборудования произошли по вине нанимателя либо других совместно проживающих с ним лиц, то они устраняются нанимателем за свой счет или наймодателем, но опять-таки за счет нанимателя.

По договору найма жилого помещения наниматель и члены его семьи несут перед наймодателем солидарную ответственность за нарушение условий договора найма, в том числе и за нарушение обязанностей по ремонту жилого помещения, устранению повреждений помещения или оборудования и т.д. Если же помещение сдано по договору найма в коммунальном жилищном фонде целевого назначения, то за действия граждан, постоянно проживающих в этом помещении совместно с нанимателем, нарушающих условия договора найма, ответственность перед наймодателем несет только наниматель. Указанные граждане несут перед наймодателем солидарную ответственность лишь тогда, когда заключили соответствующий договор с нанимателем, известив об этом наймодателя.

Если граждане проживают в жилом помещении, сданном внаем, не постоянно, а временно (например, в качестве временных жильцов или поднанимателей), то наниматель тем более отвечает за их действия перед наймодателем.

Право на обмен жилого помещения. В прошлые годы жилые помещения чаще всего обменивали наниматели, проживающие в домах государственного и общественного жилищного фонда. В связи с расширением кооперативного жилищного строительства к обмену все активнее стали подключаться члены жилищно-строительных и жилищных кооперативов, а также члены их семей. Что же касается жилых домов и квартир, принадлежащих гражданам на праве собственности, то они втягивались в обменные операции сравнительно редко. Сам собственник обменять свое помещение на жилую площадь, предоставленную нанимателю по ордеру, не мог, а для обмена указанного помещения другими проживающими в нем лицами необходимо получить согласие собственника, что достаточно проблематично. Положение коренным образом изменилось в связи с массовой приватизацией жилья и признанием за гражданами, полностью выкупившими кооперативную квартиру, права собственности на нее. Ныне предметом обменных сделок могут быть жилые помещения, полученные гражданами по самым различным основаниям, в первую очередь по договору жилищного найма, и приобретенные в собственность. Если

же гражданин обменивает жилое помещение, принадлежащее ему на праве собственности, на жилое помещение, которое также находится в собственности другой, участвующей в обмене стороны, причем в результате обмена жилых помещений они остаются в собственности обменявших их сторон, то, налицо, договор мены, урегулированный гл. 30 ГК. Этот договор относится к числу других обязательств по реализации имущества в собственность.

Основные положения об обмене сосредоточены в ЖК (см. ст. 26–31,71,72,73,106107,108,).

Обмен жилыми помещениями, как правило, влечет прекращение одних правоотношений и возникновение других. Так, если собственник обменивает жилое помещение с нанимателем, то в результате обмена стороны, участвующие в обмене, заступают в соответствующих правоотношениях на место друг друга. Прежний собственник становится нанимателем в жилищном правоотношении, а наниматель – собственником в правоотношении собственности. В данном случае обмен выступает как способ прекращения одних и возникновения других правоотношений. Но так бывает не всегда. При так называемом родственном обмене для сторон, которые переезжают в другое жилое помещение, одни жилищные правоотношения действительно прекращаются и возникают новые. Для тех же членов семьи, которые остаются проживать в прежнем жилом помещении, но принимают другого члена семьи, взамен выбывшего в порядке обмена, происходит не прекращение, а изменение жилищного правоотношения. Именно поэтому общие положения об обмене рассматриваются в главе 7 ЖК, посвященной пользованию жилыми помещениями в домах муниципального, ведомственного жилищного фонда и коммунального жилищного фонда целевого назначения. Их нельзя полностью подвести ни под случаи изменения, ни под случаи прекращения жилищных правоотношений. С другой стороны, если обмен, по общему правилу, совершается по воле участвующих в нем лиц, будь то наниматели, собственники или иные лица, то возможен и так называемый принудительный обмен, который производится вопреки воле участников обмена. В этих случаях принудительный обмен выступает как один из способов охраны жилищных правоотношений и рассматривается в ряду других указанных способов.

Согласие наймодателя требуется и при обмене жилых помещений в домах предприятий, учреждений, организаций (так называемых ведомственных домах). В то же время, отказ наймодателя дать согла-

сие на обмен, как при договоре найма жилого помещения в коммунальном жилищном фонде целевого назначения, так и при найме ведомственной жилой площади (при этом в последнем случае не имеет значения и только лишь подлежит обжалованию в судебном порядке. При найме жилого помещения в коммунальном жилищном фонде целевого назначения, если речь не идет о ведомственной площади, согласия наймодателя на обмен не требуется. Согласие наймодателя необходимо для обмена сдаваемой внаем жилой площади, которая находится в частной собственности граждан и юридических лиц. Но если отказ дать такое согласие собственника-гражданина ни в каком порядке (в том числе и судебном) оспариванию не подлежит, то отказ собственника – юридического лица может быть оспорен в судебном порядке.

Для обмена членом кооператива квартиры, которая еще не выкуплена, требуется согласие кооператива. Отказ дать такое согласие может быть оспорен в судебном порядке.

Далее, для обмена жилых помещений нанимателями а также членами кооперативов, еще не ставшими собственниками, требуется согласие совместно проживающих с ними членов их семьи. Если члены семьи являются недееспособными, частично или ограниченно дееспособными, для производства обмена необходимо получить разрешение органов опеки и попечительства.

В законе прямо не предусмотрено, что для обмена жилых помещений, принадлежащих гражданам на праве собственности, требуется согласие совместно проживающих с ними членов их семьи.

Если в приватизированном жилом помещении проживают несовершеннолетние, имеющие право пользования указанным помещением, то для совершения сделок с ним, независимо от того, являются ли несовершеннолетние собственниками, участниками общей собственности или членами семьи собственников, в том числе и бывшими, требуется предварительное разрешение органов опеки и попечительства. Такое разрешение требуется и тогда, когда несовершеннолетние в указанном помещении не проживают, но на момент приватизации имели на него равные с собственником права. Эти правила, призванные оградить жилищные права несовершеннолетних, полностью распространяются и на случаи, когда собственники (сособственники) желают произвести обмен приватизированного жилого помещения.

С другой стороны, правила ст. 102 ЖК надлежит применять с учетом того, что член кооператива становится собственником выкуп-

ленной им квартиры. Если за членом семьи такого собственника признано право на часть паенакопления, то на такую квартиру может быть распространен режим общей собственности: долевой или совместной со всеми вытекающими из этого последствиями. Что же касается разрешения на обмен кооперативной квартиры районного или городского Хокимията, то оно утратило былое значение, поскольку отказ дать такое разрешение согласно п. 1 ст. 10 ГК можно обжаловать в суд.

Отказ членов семьи дать согласие на обмен, если такое согласие требуется, также можно оспорить в судебном порядке (см., например, ст. 107 ЖК).

В законе предусмотрены условия, при которых обмен жилого помещения не допускается (ст.109 ЖК), а также основания признания обмена недействительным (ст.114 ЖК). Обмен, будучи сделкой, может быть признан недействительным по основаниям, предусмотренным как жилищным, так и гражданским законодательством. При этом стороны, совершившие такой обмен, подлежат переселению в ранее занимаемые помещения. Если обмен признан недействительным вследствие неправомерных действий одной из сторон, виновная сторона должна возместить другой стороне убытки.

Обмен принадлежит к числу сделок, подлежащих оформлению в установленном законом порядке. Раньше, когда помещения обменивали главным образом наниматели, проживающие в домах государственного или общественного жилищного фонда, либо члены кооператива, которые и после выкупа квартиры не становились ее собственниками, обмен оформлялся путем выдачи участникам обмена так называемых обменных ордеров. С момента выдачи ордеров вступало в силу и соглашение об обмене (ст. 112 ЖК). Ныне обмен все чаще происходите участием собственников жилых помещений. В указанных случаях обменный ордер выдается лишь тому лицу, которое в результате обмена поселяется в жилое помещение, сдаваемое в найм жилого помещения. Остальные участники обмена должны переоформить на себя документы, которые служат в данном случае основанием для приобретения права на помещение, полученное в порядке обмена (в частности, переоформить на себя свидетельство о праве собственности на недвижимость). Отказ в выдаче ордера, когда обмен оформляется путем выдачи ордера (ордеров), может быть обжалован в судебном порядке.

Права и обязанности при предоставлении другого жилого помещения. До приобретения Республикой Узбекистан независимости в жилищных правоотношениях преобладал уравнительный принцип. Считалось, что для удовлетворения потребности семьи в жилье вполне достаточно одного жилого помещения. Поэтому в тех случаях, когда гражданину и членам его семьи в порядке улучшения жилищных условий предоставлялось другое жилое помещение, это обставлялось множеством формальностей. В их числе немаловажное значение придавалось получению от граждан всякого рода обязательств по освобождению прежней жилой площади, переезду на меньшую и т.д. Нельзя сказать, чтобы эта практика была лишена какого-либо юридического и нравственного основания, поскольку гражданам главным образом предоставлялось жилье, возведенное или реконструированное за счет централизованных капитальных вложений. В этих условиях государство должно было взять распределение жилья под жесткий контроль, с тем чтобы соблюсти принцип социальной справедливости и по возможности избежать положения, при котором у одних было бы густо, а у других – пусто.

За годы её независимости, как уже отмечалось, взят курс на то, чтобы в жилищной сфере преобладала частная собственность на жилье. Если гражданин приобрел жилое помещение в частную собственность (путем покупки, постройки или по иным законным основаниям), то ни от него, ни от членов его семьи нельзя требовать, чтобы они освободили жилое помещение, ранее предоставленное внаем (в том числе и по договору найма жилого помещения в коммунальном жилищном фонде). Сказанное, однако, не означает, что проблема снята с повестки дня. Если, гражданин, занимающий площадь по договору найма жилого помещения, состоит на учете нуждающихся в улучшении жилищных условий, то жилищные органы должны вести строгий учет лиц, состоящих на учете, определить условия предоставления им жилой площади, судьбу площади, которую очередник занимает в данный момент, с тем чтобы иметь возможность предоставить ее в случае освобождения другой семье, испытывающей столь же острую или еще более острую нужду в жилье. В этих условиях получение от граждан соответствующих обязательств не лишено смысла.

Обязательства имеют юридическую силу, если они облечены в надлежащую форму и если в них четко определены обязанности сторон (в частности, предусмотрено, кто из членов семьи переедет на новую площадь, а кто останется на прежней площади или займет

меньшую, которая будет ему предоставлена). Чаще всего граждане к моменту получения новой площади "забывают" о принятых обязательствах и всеми правдами и неправдами стремятся как получить новую площадь, так и закрепиться на старой. Иногда эти притязания не лишены оснований (скажем, семья к моменту получения новой площади разрослась вследствие вступления в брак и рождения детей). Но нередко они неосновательны.

Судебная практика выработала следующий подход к разрешению таких дел. Во-первых, необходимо ознакомиться с содержанием полученных от граждан обязательств; во-вторых, установить круг лиц, из расчета которых предоставляется другая площадь; в-третьих, установить, какие изменения произошли в составе семьи и чем они вызваны; действительно ли лица, проживающие на данной площади, составляют семью или оказались на площади лишь для того, чтобы заполучить большую площадь и сохранить старую.

В исключительных случаях допускается понуждение граждан к выполнению принятых обязательств и тогда, когда они не были облечены в надлежащую форму. Это возможно лишь тогда, когда новая площадь предоставлялась и на тех членов семьи, которые отказываются ныне от переезда, причем установлено, что эти члены семьи, будучи осведомленными об условиях предоставления новой площади, по существу были с ними согласны, а сейчас мотивируют отказ тем, что с них не взяли письменное обязательство.

Как быть, если члены семьи "артачатся" и на новую площадь не желают переезжать, рассчитывая на то, что, в конечном счете, "выбьют" и то и другое? Весьма действенным средством в этих случаях является предъявление иска о признании недействительным ордера на жилое помещение, предоставленное в порядке улучшения жилищных условий, и о вселении всех членов семьи на прежнюю площадь.

Основания прекращения жилищных правоотношений. Хотя жилищные правоотношения и носят длящийся характер, рано или поздно наступают обстоятельства, с которыми закон связывает их прекращение. Указанные обстоятельства именуются юридическими фактами и в соответствии с общепринятой классификацией подразделяются на события и действия.

Если в данной местности произошло землетрясение, в результате чего рухнул жилой дом, то хотя бы его обитатели и уцелели, действие жилищного правоотношения прекратилось, поскольку помещений, в которых люди жили, больше нет. Прекращение жилищного

правоотношения имеет место и тогда, когда человек, который этим помещением пользовался, умирает. В приведенных примерах прекращение жилищного правоотношения связано с наступлением юридического события, т.е. обстоятельства, не зависящего от воли людей (стихийного явления или смерти). Иногда, как это ни прискорбно, имеет место и то и другое. Так было, в частности, при землетрясениях в г. Ташкенте (1966г.), в пгт. Газли Бухарской области (1984г.). Прекращение жилищного правоотношения может быть обусловлено истечением срока, если правоотношение носит срочный характер (например, при краткосрочном найме), непригодностью помещения для проживания, выкупом кооперативной квартиры и другими обстоятельствами. В указанных случаях речь идет либо о событиях, либо о таких обстоятельствах, с которыми сам закон связывает прекращение жилищного правоотношения. Так, выкуп кооперативной квартиры влечет прекращение жилищного правоотношения и возникновение правоотношения собственности , т.е. в силу закона, независимо от того, как относится к этому сам член кооператива. Гораздо чаще прекращение жилищного правоотношения обусловлено действиями либо его участников, либо третьих лиц, либо, наконец, актами соответствующих органов государственной власти или органов местного самоуправления, в том числе органов суда и прокуратуры, причем нередко имеет место их сочетание.

Действия участников жилищного правоотношения либо третьих лиц, которые влекут его прекращение, могут быть как правомерными, так и неправомерными. Жилищное правоотношение может быть прекращено по взаимному соглашению его участников. В случаях, предусмотренных законом, жилищное правоотношение может быть прекращено по соглашению сторон (см., например, п. 1 ст. 615 ГК, ч. 1 ст. 93 ЖК). Прекращение жилищного правоотношения может иметь место и в результате действий третьих лиц. Так, гражданин был неосновательно привлечен к уголовной ответственности, впоследствии реабилитирован. Во время его отсутствия в принадлежащий ему дом по распоряжению органов исполнительной власти поселили других лиц. По возвращении собственник требует освобождения дома от посторонних лиц.

Действия, которые влекут прекращение жилищного правоотношения, могут быть как правомерными, так и неправомерными. Например, собственник поджигает свой дом с целью получить страховое возмещение, а заодно и избавиться от неугодного нанимателя.

Или преступник убивает проживающих в квартире граждан, чтобы завладеть их имуществом.

Чаще всего действий участников жилищного правоотношения и третьих лиц еще недостаточно для его прекращения. Помимо этого необходимы акты соответствующих органов государственной власти или органов местного самоуправления. Так, для прекращения жилищного правоотношения вследствие того, что гражданин систематически нарушает права и интересы соседей, создавая условия, невозможные для совместного проживания, необходимо решение суда о расторжении договора жилищного найма, вынесенное по иску заинтересованного лица. Властные акты соответствующих органов как основания прекращения жилищных правоотношений могут сочетаться не только с действиями их участников или других лиц, но также и с иными юридическими фактами. Так, аварийное состояние дома, подтвержденное актом межведомственной комиссии, служит основанием для обращения в прокуратуру за дачей санкции на административное выселение проживающих в доме лиц.

Нередки случаи, когда для прекращения жилищного правоотношения необходимо наличие не одного, а нескольких властных актов. Прекращение жилищного правоотношения может как сопровождаться, так и не сопровождаться выселением граждан. Ясно, например, что если прекращение жилищного правоотношения произошло вследствие смерти гражданина, то выселять некого. Выселение не происходит и тогда, когда жилое помещение приватизировано. Как уже указывалось, в данном случае вместо жилищного правоотношения возникает правоотношение собственности, хотя жилищные правоотношения с иным субъектным составом и иные по содержанию могут сохраниться. В частности, это имеет место тогда, когда не все члены семьи, давшие согласие на приватизацию жилого помещения, сами становятся ее участниками, или тогда, когда в жилом помещении проживают и другие лица. Однако во всех указанных случаях приватизация сама по себе не влечет выселения из жилого помещения проживающих в нем лиц. Если, скажем, на момент приватизации в жилом помещении проживает поднаниматель, то он сохраняет право пользования жилым помещением на прежних условиях на срок, который предусмотрен договором поднайма, хотя и перестает быть поднанимателем.

Но, конечно, наибольшую сложность представляют те случаи, когда прекращение жилищных правоотношений связано с выселением проживающих в жилом помещении лиц.

Выселение. Выселение, по каким бы основаниям и в каком бы порядке оно ни производилось, во всех случаях относится к принудительным мерам государственно-правового воздействия. Выселение из занимаемого жилого помещения в доме государственного, муниципального или общественного жилищного фонда допускается лишь по основаниям, установленным законом (см. ст. 70 ЖК). Выселение производится либо по решению суда (судебное выселение) либо с санкции прокурора (административное выселение). В то же время выселение далеко не всегда можно квалифицировать как санкцию и тем более как меру правовой ответственности. Если дом, в котором проживает гражданин, подлежит сносу, но гражданин не освобождает его, считая, что предоставляемое ему другое помещение не является благоустроенным, возникший спор подлежит разрешению в судебном порядке. В случае удовлетворения иска о выселении гражданина нельзя говорить о применении к нему ни санкции, ни тем более меры ответственности. Нельзя говорить о применении к гражданину санкции и при выселении его в административном порядке из аварийного дома, хотя выселение и производится с санкции, т.е. с разрешения прокурора. Меры ответственности не применяются к гражданину и тогда, когда он подлежит выселению в административном порядке из самоуправно занятого жилого помещения. В данном случае прав на помещение гражданина не лишают, поскольку в результате самоуправного занятия помещения он никаких прав на него не приобрел. А вот если гражданин выселяется по решению суда за порчу или разрушение жилого помещения или за невозможностью совместного проживания, то к нему применяются меры гражданско-правовой ответственности.

Если состоялось решение суда о выселении гражданина или дана санкция прокурора на административное выселение, то при освобождении помещения речь должна идти именно о выселении гражданина, хотя бы он и подчинился решению суда или санкции прокурора и для освобождения помещения не пришлось прибегать к содействию судебного исполнителя и органов милиции. Следуя системе, принятой в жилищном законодательстве, судебное выселение подразделяется на выселение с предоставлением гражданам другого благоустроенного жилого помещения; выселение с предоставлением граж-

данам другого жилого помещения; выселение без предоставления гражданам другого жилого помещения.

Но есть и такие случаи, которые не могут быть безоговорочно отнесены ни к одному из указанных видов судебного выселения. Так, п. 4 ст. 615 ГК предусматривает, что договор жилищного найма может быть расторгнут в судебном порядке по требованию любой из сторон в договоре, если помещение перестает быть пригодным для постоянного проживания. Подлежит ли в указанных случаях выселяемый из помещения наниматель обеспечению другим жильем? Однозначно на этот вопрос ответить нельзя. Если речь идет о нанимателе, занимающем жилое помещение в доме государственного, муниципального, ведомственного жилищного фонда или коммунального жилищного фонда целевого назначения, то подлежит, причем благоустроенным жильем. В данном случае не имеет значения, было ли предоставлено ставшее непригодным для постоянного проживания жилое помещение в наем. А вот если непригодным стало помещение, сданное внаем в доме, принадлежащем гражданину на праве собственности, то на собственника, по общему правилу, нельзя возложить обязанность обеспечить выселяемого нанимателя другим жильем.

Судебное выселение с предоставлением гражданам другого благоустроенного жилого помещения. Основания выселения, требования, коим должно удовлетворять предоставляемое выселяемым другое благоустроенное жилое помещение, порядок и условия расчетов, связанных со сносом домов, иные способы обеспечения прав и интересов граждан при сносе домов или изменении их целевого назначения определены в ст. 70-74, 80,85 ЖК.

Граждане выселяются в судебном порядке из домов государственного, муниципального, ведомственного жилищного фонда и коммунального жилищного фонда целевого назначения с предоставлением другого благоустроенного жилого помещения, если дом, в котором находится жилое помещение, подлежит сносу или переоборудованию в нежилой.

Если дом подлежит сносу в связи с отводом земельного участка для государственных или общественных нужд, либо дом подлежит переоборудованию в нежилой, другое благоустроенное жилое помещение предоставляется выселяемым гражданам предприятием, учреждением, организацией, которым отводится земельный участок, либо предназначается подлежащий переоборудованию дом (жилое помещение). В иных случаях сноса дома, т.е. когда снос не связан с отво-

дом земельного участка для государственных или общественных нужд, другое благоустроенное жилое помещение предоставляется гражданам предприятием, учреждением, организацией, которым принадлежит дом, либо исполнительным органом местного самоуправления. Если же сносу в связи с изъятием земельного участка для государственных или общественных нужд подлежит жилой дом, находящийся в собственности гражданина, то как самому собственнику, так и членам его семьи, а также другим постоянно проживающим в доме гражданам предоставляются по установленным нормам квартиры в домах государственного, муниципального, ведомственного жилищного фонда и коммунального жилищного фонда целевого назначения. Кроме того, собственникам домов по их выбору либо выплачивается стоимость сносимых домов, либо предоставляется право по своему усмотрению использовать материалы от разборки домов. Гражданам выплачивается также стоимость плодово-ягодных насаждений и посевов. По желанию граждан принадлежащие им дома, которые подлежат сносу, могут быть перенесены и восстановлены на новом месте. Возможно также сооружение для граждан новых жилых домов. В этих случаях стоимость сносимых домов возмещению не подлежит.

Выселение с предоставлением другого благоустроенного жилого помещения предусмотрено не только при сносе и переоборудовании жилых домов, но и при выселении из жилых помещений в военных городках военнослужащих, уволенных в запас или в отставку, а также других лиц, утративших связь с Вооруженными Силами (например, прекративших трудовые отношения с воинской частью вольнонаемных).

Предоставляемое помещение должно находиться в черте города (населенного пункта), в доме капитального типа, быть благоустроенным применительно к условиям данного населенного пункта и отвечать всем санитарным и техническим требованиям.

При выселении с предоставлением другого благоустроенного жилого помещения необходимо иметь в виду, что отсутствие коммунальных удобств и неблагоустроенность того жилого помещения, из которого производится выселение, не является основанием для предоставления жилого помещения, не соответствующего требованиям ч.4 ст. 71 ЖК.

По размеру помещение должно состоять из числа комнат не менее того, из которого производится выселение. Если гражданин зани-

мал отдельную квартиру, то ему также должна быть предоставлена отдельная квартира. При наличии в помещении, из которого производится выселение, излишков жилой площади другое помещение предоставляется из расчета 16 кв. м на одного человека. Право на дополнительную площадь учитывается, если в прежнем помещении гражданин, имеющий это право, мог его фактически осуществлять. Если же в прежнем помещении граждане, проживающие с правом на площадь, не были обеспечены жилой площадью по норме, из расчета которой жилье предоставляется лицам, состоящим на учете, то они во всяком случае должны получить жилье не менее, чем по этой норме. Если сносу или переоборудованию подлежит жилой дом, в котором все или часть квартир приватизированы, то гражданам в другом доме предоставляются в собственность равноценные квартиры, причем правило о том, что при наличии излишков жилая площадь предоставляется в пределах норм, здесь неприменимо. Все споры, возникающие при выселении с предоставлением другого благоустроенного жилого помещения, подлежат разрешению в судебном порядке.

Глава 36. ДОГОВОР БЕЗВОЗМЕЗДНОГО ПОЛЬЗОВАНИЯ

Цель главы: *Раскрытие содержания и существенных условий договора с учетом применения к нему норм отраслевого законодательства*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие и правовые признаки договора безвозмездного пользования. Стороны по договору безвозмездного пользования, и их правовое положение. Досрочное расторжение договора безвозмездного пользования. Отказ от договора безвозмездного пользования. Прекращение договора безвозмездного пользования имуществом.*

Понятие, правовые признаки и предмет договора безвозмездного пользования. По договору безвозмездного пользования (договору ссуды) одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а последняя обязуется вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком она ее получила, с учетом нормального износа, или в состоянии, обусловленном договором (статья 617 ГК).

Предмет договора похож на договор имущественной аренды, ввиду того что второй стороне передается вещь во временное пользование. Вместе с тем он отличается от него передачей вещи в безвозмездное пользование.

Для договора безвозмездного пользования характерны следующие **правовые признаки:**

во-первых, если юридическое лицо обязуется передать определенное имущество в безвозмездное пользование, то договор рассматривается как консенсуальный договор, независимо от того получатель, является юридическим или физическим лицом;

во-вторых, договор является безвозмездным;

в-третьих, договор безвозмездного пользования является односторонним договором.

Ещё один из специфических признаков договора является то, что по договору безвозмездного пользования пользователю переходят только два имущественных права: право пользования и право владения имуществом.

Если какой либо гражданин обещал передать вещь в безвозмездное пользование, то его обещание не имеет юридической силы, и оно не обязывает передать вещь в безвозмездное пользование.

Однако если ссудополучатель не получит вещь, которая должна быть предоставлена в порядке статьи 620 ГК (то есть по вине ссудодателя), он вправе потребовать расторжения договора безвозмездного пользования и возмещения понесенных им реальных убытков.

Договор безвозмездного пользования применяется между различными субъектами гражданского права. Данный договор между гражданами возникает в порядке оказания друг другу различного рода бытовых услуг.

Так как договор заключается безвозмездно, имеются специфические особенности определения прав и обязанностей сторон.

Договор безвозмездного пользования не определяет никаких интересов в отношении лица, сдающего имущество ссудодателя, а заключается, определяя конкретные интересы получателя имущества. Хотя договор безвозмездного пользования не является хозяйственным договором, данный договор в некоторых отношениях имеет определенное значение.

В частности, данный договор является бытовым договором между гражданами по оказанию услуг друг другу. Иногда такой договор может заключаться между организациями, например, при передаче государственными предприятиями друг другу во временное безвозмездное пользование неиспользуемого оборудования.

Как мы отметили выше, безвозмездное пользование похоже на имущественную аренду, по отношению к нему применяется ряд правил об имущественной аренде (часть 2 статьи 617 ГК). В частности, правила об объектах, сроках договора, использовании имущества в соответствии с его назначением, досрочном прекращении договора, продолжении истользования имущества после окончания срока договора, улучшении имущества.

Предметом договора могут быть неупотребляемые вещи, то есть земельные участки, участки и другие отдельные природные объекты, на которых размещены подземные богатства, предприятия как имущественный комплекс, здания, сооружения, оборудования, транспортные средства и т.п.

Стороны по договору ссуды, их права и обязанности. Хотя договор ссуды не является одним из основных хозяйственных договоров, он играет важную роль в некоторых сферах, например, бытовой, просветительской, а также общественной, между соседями в махалле. Это значение договора ссуды повышает стимул сторон для участия в нем. В договоре ссуды в качестве субъектов договорных

отношений могут участвовать только две стороны. В соответствии со статьей 618 ГК Республики Узбекистан по договору ссуды в качестве сторон могут участвовать ссудополучатель и ссудодатель.

Имущество может передавать любое лицо, у которого есть определенное имущество на основании права собственности. Согласно статье 618 ГК, право передачи вещи в безвозмездное пользование принадлежит ее собственнику и иным лицам, управомоченным на то законом или собственником. Вместе с тем, коммерческая организация не вправе передавать вещи в безвозмездное пользование лицу, являющемуся ее учредителем, участником (акционером), руководителем, членом ее органов управления или контроля (часть 2 статьи 618 ГК). Договор ссуды заключается не в интересах ссудодателя, этот договор в отличие от договора аренды не отвечает каким-либо интересам собственника и у собственника нет права извлекать какую-либо выгоду из этого договора, в нем имеются лишь его обязанности в интересах ссудополучателя. Согласно статье 619 ГК, ссудодатель обязан предоставить вещь в безвозмездное пользование со всеми ее принадлежностями и относящимися к ней документами. Данная обязанность является основной обязанностью ссудодателя, которая удовлетворяет интересы ссудополучателя. Так как если ссудополучателю не передадут необходимую вещь, или передадут, а она не будет соответствующего качества, то ссудодатель несет ответственность в порядке, установленном в статьях 620,621 ГК. То есть, если ссудодатель не предоставит вещь ссудополучателю, последний вправе потребовать расторжения договора безвозмездного пользования и возмещения понесенного им реального ущерба (статья 620 ГК).

В соответствии со статей 621 ГК, ссудодатель отвечает за недостатки вещи, которые он умышленно или по грубой неосторожности не оговорил при заключении договора безвозмездного пользования. Ссудодатель при передаче вещи должен оговорить, при необходимости указать в договоре, его недостатки. Если ссудодатель передал вещь без оговорки, его действия определяются как умышленные, или совершенные по неосторожности, исходя из степени его вины в реальном нанесении ущерба.

В этих случаях ссудополучатель вправе потребовать от ссудодателя:

- безвозмездного устранения недостатков вещи;
- возмещения расходов на устранение недостатков вещи;

- досрочного расторжения договора безвозмездного пользования и возмещения реального ущерба.

Ссудодатель в результате передачи вещи с недостатками причиняет большой ущерб интересам ссудополучателя. В частности, получив вещь с недостатками, он может не получить прибыль. В результате отказа от договоров, заключенных в различных сферах с другими лицами, возместить им ущерб, нести большой моральный и материальный вред в результате расходов, связанных с обращением в суд, хозяйственный суд по защите своих прав по спору, относящемуся к договору. В этом случае под реальным ущербом понимаются все расходы ссудополучателя, кроме упущенной выгоды, и он вправе требовать от ссудодателя полного возмещения этого ущерба, возбудить иск в суде, хозяйственном суде.

Как известно, реальный и консенсуальный характер договора определяется правами и обязанностями сторон. Вышеназванные права и обязанности возникают в договорах консенсуального характера. При этом обязанности в основном касаются ссудодателя, невыполнение которых является причиной возникновения у ссудополучателя определенных прав.

При передаче вещи в ссуду встречается такое обстоятельство, которое связано с правами третьих лиц по отношению к передаваемой в ссуду вещи.

К третьим лицам относятся наследники, если вещь сдана под залог – кредиторы, другие лица, использующие часть имущества по праву сервитута и т.п. Согласно требованиям гражданского законодательства, передача вещи (имущества) в безвозмездное пользование не влияет на права третьих лиц по отношению к ней. При передаче вещи (имущества) в безвозмездное пользование ссудодатель должен ее передать ссудополучателю, оговорив права третьих лиц. Если ссудодатель не сделает этого и во время пользования вещью (имуществом) выяснится наличие таких прав по отношению к ней, что отрицательно воздействует на выполнение договора, то в этом случае ссудодатель несет ответственность. При этом ссудополучатель может досрочно расторгнуть договор и потребовать возмещения нанесенного реального ущерба. Вышеназванное обстоятельство в основном предусматривает защиту прав и законных интересов ссудополучателя.

Однако безвозмездное заключение договора не означает одностороннее определение обязательств. Ссудополучатель также имеет ряд обязанностей по содержанию имущества.

В частности, согласно содержанию статьи 623 ГК, ссудополучатель обязан содержать вещь, полученную в безвозмездное пользование, в исправном состоянии. Если иное не предусмотрено договором, ссудополучатель обязан производить текущий и капитальный ремонт вещи и нести все расходы по ее содержанию. Это норма играет большую роль в защите прав собственника и исключает односторонний характер договора. Передача вещи в безвозмездное пользование не приводит к осуществлению всех действий по отношению к нему. Ссудополучатель обязан использовать вещь в соответствии с определенными в договоре условиями, если в договоре эти условии не определены, - в соответствии назначением вещи. Это обстоятельство определено частью 2 статьи 617 ГК, отсылочной норме статьи 545 ГК, согласно которым, если после письменного предупреждения ссудодателя, ссудополучатель пользуется имуществом не в соответствии с условиями договора или назначением имущества, ссудодатель вправе потребовать досрочного расторжения договора и возмещения убытков. При определении объема нанесенного ущерба важное значение имеет учет стоимости, значения имущества, переданного в пользование, размер нанесенного ущерба, расходов ссудодателя по спору, умышленная или неосторожная форма вины. Ещё одна обязанность ссудополучателя заключается в том, что он несет риск случайной гибели или случайной порчи вещи. В соответствии со статьей 624 ГК, эта обязанность возлагается на ссудополучателя в следующих случаях:

1. Если риск возник или осуществлен в результате использования вещи не в соответствии с договором или назначением вещи.

2. Если вышеназванное обстоятельство возникло при передаче вещи третьему лицу без согласия ссудодателя.

3. Если ссудополучатель мог предотвратить гибель или порчу, пожертвовав своей вещью.

Правила, указанные в части первой данной статьи направлены на предотвращение бесхозности имущества. Так как договор является безвозмездным независимо от того, как ссудополучатель использует вещь, в любом случае ввиду того, что была возможность получения прибыли, риск использования ссудополучателем вещи в разрез интересам ссудодателя реален и часто встречается на практике. В этом смысле, вышеприведенная норма направлена на предотвращение таких случаев.

Вторая норма направлена на защиту права ссудодателя распоряжаться вещью в качестве владельца. В соответствии со статьей 164 ГК, частью 2 статьи 1 Закона «О собственности в Республике Узбеки-

стан» собственник владеет, пользуется и распоряжается принадлежащим ему имуществом по своему усмотрению. В части 3 статьи 1 данного Закона закреплено, что собственник только сам вправе передать другим лицам право владения, пользования и распоряжения имуществом. Если ссудополучатель выполнит вышеназванные действия, то есть передаст третьему лицу вещь без согласия собственника (ссудодателя), тогда будет нарушено вышеназванное исключительное право собственника. Во-вторых, если в результате данного действия вещь погибнет или испортится, ссудополучатель нанесет имущественный вред ссудодателю и имущественным правам собственника (имущественным и личным неимущественным, то есть моральный ущерб). Это также означает невыполнение договорных обязательств, так как обычно договор не заключается в разрез интересам сторон.

Следовательно, вышеназванные действия ссудополучателя противоречат интересам ссудодателя, что в свою очередь является причинной возникновения у ссудополучателя ряда прав.

В соответствии указанным в результате использования вещи ссудополучатель несет ответственность перед третьим лицом за причиненный вред в следующих случаях:

1. Если ссудодатель докажет, что вред причинен вследствие умысла или грубой неосторожности ссудополучателя или лица, у которого эта вещь оказалась с согласия ссудодателя.

2. Если вред был причинен использованием вещи, выбывшей из владения ссудополучателя без согласия ссудодателя.

Вышеназванные права и обязанности определяют правовой статус ссудодателя и ссудополучателя и раскрывают содержание договора ссуды.

Прекращение договора. Порядок изменения условий договора. Согласно содержанию статьи 630 ГК, договор безвозмездного пользования прекращается в случае смерти гражданина-ссудополучателя или ликвидации юридического лица-ссудополучателя, если иное не предусмотрено договором.

Вместе с тем, договор может быть прекращен досрочно, расторгнут досрочно. В статьи 627 ГК приведены основания досрочного расторжения договора. Они возникают по требованию ссудодателя и заключаются в следующем. Это случаи, когда ссудодатель:

– использует вещь не в соответствии с договором или назначением вещи;

– не выполняет обязанности по поддержанию вещи в исправном состоянии или ее содержанию;

– существенно ухудшает состояние вещи;
– без согласия ссудодателя передал вещь третьему лицу.

По этим основаниям ссудодатель вправе потребовать досрочное расторжение договора.

Под использованием не в соответствии с договором или назначением вещи понимается использование, нарушающее или противоречащее порядку и правилам использования вещи, целям его назначения. В результате такого использования вещь гибнет или возникает риск ее гибели.

Ссудополучатель должен исправно содержать вещь с учетом нормального износа и сохранять его от вредного влияния или угрозы. Невыполнение этой обязанности ссудополучателем наносит урон имущественному праву ссудодателя, что может нанести ему материальный ущерб.

Значительное ухудшение состояния вещи является отрицательным обстоятельством, которое возникает в результате неосуществления капитального, текущего ремонта вещи и сохранности от вредных внешних влияний. При этом дается оценка с учетом нормального износа, первоначального состояния вещи.

Ссудодатель участвует в договорных отношениях в качестве собственника вещи, защищается его право владения, имущественные права.

Передача ссудополучателем вещи третьим лицам без согласия ссудодателя, как мы отметили выше, приводит к нарушению прав ссудодателя, определенных статьей 1 Закона «О собственности в Республики Узбекистан». В связи с чем, у него возникает право на защиту своих прав и одновременного предотвращения нарушения права путем досрочного расторжения договора в порядке, установленном статьей 231 ГК. Ссудополучатель вправе требовать досрочного расторжения договора безвозмездного пользования:

1) при обнаружении недостатков, делающих нормальное использование вещи невозможным или обременительным, о наличии которых он не знал и не мог знать в момент заключения договора;

2) если вещь без его вины, окажется в состоянии, не пригодном для использования;

3) если при заключении договора ссудодатель не предупредил его о правах третьих лиц на передаваемую вещь;

4) при неисполнении ссудодателем обязанности передать вещь либо ее принадлежности и относящиеся к ней документы.

Требование каждой стороны расторгнуть договор ссуды осуществляется путем мирного разрешения спора или обращения в суд с просьбой расторгнуть договор.

Точно также вопрос изменения договора разрешается на основе взаимного согласия сторон. Порядок расторжения договора определен в статье 384 ГК, согласно которой соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из законодательства, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное. Договор ссуды обычно заключается в письменной форме, так как на практике чаще всего он возникает между юридическими лицами или между юридическими лицами и гражданами. Поэтому внесение изменений в договор также осуществляется в письменной форме. При изменении договора двумя уполномоченными сторонами представителями он может быть заново заключен с дополнениями и изменениями текста, может быть утверждено или заключено новое соглашение об утверждении или внесении изменений в договор, которое прилагается к договору. Стороны должны подтвердить документы об изменениях своими подписями и печатями.

Если этот вопрос не может быть решен по взаимному согласию сторон, то есть одна из сторон без основания, откажет в изменении условия договора или не ответит на предложения об изменении в срок, указанный в законе или договоре, заинтересованная сторона вправе представить в суд требование об изменении договора.

Кроме того, в законодательстве есть норма о досрочном отказе от договора. Статья 617 ГК адресует данное обстоятельство к статье 540 ГК. Согласно требованиям данной статьи и статьи 628 ГК, в следующих случаях можно отказаться от договора:

1. Если срок безвозмездного пользования вещью в договоре не определен, каждая из сторон вправе во всякое время отказаться от договора, известив об этом другую сторону за один месяц (по недвижимому имуществу – за три месяца), если договором не предусмотрен иной срок извещения;

2. Если иное не предусмотрено договором безвозмездного пользования, ссудополучатель вправе во всякое время отказаться от договора, заключенного с указанием срока, известив об этом другую сторону за один месяц (по недвижимому имуществу – за три месяца).

Данное право также относится к ссудополучателю, так как в договоре безвозмездного пользования определены и его интересы.

Отказ является одной из форм расторжения договоров, что приводит к прекращению прав и обязанностей сторон.

Глава 37. ПОДРЯД

Цель главы: *Раскрытие понятия, содержания, существенных и несущественных условий договора подряда, а также условий применения общих норм к отдельным видам договора подряда*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Общие положения о подряде. Понятие и правовые признаки договора подряда. Порядок заключения договора. Работы, выполняемые по договору подряда. Стороны по договору :генеральный подрядчик и субподрядчик. Срок выполнения и цена работы. Содержание и существенные условия договора*

§ 1. Общие положения о подряде

Понятие договора подряда и его место в системе смежных обязательств. Договор подряда в условиях рыночной экономики, является одним из часто используемых договоров в повседневной жизни общества. Посредством составления этого договора осуществляются работы по изготовлению технических средств, возведению жилых и нежилых помещений, зданий и сооружений, ведутся проектно-изыскательские, научно-исследовательские и опытно-конструкторские работы.

Во все времена, начиная от эпохи Римского государства и до нынешних дней, договор подряда являлся средством удовлетворения бытовых потребностей населения. Правовая конструкция этого договора во все времена имела актуальность. Так еще в римском праве, этот договор, именуясь **«locatio-conductio operis»,** рассматривался в качестве одного из вида договоров по отчуждению вещей, работ и услуг[1].

Начиная со средних веков, а если быть точнее с момента кодификации гражданско-правового законодательства предметом договора подряда становится непосредственно выполнение работ с предоставлением конечного овеществленного результата. Такое правовое обстоятельство определяется и в современном отечественном законодательстве. Следует отметить, что ныне данный вид отношений регулируется достаточно широкой правовой базой. Так, ее регламентацию проводят нормы главы 37 ГК, Градостроительного кодекса (например, статьей 16 регламентируется правовой статус подрядчиков на

[1] Иоффе О.С. Обязательственное право. –М.: Юр.лит. 1975. –С.488.

строительство объекта). Помимо этого данный вид договора регулируется специализированными законами, в частности Законом «Об ответственности юридических лиц за правонарушения в сфере строительства», а также подзаконными нормативными актами.

По общему правилу, по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его (ст. 631 ГК).

Из приведенного определения следует, что подряд относится к числу консенсуальных, двусторонне-обязывающих и возмездных договоров.

По своей сущности договор подряда следует отграничивать от других видов договоров. Так же как и купля-продажа, договор подряда опосредует отношения товарообмена и завершается передачей вещи в собственность заказчику. Различие между этими договорами состоит, прежде всего, в том, что договор купли-продажи регулирует лишь отношения по возмездной передаче вещи, иными словами, направлен на ее сбыт. Для договора подряда характерна регламентация взаимоотношений между подрядчиком и заказчиком в процессе изготовления товара (например, предусматривается, какие указания может давать заказчик в ходе выполнения работы, какое содействие он должен оказывать подрядчику). Таким образом, подрядные отношения охватывают не только передачу вещи в собственность заказчику, но и процесс ее производства. Чаще всего предметом договора купли-продажи являются вещи, определенные родовыми признаками. Вопрос о том, кто их изготовил (сам продавец или другое лицо), не имеет юридического значения. Предмет договора подряда — результат работы, выполненной по конкретному заданию заказчика и потому являющийся индивидуально-определенной вещью. Заключая договор, заказчик заинтересован в выполнении работы именно подрядчиком. Это не лишает последнего возможности привлечения для исполнения обязательства других лиц (субподрядчиков), однако заказчик вправе предусмотреть в договоре личное исполнение работы подрядчиком от начала до конца. Существуют и другие отличия рассматриваемого договора от отдельных разновидностей купли-продажи.

Следует полагать, что договор подряда близок к договору по возмездному оказанию услуг. Их объединяет выполнение определенных действий одной стороной (подрядчиком, исполнителем) по заданию и для другой стороны (заказчика). Но всегда следует знать, что

принципиальное различие между этими обязательствами — в их предмете. В договоре подряда — это материальный результат работы подрядчика (новая или переработанная вещь), а в договоре на выполнение услуг результат работы услугодателя нематериален, предметом такого договора является сама услуга (определенные действия или деятельность), неотделимые от того, кто ее предоставляет. Следует всегда полагать, что в договорах об оказании услуг деятельность исполнителя и ее результат не имеют вещественного содержания и неотделимы от его личности, будь то концерт выдающегося музыканта, деятельность поверенного или перевозка груза.

Договор подряда, в котором в качестве подрядчика выступает гражданин, имеет сходство с трудовым договором. Выполнение одной и той же работы может быть облечено в ту или иную правовую форму (например, труд электросварщика, портного и т.д). Однако между трудовым договором и договором подряда имеется существенное различие. Возникающие при этом правоотношения имеют различное правовое регулирование (и соответственно — разные последствия). Работник по трудовому договору в первую очередь всегда является физическим лицом (а в договоре подряда этот субъектный состав может дополняться юридическим лицом), и он же выполняет определенную трудовую функцию, включаясь в трудовой коллектив, подчиняясь определенному распорядку выполнения трудовой функции и под контролем руководителя. Если его деятельность не приводит к желаемому результату, работа все же подлежит вознаграждению. Для заказчика в договоре подряда важен не сам процесс выполнения работы, а получение ее результата. Поэтому подрядчик самостоятельно организует свой труд и получает оплату лишь за его результат. Если этот результат невозможно передать заказчику (например, он испорчен по вине постороннего лица), подрядчик не вправе требовать оплаты своего труда, т.е. он выполняет работу за свой риск. Кроме того, для договора подряда характерно исполнение заказа средствами подрядчика. Поэтому и вещь, изготовленная по такому договору, до ее передачи заказчику принадлежит на праве собственности подрядчику.

Работник в трудовом договоре пользуется средствами и материалами работодателя, который и приобретает право на результат труда. Трудовые отношения дают работнику больше гарантий, чем гражданско-правовые отношения подряда, например, при расторжении договора, при болезни работника и в других случаях.

Еще одним важным отличием договора подряда от возмездных договоров о передаче имущества в собственность (иное вещное право) или пользование является то, что его предметом всегда выступают при изготовлении - индивидуально-определенные вещи, а при переработке (обработке) или выполнении иной работы - конкретный овеществленный результат в отношении индивидуально-определенных вещей. Необходимость создания новых индивидуально-определенных вещей или изменения их потребительских свойств предполагает осуществление подрядных работ по заданию заказчика.

Элементы и условия договора подряда. Сторонами договора подряда являются заказчик и подрядчик. Ими могут быть как граждане, так и юридические лица. Физические лица в договоре чаще всего являются заказчиками, но могут быть и подрядчиками. Участвуя в качестве последних, они должны соблюдать правила о дееспособности. Несовершеннолетние от 14 до 18 лет для заключения договора подряда должны получить письменное согласие своих законных представителей, а ограниченно дееспособные лица — согласие попечителя. В противном случае суд может признать сделку недействительной на основании норм о недействительности сделок.

Если гражданин занимается подрядной деятельностью без образования юридического лица систематически, он обязан пройти государственную регистрацию в качестве индивидуального предпринимателя и не вправе ссылаться в отношении совершаемых им при этом сделок на то, что не является предпринимателем. При наличии спора суд может применить к таким сделкам нормы, регулирующие предпринимательскую деятельность, например нормы, предусматривающие повышенную ответственность за ненадлежащее исполнение обязательств в процессе этой деятельности.

Участие юридического лица в качестве подрядчика связано с его правоспособностью. Обладая общей правоспособностью (которая свойственна почти всем коммерческим организациям), юридическое лицо может осуществлять любую хозяйственную деятельность, в том числе и подрядного характера. При наличии специальной правоспособности (характерной для некоммерческих организаций) юридическое лицо может выполнять подрядные работы, если такой вид деятельности предусмотрен в его уставе.

Чтобы заниматься рядом разновидностей подрядной деятельности, требуется получение лицензии (например, на строительные[1], проектные, изыскательские работы).

Непосредственными участниками подрядных отношений могут быть государство и его субъекты. Они заключают государственные контракты на строительные, проектные и изыскательские работы, предназначенные для удовлетворения потребностей Республики Узбекистан или ее административно-территориальных единиц.

Предмет договора подряда — *овеществленный результат* работы подрядчика. Он может воплощаться в новой вещи (изготовлении из лома золота ювелирного изделия, из сшитого из шерстяной материи костюма и т.д.), в ее переработке (обивка мебели новой тканью, покраска кожаных изделий и т.д.), либо в выполнении другой работы с передачей ее результата заказчику (посадка на садовом участке фруктовых деревьев, рытье арыков к месту земледелия). Из характеристики предмета договора, данной в ст. 631 ГК, очевидно, что он материален (осязаем) и индивидуально определен. Его передача заказчику может выражаться не только в фактическом вручении, но и в другой форме (например, в передаче пробуренной на участке заказчика скважины для колодца).

При отсутствии в договоре подряда условия о предмете или при недостижении сторонами соглашения о его предмете договор считается незаключенным.

Учитывая, что предметом договора подряда всегда выступают либо индивидуально-определенные вещи, либо конкретный овеществленный результат в отношении индивидуально-определенных вещей, важнейшей его характеристикой является качество. Требования к качеству предмета исполнения по договору подряда установлены ст.ст. 632, 646, 647 ГК.

Качество выполненной подрядчиком работы, т.е. достигнутого им результата, должно соответствовать условиям договора подряда, а при отсутствии или неполноте условий договора - требованиям, обычно предъявляемым к работам соответствующего рода. Следовательно, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, результат выполненной работы должен в момент передачи заказчику обладать свойствами, указанными в самом

[1] Это общее правило. Не на все виды строительных работ согласно действующему законодательству требуется лицензия, а лишь на те виды строительных работ, объект которых после будет использоваться в производительной деятельности, например на возведение мостов, дамб и т.д.

договоре или определенными обычно предъявляемыми требованиями. Кроме того, в пределах разумного срока он должен быть пригодным для установленного договором использования, а если такое использование договором не предусмотрено, для обычного использования результата работы такого рода.

Законом, иными правовыми актами или в установленном ими порядке могут быть предусмотрены обязательные требования к качеству предмета, полученного в результате выполненной по договору подряда работы. В этом случае подрядчик, действующий в качестве предпринимателя, обязан выполнять работу, соблюдая указанные обязательные требования. Кроме того, подрядчик может принять на себя по договору обязанность выполнить работу, отвечающую требованиям к качеству, более высоким по сравнению с установленными обязательными для сторон требованиями.

Срок в договоре подряда может быть трех видов (ст.635 ГК). Во-первых, — срок действия самого договора (или срок окончания работы). Во-вторых, — срок начала выполнения работ. В-третьих, — срок завершения отдельных этапов работ (промежуточные сроки). Первый и второй виды сроков относятся к существенным условиям договора, при отсутствии которых он считается незаключенным. Однако на практике время начала работы указывается в договоре далеко не всегда. Часто заказчик не в состоянии проконтролировать его соблюдение (например, при заказе на химическую чистку одежды), либо короткий срок действия договора делает его бессмысленным (скажем, при срочном ремонте обуви в присутствии заказчика). В то же время данный вид срока иногда имеет решающее значение, например, при ремонте квартиры или автомашины в гараже заказчика.

Промежуточные сроки, обычно, включаются в условия договора при длительном характере работ, чаще всего, в строительном подряде, иногда — в бытовом (сроки примерки одежды).

Подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором. В то же время последствия просрочки исполнения подрядчиком договора наступают только при нарушении конечного срока выполнения работы.

Цена в договоре подряда — это стоимость работы подрядчика. Она должна покрывать его издержки (стоимость материала, амортизации оборудования, расход электроэнергии и т.п.) и включать оплату

его труда. Цена чаще всего выражается в денежной сумме, но может заключаться и в ином встречном предоставлении (например, в оказании услуг или передаче какой-либо вещи подрядчику).

В договоре может указываться конкретная цена или способы ее определения. Однако при отсутствии того или другого условия договор не считается незаключенным. В этом случае применяется норма ст. 356 ГК, предусматривающая определение цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные работы.

Цена работы может быть определена путем составления сметы. Смета представляет собой калькуляцию затрат, необходимых для выполнения работ. Обычно ее составляет подрядчик, но юридическую силу она приобретает лишь после подтверждения ее заказчиком (ст. 636 ГК).

Смета может быть приблизительной (когда в момент ее составления нельзя в полной мере предусмотреть все затраты) и твердой (если есть возможность точно учесть все расходы подрядчика). При отсутствии указания в договоре на характер сметы она считается твердой (ч. 5 ст. 636 ГК).

Следует полагать, что практическое значение определения характера сметы состоит в том, что твердая смета, по общему правилу, не подлежит пересмотру, а приблизительная может изменяться. В процессе выполнения работы она может колебаться в небольших пределах, как в сторону увеличения, так и в сторону снижения, что не требует дополнительного согласования между участниками договора. При возникновении необходимости в существенном превышении приблизительной сметы в связи с проведением дополнительных работ подрядчик должен предупредить заказчика о превышении договорной цены. Однако это не означает, что заказчик должен согласиться с новой ценой. Он может отказаться от договора, уплатив подрядчику цену за выполненную часть работы. Если подрядчик своевременно не предупредит заказчика о необходимости превышения указанной в договоре цены, он обязан выполнить договор, не требуя оплаты сверхсметных расходов.

Следует полагать, что допуская увеличение приблизительной сметы, действующее гражданское законодательство исходит из объективно возникшей необходимости проведения дополнительных работ. Например, необычно ранние заморозки потребовали выполнения незапланированных работ для закладки фундамента здания. Если производство дополнительных работ вызвано виновным поведением

подрядчика (например, он своевременно не приступил к работе) или заказчика (он задержал предоставление подрядчику участка), последствия изменения цены несет виновная сторона.

Твердая смета, как правило, неизменна. Вместе с тем в порядке исключения закон допускает для подрядчика право требовать увеличения твердой цены при совокупности двух обстоятельств: во-первых, существенном возрастании стоимости материалов и оборудования, предоставляемых подрядчиком, а также услуг, оказываемых ему третьими лицами, и, во-вторых, если это нельзя было предусмотреть при заключении договора. При отказе заказчика выполнить требования подрядчика последний вправе расторгнуть договор в судебном порядке. При этом имущественные последствия прекращения договора определяет суд, исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами понесенных расходов.

Форма договора подряда специально не регламентируется гл. 37 ГК и подчиняется общим правилам оформления сделок (ст.ст. 107-112 ГК). Обычно договор подряда облекается в простую письменную форму, так как отношения между сторонами, как правило, длительные и цена в договоре бывает значительной. Вместе с тем, когда работа выполняется в присутствии заказчика (и, таким образом, договор исполняется при самом его совершении), сделка может быть устной.

Права и обязанности сторон. Следует полагать, что основная обязанность подрядчика — выполнить работу по заданию заказчика и сдать ее результат. Качество выполненной работы должно соответствовать условиям договора, а при их отсутствии — обычно предъявляемым требованиям. Если подрядчик является предпринимателем, и для выполняемой им работы установлены обязательные требования (стандарты, технические условия), результат работы должен соответствовать им. Требования к качеству работы предъявляются в пределах разумного срока с момента ее завершения (но не более двух лет), а в случае, когда правовым актом, договором или обычаями делового оборота предусмотрен гарантийный срок, — в течение данного срока.

Как правило, работа выполняется иждивением подрядчика, т.е. из его материалов, его силами и средствами (ст. 640 ГК). При этом подрядчик отвечает за качество материалов и оборудования, а также за то, чтобы они были свободными от прав третьих лиц (например, не были в залоге или в собственности другого лица). Если работа выполняется из материала заказчика, подрядчик обязан использовать его экономно и расчетливо, а по окончании работы представить отчет

о его расходовании и вернуть остаток материала, либо с согласия заказчика оставить неизрасходованный материал у себя и с учетом его стоимости уменьшить цену работы.

Бережное отношение к материалу выражается не только в его правильном расходовании, но и в заботе о его сохранности. Если подрядчик не принял необходимых для этого мер и имущество, переданное ему заказчиком, утрачено или повреждено, он должен возместить причиненные этим убытки (ст. 641 ГК).

Подрядчик выполняет работу за свой риск. При этом, прежде всего, это означает, что он не вправе требовать оплаты своего труда, если предмет договора уничтожен или испорчен по не зависящим от подрядчика обстоятельствам (например, в результате стихийного бедствия). Те же последствия наступают для подрядчика при невозможности окончания работы не по его вине (например, из-за возникшей тяжелой болезни). Если подрядчик выполняет работу своим иждивением, он несет риск случайной гибели или повреждения материалов, оборудования (*впрочем, такой же риск в отношении* переданного по договору имущества несет и заказчик, будучи его собственником). Если подрядчик просрочил передачу результата работы или заказчик просрочил его приемку, все эти риски несет просрочившая сторона. Например, согласно договору бытового подряда, заказчик должен явиться к подрядчику за готовым костюмом 1 января, а пришел неделю спустя. 5 ноября в квартире подрядчика, являвшегося индивидуальным предпринимателем, произошла авария системы центрального отопления и хлынувшая вода сильно испортила сшитый костюм. Хотя вызванные этим убытки относятся к риску, который, по общему правилу, несет подрядчик, но их не было бы у него, если бы заказчик вовремя принял результат работы. Поскольку поведение заказчика небезупречно (он является просрочившей стороной), он должен оплатить работу подрядчика.

На подрядчике лежит ряд обязанностей, носящих информационный характер и предусмотренных ст. 643 ГК. Подрядчик обязан предупредить заказчика:

а) о непригодности или недоброкачественности предоставленных заказчиком материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки вещи (например, шерстяная материя переданного для пошива костюма слишком стара и в результате работы могут попортиться; или техническая документация не соответствуют марке сотового телефона и др.);

б) о возможных неблагоприятных для заказчика последствиях выполнения его указаний о способе исполнения работы (например, заказчик настаивает, чтобы подрядчик по договору строительного подряда произвел штукатурные и отделочные работы на внешних стенах строящегося здания в зимнее время, так как уже к весне ему необходимо войти в это здание. Между тем, такое нарушение строительных технологий приведет к тому, что штукатурка здания через несколько месяцев будет опадать);

в) об иных не зависящих от подрядчика обстоятельствах, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок (например, затяжные дожди не позволяют качественно выполнить работы по покраске дома, починке крыши);

г) о необходимости существенного превышения приблизительной сметы.

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

Если заказчик, несмотря на своевременное и обоснованное предупреждение со стороны подрядчика об указанных обстоятельствах, в разумный срок не заменит непригодный или недоброкачественный материал, не изменит указаний о способе выполнения работы или не примет других необходимых мер для устранения обстоятельств, грозящих годности или прочности работы, подрядчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

К правам подрядчика относится право привлечь к исполнению своих договорных обязанностей других лиц (субподрядчиков), если из закона или договора не вытекает иное. В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика, несущего ответственность перед заказчиком за действия субподрядчика, а перед субподрядчиком — за исполнение договорного обязательства заказчиком (ст. 634 ГК). Таким образом, заказчик не вступает в правоотношение с субподрядчиком. Вместе с тем договором или законом может быть установлена и прямая ответственность заказчика и субподрядчика друг перед другом.

Систему генерального подряда не надо путать с ситуацией, когда заказчик заключает один договор с несколькими подрядчиками. Она представляет собой обязательство с множественностью лиц на стороне подрядчика.

Такая структура договорных связей может порождать два варианта распределения обязанностей и ответственности сторон. При одном из них каждый из подрядчиков должен исполнить договор в пределах той его доли, которая указана в соглашении с заказчиком и, соответственно, только за ее неисполнение он несет ответственность. Например, хозяйствующий субъект заключил договор с двумя ателье на пошив костюмов из поставленного им материала, причем одно ателье должно было сшить определенное количество офисных костюмов, другое — карнавальные костюмы для служащих. В этом случае заказчик вправе требовать исполнения обязательства от каждого из подрядчиков в количестве и по фасонам, предусмотренным в договоре (т.е. в пределах своей доли). Такое исполнение обязательства существует при делимости его предмета (как в приведенном примере), а при его неделимости — в случаях, предусмотренных законом или договором. Скажем, в договоре строительного подряда предусмотрено, что один подрядчик закладывает фундамент дома, другой осуществляет общестроительные работы, третий — специализированные, в частности монтажные. При отсутствии в договоре, в котором на стороне подрядчика выступают три строительные организации, указаний о распределении работ между ними, они признаются по отношению к заказчику солидарными должниками. Такой вариант договорных отношений предполагает требование исполнения договора как от всех трех подрядчиков совместно, так и от любого из них в отдельности. Аналогичным образом они привлекаются к ответственности за нарушение условий договора.

Подрядчик имеет право на оплату своего труда. По общему правилу, если не предусмотрена предварительная оплата, работа оплачивается после сдачи ее результата при условии, что она выполнена в срок и надлежащим образом (ст. 638 ГК РУз). Законом или договором может быть предусмотрен и иной порядок расчетов. Так, для строительного подряда характерна оплата отдельных этапов работ, строительство объектов для государственных нужд предполагает авансирование работ до 30% годового лимита капитальных вложений, а в договоре бытового подряда работа иногда оплачивается полностью при заключении договора (например, при заказе проявить фотопленку и напечатать фотографии).

Право на оплату труда подрядчика охраняется еще одной нормой – ст. 639 ГК. Она предоставляет подрядчику возможность удерживать у себя результат работы, а также имущество заказчика (оборудование, материал и др.) до уплаты последним соответствующих сумм.

Основные обязанности заказчика — принять от подрядчика результат работы и уплатить за него вознаграждение. Первая обязанность предусмотрена ст. 646 ГК. Приемка должна проходить в сроки и в порядке, предусмотренные договором. Она осуществляется с участием подрядчика и, как правило, удостоверяется актом или иным документом. В нем фиксируются недостатки в работе либо возможность последующего предъявления требований об их устранении. Если обнаруженные недостатки не отмечены в акте, впоследствии нельзя предъявлять по ним требования, в том числе и путем привлечения свидетельских показаний. Такое же последствие наступает для заказчика, принявшего работу без проверки (если иное не предусмотрено договором).

Обязанность заказчика по уплате вознаграждения подрядчику соответствует праву последнего на оплату своего труда, которое было рассмотрено выше.

По договору на заказчика могут возлагаться и иные обязанности, например, предоставить подрядчику материалы, оборудование, техническую документацию.

Статья 645 ГК обязывает заказчика оказывать содействие подрядчику в выполнении работ, например, инструктировать его о правилах использования сложного оборудования, предоставляемого заказчиком, произвести определенные подготовительные работы. Конкретные случаи такого содействия, а также объем и порядок его оказания предусматриваются соглашением сторон.

Заказчик, получивший в процессе исполнения договора сведения, составляющие коммерческую тайну, обязан сохранять ее, не сообщать третьим лицам без согласия другой стороны. Такая же обязанность возлагается и на подрядчика.

В процессе исполнения договора заказчик вправе во всякое время проверять ход и качество работы, не вмешиваясь в деятельность подрядчика, который сам организует свой труд (ст. 642 ГК). При выявлении ненадлежащего выполнения подрядчиком своих обязанностей заказчик приобретает ряд правомочий, направленных на защиту его имущественных интересов. Так, если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу

настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от договора и потребовать возмещения убытков. При этом заказчик должен доказать утрату им интереса к договору, если он будет выполнен с просрочкой.

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

Если иное не предусмотрено договором подряда, заказчик может в любое время до сдачи ему результата работы отказаться от договора, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до получения уведомления об отказе заказчика от договора. Заказчик также обязан возместить подрядчику убытки, причиненные прекращением договора, в пределах разницы между частью цены, выплаченной за выполненную работу, и ценой, определенной за всю работу.

Последствия нарушения условий договора. Поскольку договор подряда является двусторонне-обязывающим, санкции за его ненадлежащее исполнение могут применяться как к одной, так и к другой стороне. Некоторые виды санкций, предусмотренные гл. 37 ГК, наступают в виде ответственности (например, возместить убытки), другие представляют собой иные неблагоприятные имущественные последствия для неисправного контрагента (скажем, продажа результата выполненной работы при уклонении заказчика от его принятия). Последствия нарушения договорных обязанностей предусматриваются как общими нормами обязательственного права, так и специальными, относящимися к институту подряда, а также соглашением сторон.

Последствия нарушения условий о качестве выполняемой работы различны в зависимости от того, когда были обнаружены недостатки:

1. Если они выявлены в процессе исполнения работы, заказчик вправе назначить подрядчику разумный срок для их устранения, а при неисполнении подрядчиком этого требования либо отказаться от договора, либо поручить исправление недостатков другому лицу за счет подрядчика, а также при любом из этих вариантов потребовать возмещения убытков.

2. Выявленные после окончания работы недостатки делятся на два вида, что также влияет на характер наступающих для подрядчика последствий (ст.ст. 646,647 ГК). Первые — недостатки, ухудшающие результат работы или делающие непригодным его для использования, но в принципе устранимые. Вторые — существенные и неустранимые недостатки. Первый вид недостатков дает заказчику право потребовать от подрядчика по своему выбору: а) безвозмездного устранения недостатков в разумный срок; б) соразмерного уменьшения установленной за работу цены; в) возмещения своих расходов на устранение недостатков (если заказчику такое право предоставлено договором). Вместо устранения недостатков подрядчик вправе безвозмездно выполнить работу заново и возместить заказчику убытки. При втором виде недостатков в выполненной работе, а также, если исправимые недостатки не были устранены в разумный срок, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

Для применения этих последствий, необходимо, чтобы ненадлежащее качество результата работы было выявлено в установленные сроки. Они зависят от характера недостатков и наличия гарантийного срока на предмет договора. При этом недостатки можно классифицировать по следующим основаниям:

1). недостатки, которые можно обнаружить при обычном способе приемки работы (явные недостатки), заказчик обязан немедленно (в процессе приемки) сообщить подрядчику;

2). недостатки, которые не могли быть установлены при обычном способе приемки (скрытые недостатки), заказчик должен известить подрядчика в разумный срок по их обнаружении, но в пределах двух лет со дня передачи результата работы (если иные сроки не установлены законом, договором или обычаями делового оборота).

3. В случае, когда на результат работы установлен гарантийный срок, требования, связанные с недостатками, предъявляются в пределах гарантийного срока.

Когда гарантийный срок менее двух лет и недостатки обнаружены по истечении гарантийного срока, но в пределах двух лет, подрядчик несет ответственность, если заказчик докажет, что недостатки (или причины, их вызвавшие) возникли до передачи результата работы заказчику.

За качество материала, предоставленного подрядчиком для выполнения работы, он отвечает по тем же правилам, что и продавец, продавший товар ненадлежащего качества.

Последствия нарушения сроков, предусмотренных в договоре подряда, могут быть разными в зависимости от того, какие именно виды сроков — начальный, конечный или промежуточные, не были соблюдены.

Если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков (ч. 3 ст. 642 ГК).

При нарушении срока окончания работ по договору наступают следующие последствия: а) если в результате просрочки исполнение договора утратило интерес для заказчика (а это он обязан доказать), он может отказаться от принятия исполнения и требовать возмещения убытков; б) на подрядчика (как на просрочившую сторону) возлагается риск случайной гибели или случайного повреждения материалов, оборудования или иного имущества заказчика, переданного для исполнения договора; в) возможно взыскание неустойки, если она предусмотрена договором или законом.

В случае нарушения промежуточных сроков исполнения договора, ответственность наступает и за их нарушение, однако ее конкретную форму и размер закон не определяет. Следовательно, может применяться универсальная форма в виде возмещения убытков. Если в договоре исполнение этих сроков обеспечено неустойкой, то должна быть взыскана и она.

Неисполнение подрядчиком обязанности по информированию заказчика, предусмотренной ст. 643 ГК, если это привело к некачественному выполнению работы, влечет последствия, предусмотренные для случаев нарушения условий о качестве предмета договора, и лишает подрядчика права ссылаться на непригодность материала заказчика, на его неквалифицированные указания о способе исполнения работ или иные обстоятельства, о которых подрядчик должен был предупредить заказчика. Подрядчик, будучи специалистом в выполняемом виде работ, дорожащим своей деловой репутацией, вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных этим убытков, если заказчик, несмотря на предупреждение, не примет мер для устранения обстоятельств, грозящих годности работ (не заменит непригодный материал и т.д.). Подрядчик, своевременно не предупредивший заказчика о необходимости превышения приблизительной сметы, обязан выполнить работу, сохраняя право на оплату по цене, определенной в договоре.

Санкции в договоре подряда могут применяться и к заказчику. При нарушении им срока приемки работы: а) на него возлагаются риски, которые в пределах срока договора несет подрядчик (риск гибели результата работы и имущества подрядчика, используемого для исполнения договора); б)подрядчик может взыскать с заказчика убытки, вызванные просрочкой в исполнении договора.

При невыполнении заказчиком своих встречных обязанностей по договору (непредставление материала, оборудования, технической документации), что препятствует осуществлению работ, подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую — приостановить либо отказаться от договора и потребовать возмещения убытков.

Если заказчик не оказывает предусмотренного договором конкретного содействия в выполнении работы, подрядчик вправе требовать перенесения сроков исполнения работы, либо увеличения цены работы, либо возмещения убытков.

§ 2. Договор бытового подряда

Договор бытового подряда является одним из наиболее используемых публичных договоров. Посредством этого договора удовлетворяются практически все виды бытовых потребностей населения. К отношениям по договору бытового подряда применяются все основные правила о договоре подряда с учетом особенностей, отраженных в гл. 37 ГК. Специальные правила по сравнению с установленными общими нормами о договоре подряда применяются в отношениях по бытовому подряду, когда речь идет о выполнении работ из материала подрядчика или заказчика.

По договору бытового подряда подрядчик, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную удовлетворять бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить работу (ст. 656 ГК). Отношения по данному договору регулируются, помимо общих норм о подряде, Законом Республики Узбекистан «О защите прав потребителей», Правилами бытового обслуживания населения в Республике Узбекистан, утвержденными Постановлением Кабинета Министров Республики Узбекистан и рядом других нормативных актов.

Эта разновидность подряда имеет свои особенности, которые объясняются субъектным составом и направленностью данного дого-

вора. Подрядчиком по договору является лицо, занимающееся соответствующей предпринимательской деятельностью (юридическое лицо или индивидуальный предприниматель)[1], заказчиком — только физическое лицо. Цель договора — удовлетворение личных потребностей граждан.

Закон признает бытовой подряд публичным договором. Это означает, что заказчик вправе требовать заключения с ним договора, причем на тех же условиях, что и с другими потребителями. В случае отказа исполнителя выполнить работу (при наличии у него соответствующей возможности) он может быть в судебном порядке понужден к заключению договора. Из соотношения общих положений о подряде со специальными нормами можно сделать вывод о большей правовой защищенности заказчика в договоре бытового подряда по сравнению с другими разновидностями подряда. До заключения договора подрядчик обязан предоставить необходимую и достоверную информацию о работе, цене, форме оплаты, а также сообщить по просьбе заказчика другие сведения. При нарушении этой обязанности заказчик праве требовать расторжения договора без оплаты выполненной работы, а также возмещения убытков.

Подрядчик не вправе навязывать заказчику включение в договор бытового подряда дополнительных возмездных работ или услуг. При нарушении этого требования заказчик вправе отказаться от оплаты соответствующей работы или услуги.

Заказчик вправе в любое время до сдачи ему работы отказаться от исполнения договора бытового подряда, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до получения уведомления об отказе заказчика от исполнения договора, и возместив ему расходы, произведенные до этого момента с целью исполнения договора, если они не входят в указанную часть цены работы.

Условия договора, лишающие заказчика этого права, ничтожны (ст.657 ГК).

Негативная практика в сфере бытового обслуживания (например, при ремонте транспортных средств) побудила к принятию превентивной нормы, запрещающей подрядчику навязывать заказчику

[1] Следует отметить, что действующее законодательство запрещает крупным производственным комплексам, специализирующимся лишь в одной сфере выступать подрядчиком по данному договору. Так, завод по выпуску железобетонных изделий не может по договору бытового подряда изготовить для рядового гражданина несколько бетонных перекрытий. Процедура передача этих перекрытий должна осуществляться по нормам договора купли – продажи.

включение в договор дополнительной работы или услуги. Эта норма регулирует отношения не только при заключении договора, но и в процессе его исполнения. Если подрядчик выполнит не предусмотренные договором работы, заказчик вправе отказаться от их оплаты.

На охрану имущественных интересов заказчика направлены нормы ГК о недопустимости изменения после заключения договора цены предоставленного подрядчиком материала (что особенно актуально при постоянном повышении потребительских цен и длительном сроке действия подрядного договора) и нормы, не допускающие заключения договора по цене выше установленной или регулируемой соответствующими государственными органами. Если заказчик, не знающий о наличии предельной цены или вынужденный согласиться с более высокой ценой, заключит договор на таких условиях, он на основании норм Закона «О защите прав потребителей» имеет право обратиться в суд с требованием о признании этого условия договора ничтожным.

Согласно статье 658 ГК, подрядчик обязан до заключения договора бытового подряда предоставить заказчику необходимую и достоверную информацию о предлагаемой работе, её видах и особенностях, о цене и форме оплаты, а также сообщить заказчику по его просьбе другие относящиеся к договору и соответствующей работе сведения. Если по характеру работы это имеет значение, подрядчик должен указать заказчику конкретное лицо, которое будет ее выполнять.

Заказчик вправе требовать расторжения договора бытового подряда без оплаты выполненной работы и возмещения убытков в случаях, когда вследствие неполноты или недостоверности полученной от подрядчика информации был заключен договор на выполнение работы, не обладающей свойствами, которые имел в виду заказчик.

При сдаче работ заказчику подрядчик обязан сообщить ему о требованиях, которые необходимо соблюдать для эффективного и безопасного использования результата работы, а также о возможных для самого заказчика и других лиц последствиях несоблюдения соответствующих требований (ст. 659 ГК).

Если исполнитель утратил или испортил материал потребителя, он обязан в трехдневный срок заменить его однородным материалом и по желанию потребителя изготовить новое изделие в разумный срок. При отсутствии однородного материала потребителю возмещается двукратная цена утраченного материала, а также понесенные им

расходы (п. 12 Правил бытового обслуживания населения в Республике Узбекистан).

В случае неявки заказчика за получением результата выполненной работы или иного уклонения заказчика от его приемки подрядчик вправе, письменно предупредив заказчика, по истечении двух месяцев со дня такого предупреждения продать результат работы за разумную цену, а вырученную сумму, за вычетом всех причитающихся подрядчику платежей, внести на имя заказчика в депозит нотариуса или суда (ст.664 ГК).

При обнаружении недостатков результата работы заказчик приобретает, помимо правомочий, предусмотренных общими нормами Закона, право требовать безвозмездного повторного выполнения работы или возмещения понесенных им расходов на исправление недостатков (ст. 663 ГК). Последнее требование заказчик согласно общим нормам о подряде вправе осуществлять лишь в случае, когда такое право предоставлено договором.

Соответствующие требования заказчик вправе предъявить, если недостатки обнаружены в течение гарантийного срока, а когда он не установлен, — то в разумный срок, но в пределах шести месяцев (в отношении недвижимости — в пределах двух лет) со дня передачи результата работы. Если гарантийный срок менее шести месяцев (по недвижимости — менее двух лет) и недостатки работы обнаружены по истечении гарантийного срока, но в пределах шести месяцев (двух лет) со дня принятия работы, исполнитель несет ответственность, если потребитель докажет, что недостатки возникли до передачи результата работы или по причинам, возникшим до этого момента.

Как видим, срок для обнаружения недостатков, исходя из потребительского назначения предмета договора, меньше, чем по общим правилам § 1 гл. 37 ГК. В то же время, если недостатки результата работы представляют опасность для жизни или здоровья, заказчик может требовать безвозмездного их устранения в течение 10 лет с момента принятия результата работы.

§ 3. Договор строительного подряда

Договор строительного подряда регулируется не только Гражданским Кодексом Республики Узбекистан, но и Градостроительным кодексом Республики Узбекистан, Указом Президента Республики Узбекистан от 26 апреля 2000 года № УП-2595 “О мерах по дальней-

шему совершенствованию архитектуры и градостроительства в Республике Узбекистан", Постановлением Кабинета Министров Республики Узбекистан от 14 августа 2000 года №320 "Об утверждении Положения о порядке разработки генеральных планов и застройки городов, районных центров и поселков городского типа", «Положением о порядке ведения авторского надзора за текущей застройкой и мониторинга реализации генеральных планов населенных пунктов» от 1 ноября 2002 года и другими нормативными актами.

Государственный комитет Республики Узбекистан по архитектуре и строительству образован Постановлением Кабинета Министров Республики Узбекистан "О вопросах организации и деятельности Государственного комитета Республики Узбекистан по архитектуре и строительству" от 30 августа 1993 года № 441, и действует на основании Положения, которое утверждено Постановлением Кабинета Министров Республики Узбекистан "Об утверждении Положения и структуры Государственного комитета Республики Узбекистан по архитектуре и строительству" от 8 ноября 1999 года № 492. Структура Государственного комитета Республики Узбекистан по архитектуре и строительству утверждена Постановлением Кабинета Министров Республики Узбекистан "О мерах по совершенствованию организации работ и контроля в области архитектуры и строительства" от 27 апреля 2000 года № 165.

Государственный комитет Республики Узбекистан по архитектуре и строительству:

-разрабатывает и вносит в установленном порядке на утверждение в Правительство Республики проекты нормативно-правовых документов, предложения по совершенствованию законодательных и иных нормативно-правовых актов в области инвестиционной деятельности, строительства, архитектуры и градостроительства;

-проводит комплексный технико-экономический анализ состояния дел в области строительства, архитектуры и градостроительства, изучает тенденции и обобщает закономерности развития отрасли, разрабатывает основы государственной политики в области строительства, архитектуры и градостроительства;

-участвует в разработке проектов республиканских законов и других нормативно-правовых актов по вопросам бюджетной, социальной и кредитной политики, по финансированию капитального строительства, сокращению объемов незавершенного строительства;

-устанавливает порядок разработки, регистрации, утверждения, введения и действие и пересмотра государственных норм и правил в области строительства, архитектуры, градостроительства, промышленности строительных материалов, согласования и экспертизы проектной документации;

-обеспечивает проведение единой научно-технической политики, разрабатывает концепцию развития отрасли, целевые научно-технические программы, определяет основные направления развития науки в области архитектуры и градостроительства, проектирования и строительства, координирует научно-исследовательские разработки по созданию новых перспективных строительных материалов, конструкций и технологий;

-разрабатывает и утверждает сметные нормы, республиканские стандарты, строительные нормы и правила по архитектуре, строительству, градостроительству, строительным материалам, конструкциям, изделиям, инженерному оборудованию;

-разрабатывает и утверждает типовые проектные решения, адресные, зональные и экспериментальные проекты жилых домов и общественных здании многократного применения с учетом природно-климатических, демографических, национальных и региональных особенностей территорий;

-обеспечивает в установленном порядке функции государственного заказчика по разработке и реализации республиканских целевых программ, участвует в формировании и реализации разделов научно-технического и опытно-конструкторских работ этих программ и формировании перечня объектов строительства для государственных нужд, осуществляет контроль за ходом их сооружения;

-обеспечивает разработку, вводит в действие и издает нормы и правила, государственные стандарты и инструкции в области строительства, архитектуры, градостроительства и промышленности строительных материалов, дает разъяснения и осуществляет контроль за их соблюдением и применением;

-формирует стратегию проведения и обеспечивает выполнение научно-исследовательских и проектно-изыскательских работ, финансируемых за счет средств централизованных источников и государственного бюджета;

-участвует в подготовке нормативных правовых актов по охране памятников истории и культуры, разработке мероприятий по их сохранности и использования, созданию музеев и мемориальных объектов республиканского значения;

-принимает участие в подготовке предложений о передаче в доверительное управление закрепленных в государственной собственности акций акционерных обществ в сфере строительства и производства строительных материалов;

-организует работу по формированию системы государственных закупок в капитальном строительстве, рынка подрядных работ, повсеместному внедрению конкурсного (тендерного) отбора исполнителя работ и услуг поставщиков материально-технических ресурсов, укреплению договорных отношений, внедрению различных форм и механизмов ответственности за обеспечение выполнения обязательств при исполнении договора подряда;

-способствует организации работ по повышению технического уровня и индустриализации строительства, комплексной механизации и автоматизации, улучшению качества работ в строительстве, ресурсосбережению, снижению материалоемкости и трудоемкости строительства, проектирования и производства строительных материалов;

-обеспечивает проведение в установленном порядке комплексной государственной экспертизы проектов на строительство, утверждает проекты на строительство, реконструкцию и техническое перевооружение предприятий, зданий и сооружений, осуществляемые полностью или частично за счёт средств государственного бюджета, а также проектно-сметную документацию на строительство и реконструкцию объектов, государственным заказчиком по которым выступает « Госкомархитектстрой»;

-осуществляет контроль и организует разработку схем и проектов районных планировок, генеральных планов городов и населенных пунктов, другой архитектурно-планировочной документации, проектов охранных зон и схем защиты территорий от опасных геологических процессов, карт сейсмического микрорайонирования;

-ведет контроль за соблюдением земельного, жилищного, архитектурно-градостроительного законодательства, по эффективному и целевому использованию земель населенных пунктов;

-подготавливает предложения по внедрению прогрессивных технологий, оборудования, приборов, машин, механизмов и инструмента для нужд капитального строительства, организует работу по их производству и освоению;

-осуществляет государственный надзор за качеством строительства и выпускаемой продукции предприятиями стройиндустрии и промышленности строительных материалов, осуществляет регистра-

цию объектов строительства, налагает в установленном порядке финансовые санкции, запрет на выпуск продукции, приостанавливает строительство объектов, осуществляемых без необходимой проектной документации, с нарушением требований строительных норм и правил, стандартов и технических условий, отступлением от утвержденных проектных решений.

- образовывает межведомственные комиссии и советы по разработке и рассмотрению важнейших народнохозяйственных проблем в области строительства, архитектуры и градостроительства.

-привлекает к разработке материалов научно-исследовательские, технологические, проектно-конструкторские организации, сотрудников высших учебных заведений и других учреждений, а также отдельных ученых и специалистов.

-создает в установленном порядке при Госкомархитектстрое хозрасчетные предприятия, ассоциации и другие структуры по внедрению новых технологий и архитектурно-проектных решений, не противоречащие действующему законодательству.

Понятие договора. По договору строительного подряд подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объем либо выполнить другие строительные роботы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять результат и уплатить обусловленную цену. К договору строительного подряда применяются общие положения в подряде, если это не противоречит специальным нормам о строительном подряде.

Так, основными условиями договора подряда является:

• работа выполняется из материала подрядчика, его силами и средствами, если иное не предусмотрено договором;

• способы и методы выполнения задания определяются подрядчиком:

• риск случайной гибели материалов и иного используемого имущества несет предоставившая их сторона, если иное не установлено законом или договором;

• риск случайной гибели результата работы до ее приемки заказчиком несет подрядчик;

• существенные условия договора подряда - сроки начала и окончания работ. Если эти сроки не согласованы, то договор считается незаключенным. Именно нарушение этих условий договора рассматривается как просрочка и влечет соответствующие последствия.

Стороны могут установить и промежуточные сроки выполнения работ, а также установить меры ответственности за их нарушение;

если в договоре подряда не определена цена работ, то договор считается заключенным, а оплата производится по цене, которая при сравнимых обстоятельствах взимается за аналогичные работы. Цена работ состоит из:

а) компенсации издержек подрядчика;

б) вознаграждения подрядчика.

При производстве сложных работ цена обычно определяется сметой. Смета может быть:

а) твердой, когда ее изменение допускается только в случае существенного возрастания стоимости материалов и оборудования, предоставляемых подрядчиком или оказываемых ему третьими лицами услуг либо иного имущественного изменения обстоятельств, за которые стороны не отвечают (ГК "Изменение и расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств");

б) приблизительной, возможность изменения, которой заложена в самом договоре, например: в случае возникновения необходимости проведения дополнительных работ и соответственного повышения цены работ. В этом случае подрядчик сообщает об указанной необходимости заказчику, а заказчик либо соглашается с изменением сметы, либо расторгает договор и оплачивает подрядчику уже произведенную часть работ. Если же подрядчик произвел дополнительные работы без уведомления заказчика, то заказчик вправе при приемке результата работы оплатить его по ранее согласованной цене;

• в случае получения подрядчиком в ходе работ экономии без ухудшения качества работ заказчик обязан оплатить результат работ по установленной в договоре цене. Договором может быть предусмотрено распределение полученной экономии между подрядчиком и заказчиком;

• неблагоприятные последствия просрочки передачи или приемки результата работ несет просрочившая сторона;

• риск случайной невозможности достижения результата работ несет подрядчик, так как именно он определяет методы и способы выполнения работ, если в договоре не предусмотрено иное;

• качество работ должно соответствовать условиям договора, а при их отсутствии - обычно предъявляемым к таким работам требованиям.

Возможно участие в договоре подряда нескольких лиц, как на стороне подрядчика, так и на стороне заказчика. В этом случае они являются солидарными должниками (кредиторами):

при неделимости предмета обязательства;

при выполнении работ в связи с осуществлением предпринимательской деятельности;

в иных случаях, предусмотренных законом или договором

Подрядчик вправе привлекать к выполнению работ по договору подряда третье лицо без согласия заказчика, если иное не установлено законом или договором. В этом случае заказчик включает договор подряд с генеральным подрядчиком, а последний - договор подряда с субподрядчиком.

Генеральный подрядчик одновременно выступает как подрядчик по договору генерального подряда и как заказчик по договору субподряда Генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за действия субподрядчика, а перед субподрядчиком - ответственность за действия заказчика. Непосредственное предъявление требований заказчиком субподрядчику и наоборот, минуя генерального подрядчика, возможно, только если это предусмотрено в законе или в договоре (точнее, в обоих договорах: генерального подряда и субподряда).

Подрядчик обязан:

• принять все необходимые меры по обеспечению сохранности имущества, полученного от заказчика;

• использовать материалы экономно. В случае использования материалов заказчика по окончании работ дать отчет об их использовании и возвратят остаток материалов заказчику (либо по соглашению сторон уменьшить цену работ);

• своевременно приступить к работе и сдать в установленный срок готовый результат заказчику, соблюдать требования и качество работы;

• немедленно предупредить заказчика и приостановить выполнение работ до его решения в следующих случаях:

а) при обнаружении непригодности для выполнения работ материалов, оборудования или технической документации, предоставленной заказчиком;

б) при возможных неблагоприятных для заказчика последствиях при указанных им способах выполнения работ,

в) при иных обстоятельствах, не зависящих от подрядчика и влияющих на качество или сроки выполнения работ.

При невыполнении указанной обязанности по уведомлению заказчика подрядчик лишается права ссылаться на эти обстоятельства при сдаче

результата работ;

• передать заказчику информацию, касающуюся эксплуатации предмета договора;

• подрядчик отвечает за качество предоставленных им материалов. Подрядчик вправе:

• не приступать к выполнению работ либо приостановить их выполнение в случае нарушения заказчиком условии договора;

• требовать возмещения убытков, вызванных неоказанием заказчиком содействия в выполнении работ, если такое содействие предусмотрено договором:

• при уклонении заказчика от приемки работ по истечении определенного срока и после двукратного предупреждения продать результат работы, а выручку, за вычетом причитающихся ему платежей, внести на имя заказчика в депозит нотариуса или суда;

• удерживать результат работ и иное оставшееся у него имущество заказчика при нарушении последним условий договора.

Заказчик обязан:

• уплатить подрядчику обусловленную цену работы после окончательной сдачи работы, если она выполнена надлежащим образом, если договором не предусмотрен иной порядок оплаты (например, полная или частичная предварительная оплата);

• оказывать подрядчику обусловленное договором содействие в выполнении работ (подсоединение к сетям электро- и газоснабжения, обеспечение водой, жильем и пр.);

• заказчик несет ответственность за качество предоставленных им материалов и оборудования;

• осмотреть и принять результат работы в соответствии с условиями договора, а при обнаружении недостатков - немедленно заявить об этом подрядчику;

• известить подрядчика в разумный срок об обнаруженных после приемки скрытых недостатках.

Заказчик вправе:

в любое время проверять ход выполнения и качество работ, не вмешиваясь в деятельность подрядчика;

• отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения вызванных этим убытков, если подрядчик явно не успевает закончить работу в срок;

• в любое время до сдачи результата работ отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику за уже выполненную работу и, возместив убытки от расторжения договора в пределах разницы между ценой, определенной за всю работу, и выплаченной за уже выполненную работу суммой;

• при очевидной недоброкачественности работы установить подрядчику разумный срок для устранения допущенных недостатков. При неисполнении этого отказаться от исполнения договора либо поручить другому лицу исправление недостатков за счет подрядчика и потребовать возмещения вызванных этим убытков:

• в случае неисполнения подрядчиком условии договора о качестве работы заказчик вправе потребовать:

а) безвозмездного устранения недостатков в разумный срок;

б) соразмерного уменьшения цены,

в) возмещения собственных расходов на устранение недостатков, если договором предусмотрено право заказчика на их устранение). Если недостатки существенны и неустранимы или не устранены в согласованный срок либо появляются вновь после их устранения, то заказчик вправе расторгнуть договор и потребовать возмещения причиненных этим убытков.

• договором подряда может быть установлен гарантийный срок на результат работы, в течение которого заказчик вправе требовать безотказной службы предмета договора и заявлять требования, связанные с его качеством.

Особенности договора строительного подряда. Как уже указывалось, к источникам правового регулирования строительного подряда помимо Гражданского кодекса относятся также некоторые законы и ряд законодательных актов.

•Отдельные виды строительной деятельности подлежат лицензированию.

В соответствии со статьей 5 Закона Республики Узбекистан "О лицензировании отдельных видов деятельности" и Указом Президента Республики Узбекистан от 6 мая 2003 года N УП-3240 "Об основных направлениях дальнейшего углубления экономических реформ в капитальном строительстве" Кабинетом Министров Республики Узбекистан принят постановление от 24.09.2004г. №410 «Об утвержде-

нии положений о лицензировании деятельности в области строительства». К ним относятся:

-Положение о лицензировании деятельности по разработке архитектурно-градостроительной документации ;

-Положение о лицензировании деятельности по проведению экспертизы проектов строительства;

-Положение о лицензировании деятельности по производству ремонтных, строительно-монтажных работ на высотах методами промышленного альпинизма;

-Положение о лицензировании деятельности по проектированию, строительству, эксплуатации и ремонту мостов и тоннелей;

-Положение о лицензировании деятельности по проектированию, строительству, эксплуатации и ремонту оборонных объектов;

-Положение о лицензировании деятельности по проектированию, строительству, эксплуатации объектов повышенного риска и потенциально опасных производств.

Документы, необходимые для получения лицензии следующие: заявление о выдаче лицензии по лицензируемому виду деятельности; нотариально заверенное свидетельство о государственной регистрации юридического лица; документ, подтверждающий внесение соискателем лицензии сбора за рассмотрение лицензирующим органом заявления соискателя лицензии; список сотрудников, занимающихся проектированием, строительством, ремонтом и эксплуатацией объектов; сведения об имеющихся условиях и технических средствах; документы, подтверждающие право собственности или иное вещное право на помещения, в которых будут осуществляться лицензируемый вид деятельности.

Права лицензиатов защищены Законом Республики Узбекистан «О лицензировании отдельных видов лицензирования» от 25.05.2002г. В статье 7 данного закона к лицензируемым видам деятельности относятся виды деятельности, осуществление которых может повлечь за собой нанесение ущерба правам и законным интересам, здоровью граждан, общественной безопасности, и регулирование которых не может осуществляться иными методами, кроме как лицензирование.

Постановление Кабинета Министров от 28.06.2002г. .№236 о мерах по реализации закона Республики Узбекистан «О лицензировании отдельных видов деятельности» определены перечень лицензирующих органов, осуществляющих лицензирование отдельных видов деятельности.

При Кабинете Министров функционирует Комиссия по мониторингу за реализацией реформ и лицензированию деятельности в области строительства и при « Госархитектстрое» созданы две рабочие группы: -первая рассматривает лицензионные материалы по производству ремонтных, строительно-монтажных работ на высотах методами промышленного альпинизма; проектированию, строительству, эксплуатации и ремонту мостов и тоннелей; проектированию, строительству, эксплуатации и ремонту оборонных объектов; проектированию, строительству, эксплуатации объектов повышенного риска и потенциально опасных производств и вторая группа по разработке архитектурно-градостроительной документации и экспертизы проектов строительства.

«Госархитекстрой» ведет реестр лицензий на право осуществления деятельности по проектированию, строительству, эксплуатации и ремонту оборонных объектов, в котором указываются наименование юридического лица, его организационно-правовая форма, почтовый адрес, номера телефона и факса; фамилия, имя, отчество руководителя; дата выдачи и номер лицензии; срок действия лицензии; основания и даты переоформления, продления срока действия, приостановления и возобновления действия лицензий; основания и даты прекращения действия лицензий; основания и даты аннулирования лицензий; основания и даты выдачи дубликатов.

Информация, содержащаяся в реестре лицензий на право осуществления деятельности по проектированию, строительству, эксплуатации и ремонту оборонных объектов, является открытой для ознакомления с ней юридических и физических лиц, которые вправе получить за плату в «Госархитектстрое» информацию из реестра лицензий в виде выписок о конкретных лицензиатах.

• Договором строительного подряда охватываются отношения по поводу капитального ремонта зданий и сооружений, если договором не предусмотрено иное;

• если строительные работы направлены на удовлетворение бытовых или иных личных потребностей гражданина, то к этим отношениям применяются нормы о бытовом подряде;

• в случае гибели или повреждения объекта строительства до его передачи заказчику вследствие недоброкачественности переданных заказчиком материалов или ошибочности указаний заказчика по способу выполнения работ подрядчик, при условии, что он исполнил свои обязанности по предупреждению заказчика, вправе требовать оплату работ в полном объеме, предусмотренном сметой:

• переход права собственности на объект от подрядчика и заказчику происходит только после государственной регистрации такого перехода.

• обязательными приложениями к тексту договора строительного подряда являются смета и техническая документация, определяющая объем, характер и другие характеристики работ;

• при обнаружении необходимости производства не учтенных в технической документации работ подрядчик обязан приостановить выполнение работ и уведомить об этом заказчика. Заказчик обязан в течение десяти дней сообщить подрядчику о принятом решении. При пропуске указанного срока у подрядчика возникает праве требовать возмещения убытков, причиненных простоем;

• подрядчик вправе требовать оплаты непредусмотренных работ, которые он выполнил, не дожидаясь согласия заказчика, если докажет, что он действовал в интересах заказчика (в случае, если промедление могло привести к гибели объекта и. пр.);

• подрядчик вправе отказаться от выполнения необходимых дополнительных работ, если только они не входят в сферу его профессиональной деятельности, либо он по иным, не зависящим от него, причинам не может выполнить указанные работы;

• заказчик вправе в одностороннем порядке изменить техническую документацию, если эти изменения не превышают 10% стоимости работ. Подрядчик вправе требовать оплаты дополнительных работ в пределах 10% общей стоимости работ, если по не зависящим от него причинам пришлось превысить смету;

• возможно, установление в договоре условий о страховании различного рода рисков (риска случайной гибели объекта, риска причинения вреда имуществу третьих лиц в ходе строительства и т. п.). Выполнение стороной обязательств по страхованию не освобождает ее от необходимости принятия мер для предотвращения наступления страхового случая;

• если иное не предусмотрено договором, заказчик обязан предоставить земельный участок под строительство;

• подрядчик обязан выполнить все указания заказчика, касающиеся производства работ, если они не противоречат договору и не являются вмешательством в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика;

• в случае уклонения заказчика от осуществления надзора и контроля за ходом работ подрядчик вправе ссылаться на то, что допу-

щенные недостатки были бы им устранены, если бы заказчик исполнил свои обязательства по осуществлению надзора и контроля за ходом работ;

• заказчик вправе поручить осуществление функций по надзору и контролю за ходом работ третьему лицу;

• стороны по договору строительного подряда обязаны принимать все необходимые меры по устранению препятствий для выполнения работ;

• подрядчик обязан производить работы с соблюдением требований охраны окружающей среды и обеспечения безопасности строительных работ;

• в случае приостановления работ и консервации объекта по причинам, не зависящим от сторон, заказчик обязан оплатить подрядчику уже выполненные к этому времени работы и возместить иные понесенные им расходы;

• приемка работ возможна как после завершения работ, так и по окончании се отдельных этапов. Приемка работ оформляется актом сдачи и приемки работ, подписываемым обеими сторонами;

• заказчик вправе отказаться от приемки работ, если обнаружение недостатки исключают возможность использования результата работ для целей, указанных в договоре,

• к дополнительным основаниям ответственности подрядчика за качество работ относятся отступления от обязательных для сторон строительных норм и правил, а также не достижение указанных в технической документации определенных показателей объекта строительства, а при реконструкции здания или сооружения - снижение или потеря прочности устойчивости, надежности здания или сооружения либо его части;

• подрядчик обязан за плату устранять и те недостатки, за которые он ответственности не несет.

Наряду с правом удержания в случаях, предусмотренных договором строительного подряда, исполнение любых обязательств заказчика по договору, включая оплату выполненных работ, может быть обеспеченно также ипотекой земельного участка, на котором осуществляется строительство или связанные с ним работы. В настоящее время действует Постановление Государственного Комитета по земельным ресурсам, геодезии, картографии и государственному кадастру от 24 марта 2008 года №43 « Об Утверждении Временной инструкции о порядке государственной регистрации ипотеки», зарегистрированное 25 апреля 2008 года.

§ 4. Подряд на выполнение проектных и изыскательских работ

1. По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию указчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат.

Изыскательские и проектные работы обычно предшествуют строительству и могут быть поручены как подрядчику по договору строительного подряда, так и другому лицу.

2. Особенности договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ:

• изыскательские работы завершаются передачей результатов инженерно-геологических, топографо-геодезических, инженерно-экологических

и других работ.

Результатом проектных работ является проект строительства:

• подрядчиком может быть только лицо, имеющее лицензию на осуществление соответствующих проектных или изыскательских работ;

• заказчик обязан предоставить подрядчику необходимые для производства проектных или изыскательских работ исходные данные;

• задание подрядчику заказчик либо составляет сам, либо утверждает задание, составленное подрядчиком. Ответственность за недостатки задания несет заказчик;

• заказчик обязан предоставить подрядчику документы, удостоверяющие его права на отведенный под строительство земельный участок;

• подрядчик обязан выполнять работы в строгом соответствии с заданием;

• подрядчик обязан слать заказчику выполненную работу. Если проектная документация должна быть согласована с государственными органами или органами местного самоуправления, это согласование производит подрядчик;

• проектная документация должна быть согласована с заказчиком;

• в случае обнаружения недостатков в технической документации или в изыскательских работах заказчик вправе потребовать безвозмездной переделки технической документации и проведения необходимых изыскательских работ, а также возмещения причиненных убытков, если иное не предусмотрено законом или договором;

• заказчик вправе использовать техническую документацию только на цели, указанные в договоре, и не вправе передавать ее третьим лицам без согласия подрядчика;

• подрядчик не вправе передавать техническую документацию третьим лицам без согласия заказчика,

• подрядчик гарантирует заказчику, что у третьих лиц отсутствует право воспрепятствовать выполнению работ или создать ограничения для их выполнения;

• в договоре может быть предусмотрено, какие сведения, содержащиеся в технической документации, составляют коммерческую тайну и могут быть разглашены только по обоюдному согласию сторон.

§ 5. Подряд на научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы

В целях исполнения Закона РУз «Об изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах» и в соответствии с законодательством, регулирующим интеллектуальную деятельность, Государственное патентное ведомство РУз обеспечивает реализацию государственной политики в области правовой охраны объектов промышленной собственности. Данное ведомство принимает к рассмотрению заявки на выдачу патентов на изобретения, полезные модели и промышленные образцы, проводит по ним государственную экспертизу, осуществляет государственную регистрацию, выдает патенты, а также издает официальный бюллетень, где публикуются сведения об их выдаче, правовом статусе и другая информация.

За период 2005-2007 годов в Государственное патентное ведомство поступила 1931 заявка. Проведено 4515 экспертиз, зарегистрировано 1329 объектов, 84 лицензионных договора и договоров об уступке прав на запатентованные объекты, выпущено 24 номера официального бюллетеня. Разработано более 80 ведомственных нормативных актов, часть из которых зарегистрирована в Министерстве юстиции РУз. Проводятся различные семинары, лекции в учебных заведе-

ниях, ежегодно организуются конкурсы на лучший объект интеллектуальной собственности, в помощь заявителям разрабатываются и издаются различные пособия. Комитетом по координации развития науки и технологий при Кабинете Министров РУз, созданным в соответствии с Указом Президента РУз от 7 августа 2006 года «О мерах по совершенствованию координации и управления развитием науки и технологий», организована исследовательская работа по семи приоритетным направлениям развития науки и технологий.

Кроме того принято Постановление Президента Республики Узбекистан 15.07.2008 г. N ПП-916 «О дополнительных мерах по стимулированию внедрения инновационных проектов и технологий в производство». Утвержден Перечень документов, предъявляемых для получения заключений по денежным средствам и оборудованию, полученных в рамках грантов международных и зарубежных организаций и фондов и международных соглашений по научно-техническому сотрудничеству. А также действуют Указ Президента Республики Узбекистан № УП-3029 от 20.02.2002 г. «О совершенствовании организации научно-исследовательской деятельности», Постановление Кабинета Министров Республики Узбекистан № 77 4 марта 2005г. «О мерах по совершенствованию организации научно исследовательской деятельности», Постановление Кабинета Министров Республики Узбекистан от 19 января 1998г. №31 «О государственной поддержке развития международных научно-технических связей, научных программ и проектов по грантам международных и зарубежных организаций и фондов». 28 июля 2008 года зарегистрированы Министерством юстиции РУз за №1706 совместные Постановления Комитета по координации развития науки и технологий при Кабинете Министров РУз, Министерства финансов РУз, Министерства высшего и среднего специального образования, Министерства экономики, Академии Наук РУз «Об утверждении Положения о порядке формирования и реализации научно-технических программ инновационных работ» и «Об утверждении Положения о порядке формирования и реализации научно-технических программ фундаментальных и прикладных исследований».

Гражданско-правовым договором, регулирующим отношения по организации исследований, является подряд на научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы.

1. По договору подряда на научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы подрядчик (исполнитель)

обязуется провести научные исследования, разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него как новую технологию, а другая сторона (заказчик) обязуется принять и оплатить выполненную работу.

2. Договор является консенсуальным, двусторонним и возмездным.

Договор может охватывать как весь цикл проведения исследования (научно-исследовательские работы), разработки и изготовления образцов или технологии (опытно-конструкторские и технологические работы), так и его отдельные этапы.

Риск случайной невозможности исполнения договора несет заказчик, который в этом случае обязан оплатить стоимость работ, проведенных до выявления невозможности получить предусмотренные договором результаты, но не свыше соответствующей части цены работ, указанной в договоре.

К условиям о сроках выполнения работ применяются соответствующие нормы о договоре подряда, следовательно, для признания договора заключенным необходимо согласование сроков начала и окончания работ, нарушение которых рассматривается как просрочка исполнения обязательств.

Условия договора должны соответствовать нормам законодательства Республики Узбекистан об интеллектуальной деятельности.

3. Исполнитель обязан:

• выполнить работу в соответствии с согласованным с заказчиком техническим заданием и передать ее результаты заказчику в предусмотренный договором срок;

• незамедлительно информировать заказчика о выявленной в ходе работ невозможности получить ожидаемые результаты или о нецелесообразности продолжения работы;

• по договору на выполнение научно-исследовательских работ - выполнять работы лично и не вправе привлекать к их выполнению третью лиц без согласия заказчика. Исполнитель по договору на выполнение опытно- конструкторских и технологических работ вправе привлекать к выполнению работ третьих лиц без согласия заказчика, если иное не предусмотрено договором (к отношениям исполнителя с третьими лицами применяются правила о генеральном подрядчике и субподрядчике);

• согласовать с заказчиком необходимость использования охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, права на кото-

рые принадлежат третьим лицам, и приобретение прав на их использование;

• гарантировать "патентную чистоту" результатов, полученных в ходе выполнения работ по договору, то есть передать результаты, не нарушающие исключительных прав третьих лиц;

• своими силами и за свой счет устранять допущенные по его вине в выполненных работах недостатки, которые могут повлечь отступление от технико-экономических параметров, предусмотренных в техническом задании или в договоре;

• возместить убытки, причиненные заказчику в пределах стоимости работ, в которых выявлены недостатки, если договором предусмотрено, что они подлежат возмещению в пределах общей стоимости работ по договору. Упущенная выгода подлежит возмещению в случаях, предусмотренных договором.

Заказчик обязан:

• передавать в процессе проведения работ информацию (патентную, техническую, научную и пр.), необходимую исполнителю для надлежащего выполнения работ;

принять результаты работ после их завершения или в ином порядке, предусмотренном договором. Сдача-приемка работ оформляется двусторонним актом, подписанным сторонами;

• оплатить результаты работ в размере и порядке, предусмотренных в договоре;

• оплатить стоимость работ, проведенных до выявления невозможности получить предусмотренные договором результаты, но не свыше соответствующей части цены работ, указанной в договоре;

• договором может быть предусмотрена обязанность заказчика выдать исполнителю техническое задание и согласовать с ним программу или тематику работ.

Стороны обязаны:

• обеспечить конфиденциальность сведений, касающихся предмета договора, если иное не предусмотрено договором. Круг сведений, составляющих конфиденциальную информацию, может быть предусмотрен в договоре;

• публиковать полученные при работе сведения, признаваемые конфиденциальными, только с согласия другой стороны.

4. Стороны вправе использовать результаты работ, в том числе способные к правовой охране, в пределах и на условиях, предусмот-

ренных договором, а также для собственных нужд, если иное не предусмотрено договором.

Исключительные права на научно-технические результаты, полученные в ходе выполнения работ по договору, принадлежат сторонам.

Заказчик получает исключительные права на результаты работ, а исполнитель вправе использовать их для собственных нужд. Договором может быть по-иному произведено разграничение прав на результаты работ.

В договоре должны быть предусмотрены следующие условия, касающиеся патентоспособных результатов работ:

- подача заявок и получение патентов на них;
- обязательства сторон по передаче прав на заявленные и запатентованные решения.

Особенности ответственности сторон за ненадлежащее выполнение обязательств по договору на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ:

- исполнитель отвечает только при наличии вины;
- в определенных случаях ограничивается размер ответственности исполнителя за ненадлежащее исполнение обязательств по договору:

а) возмещается только реальный ущерб, но не упущенная выгода;

б) по соглашению сторон сумма возмещения убытков может быть ограничена стоимостью работ.

При обнаружении недостатков в технической документации, образцах изделий и т. п. заказчик вправе потребовать лишь безвозмездного устранения их исполнителем, но не вправе требовать соразмерного уменьшения цены работ или возмещения собственных расходов на устранение недостатков.

При просрочке исполнителем срока сдачи работ заказчик вправе отказаться от приемки работ и потребовать возмещения причиненного этим ущерба, если докажет, что исполнение обязательства утратило для него интерес вследствие просрочки исполнителя.

Договор на выполнение научно-исследовательских работ прекращается при выявлении объективной невозможности достижения ожидаемого результата, а договор на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ - также и при нецелесообразности дальнейшего продолжения работ, при этом заказчик обязан оплатить понесенные подрядчиком затраты.

Глава 38. ВОЗМЕЗДНОЕ ОКАЗАНИЕ УСЛУГ

Цель главы: *Раскрытие понятия, содержания, существенных условий договора возмездного оказания услуг, предопределение предмета договора в зависимости от исполнения обязательств*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Правовые признаки договора возмездного оказания услуг. Виды услуг: связь, медицинские, ветеринарные, аудиторские, консультационные, информационные услуги, услуги по обучению, туристическому обслуживанию. Порядок осуществления договора возмездного оказания услуг. Порядок оплаты. Ответственность сторон по договору.*

Основные понятия договора возмездного оказания услуг и его правовые особенности. Согласно статье 703 Гражданского кодекса по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), не имеющие вещественной формы, а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Правила настоящей главы применяются к договорам оказания услуг связи, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных услуг, услуг по обучению, туристическому обслуживанию и иных. В отношении этих услуг применяются правила договора возмездного оказания услуг.

Правовые особенности договора возмездного оказания услуг заключаются в следующем:

Во-первых, договор возмездного оказания услуг может быть и в зависимости от вида услуг и консенсуальным и реальным . Например, если туристические услуги имеют консенсуальный характер, отдельные виды услуг связи могут иметь реальный характер (отправка писем).

Во- вторых, из самого названия договора оказания возмездных услуг видно, что он относится к возмездным договорам. Заказчик выполняет обязательство оплаты за услуги, осуществленные исполнителем по его поручению.

В-третьих, из договора вытекают и права и обязательства обоих сторон, с этой точки зрения, его можно отнести к группе двухсторонних.

Оказание возмездных услуг при рыночных отношениях в Республике и усиленного изменения демократических процессов является договором, направленным на оказание услуг широкому кругу населения.

Предмет договора – деятельность, основная цель которой не направлена на создание овеществленного результата, связанная с определенными действиями, направленными на удовлетворение личных потребностей заказчика, осуществляемая лицами, имеющими определенную квалификацию, специализацию. Хотя овеществленный результат и может возникать, его создание в договоре возмездного оказания услуг никогда не является самостоятельным предметом и всегда подчинен основной его цели.

По статье 704 Гражданского кодекса при отсутствии в договоре оказания возмездных услуг иных указаний исполнитель обязан оказать предусмотренную договором услугу (услуги) лично.

Порядок оплаты в договоре. Заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, указанные в договоре возмездного оказания услуг. В случае невозможности исполнения, возникшей не по вине исполнителя, заказчик обязан возместить исполнителю понесенные им расходы за вычетом выгод, которые исполнитель приобрел или мог приобрести вследствие освобождения его от оказания услуги (услуг). В случае, когда невозможность исполнения возникла по вине заказчика, цена услуг подлежит оплате в полном объеме, если иное не предусмотрено законодательством или договором (статья 705 ГК).

На сегодняшний день в республике возникает повышенное требование к настоящему договору. Государством уделяется большое внимание оказанию услуг в разных сферах жизнедеятельности населения. Особенно большое внимание уделяется реформам в системе здравоохранения, где создаются условия для оказания широкомасштабных и качественных услуг населению. Это явилось толчком для организации частных медицинских, диагностических центров, которые предлагают широкий спектр медицинских услуг, что повысило возможность выбора гражданами удобного медицинского обслуживания. Для защиты прав и свобод граждан ведут деятельность различные юридические консультации, адвокатура, оказывающие правовые услуги и повышающие правосознание и культуру граждан.

Виды договоров оказания возмездных услуг. Договоры оказания возмездных услуг подразделяются на несколько видов: услуги

связи, медицинские, ветеринарные, аудиторские, правовые, консультативные, туристические, образовательные, информационные услуги и другие. Они отличаются друг от друга своими особенностями, порядком обслуживания, характером и вкладом в область правопорядка. Однако имеются и общие черты, поэтому они объединены одной главой Гражданского кодекса. В этом договоре одна сторона исполнитель, оказывающая услуги, другая сторона – заказчик, пользующийся этой услугой. Заказчиком могут быть граждане и юридические лица, а исполнителем могут быть граждане и организации, имеющие право оказывать возмездные услуги и получившие разрешение в установленном порядке. Услуги могут оказывать и граждане, получившие разрешение для занятия индивидуальной предпринимательской деятельностью.

Предприятие, оказывающие возмездные услуги, начиная с момента государственной регистрации, считаются юридическими лицами и владеют правом заниматься предпринимательской деятельностью.

В Республике принят ряд законов, направленных на правовое регулирование данной деятельности. В их числе, законы «О гарантиях адвокатской деятельности и социальной защите адвокатов», «О гарантиях свободы получения информации», «Об образовании», «О связи», «О почтовой связи», «Об аудиторской деятельности», «О средствах массовой информации» и другие.

Статья 708 Гражданского кодекса гласит, что общие положения о подряде и положения о бытовом подряде применяются к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит его правилам. Одной из развивающихся услуг является аудиторская служба.

В статье 1 Закона «Об аудиторской деятельности» аудиту дано следующее определение. Аудит представляет собой независимую экспертизу и анализ финансовой отчетности хозяйствующих субъектов уполномоченными на то лицами аудиторами (аудиторскими фирмами) с целью определения ее достоверности и соответствия финансовых и хозяйственных операций законодательству и иным нормативным актам Республики Узбекистан, а также полноты, реальности, соответствия требованиям, предъявляемым к ведению бухгалтерского учета или иной финансовой отчетности. Аудит включает также консалтинг - представление услуг по договору с клиентом.

Аудитор - специалист, получивший в установленном порядке право занятия аудиторской деятельностью и включенный в профес-

сиональный реестр аудиторов. Аудиторские услуги осуществляются аудиторскими фирмами. Аудиторская фирма - предприятие, созданное юридическим или физическим лицом, предметом деятельности которого по уставу, зарегистрированному в установленном порядке, является оказание аудиторских услуг. Аудиторские фирмы могут быть созданы в форме малых предприятий, обществ с ограниченной ответственностью и других организационно-правовых форм предприятий, за исключением акционерных обществ открытого типа.

Аудиторы и аудиторские фирмы начинают свою деятельность после их государственной регистрации и получения лицензий.

Права и обязанности сторон по договору возмездного оказания услуг.

В качестве сторон договора возмездного оказания услуг участвуют заказчик и исполнитель.

Заказчик – лицо, заинтересованное в оказании соответствующих услуг и делающее заказ для оказания этой услуги себе или другому указанному им лицу.

В качестве заказчика в вышеуказанном договоре могут участвовать граждане, юридические лица, государственные организации.

Исполнитель – лицо, осуществляющее возмездную услугу по согласованию с заказчиком, имеющее соответствующую квалификацию, специальность и полномочия.

Исполнителем договора возмездного оказания услуг, осуществляющим соответствующую услугу, может быть гражданин, юридические лица, государственные учреждения.

Права и обязанности исполнителя. Основные обязанности исполнителя состоят из выполнения на основании порядка и условий, устанавливаемых в договоре, деятельности в интересах заказчика. При этом, лицо оказывающее возмездные услуги, помимо наличия квалификации, специализации, должно владеть соответствующими полномочиями (специальной лицензией) для выполнения возмездных услуг или вести деятельность в соответствующей организации. Например, лицо оказывающее правовую услугу, т.е. адвокат должен владеть высшим юридическим образованием и получить соответствующее разрешение для занятия данной деятельностью, без которого он не вправе заниматься адвокатской, юрисконсультской деятельностью.

Надо отдельно подчеркнуть следующее, лицо, имеющее соответствующее высшее юридическое образование в границах своих

знаний может давать юридическую информацию, но для оказания соответствующей услуги обязательно должен иметь специальное разрешение.

Права исполнителя по договору направлены на требование своевременной оплаты заказчиком за выполненные услуги.

Права и обязанности заказчика. По настоящему договору основную обязанность заказчика составляет своевременная оплата установленной в договоре суммы за оказанные услуги.

Заказчик не обязан отвечать определенным требованиям как исполнитель, но у него должны быть основания, необходимость и соответствующие средства для заказа соответствующих услуг. Например, при пользовании туристическими услугами у заказчика должна быть потребность в путешествии и достаточные средства для его оплаты.

Права заказчика состоят из требований соответствия услуги, условиям договора, и его своевременного, качественного исполнения.

Права и обязанности исполнителя и заказчика могут быть различными в зависимости от вида услуг.

Например, в соответствии с договором услуг связи обслуживающая организация должна своевременно исполнять такие обязательства, вытекающие из договора, как отправлять заказчику на определенный адрес почтовые отправления, дневную прессу клиентам, а также своевременно доставлять газеты, журналы в установленное договором место, оказывать телефонные услуги, а заказчик обязан вносить плату за оказанные услуги.

При медицинском обслуживании организация, специализирующаяся на выполнении этих услуг, а также лицо, обладающее достаточными и соответствующими знаниями и документами и получившее разрешение на оказание медицинских услуг, имеет право проводить медицинское обслуживание. Однако такое обслуживание в некоторых случаях может быть и безвозмездным для граждан, но финансируется за счет бюджетных государственных средств. Организация- исполнитель, оказывающая ветеринарные услуги, если взяла на себя обязательство квалифицированного обслуживания фермеров или населения, то заказчик по договору должен оплачивать установленную плату, т.п.

Ответственность сторон за нарушение договора возмездного оказания услуг. В статье 706 Гражданского кодекса подразумевается ответственность исполнителя за нарушение договора возмездного оказания услуг. В случаях неисполнения или ненадлежащего испол-

нения договора возмездного оказания услуг исполнитель обязан возместить заказчику причиненные убытки в полном объеме, но не свыше двукратного размера, предусмотренной договором цены услуг.

В случаях, когда исполнитель не исполнил или ненадлежащим образом исполнил обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, договором возмездного оказания услуг может быть предусмотрена повышенная против определенной в части первой указанной статьи ответственность.

Заказчик ответственен перед исполнителем за несвоевременную или не в соответствующем порядке предоставленную плату за оказание ему услуги по договору.

При невыполнении услуг не по вине исполнителя, заказчик обязан оплатить исполнителю его расходы, а случае невозможности выполнения услуги по вине заказчика, если в законодательстве или договоре не оговорен другой порядок, стоимость услуг должна полностью быть оплаченной.

Прекращение договора возмездного оказания услуг. По общим положениям договор может быть изменен или аннулирован сторонами. Отмена договора возмездного оказания услуг: заказчик вправе требовать расторжения договора возмездного оказания услуг при условии выплаты полностью установленной цены, кроме случаев, когда расторжение договора вызвано виновными действиями исполнителя.

Исполнитель вправе требовать расторжения договора возмездного оказания услуг лишь при условии полного возмещения заказчику убытков, причиненных расторжением договора, кроме случая, когда это произошло по вине заказчика (статья 707 ГК).

Глава 39. ДОГОВОР ПЕРЕВОЗКИ

Цель главы: *Раскрытие понятия, содержания, существенных условий договора перевозки пассажиров, багажа и грузов; предопределение предмета и объекта договора в зависимости от исполнения обязательств.*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Общие положения о договоре перевозки пассажиров и багажа. Понятие, правовые признаки договора перевозки пассажиров. Разновидности договора перевозки пассажиров, багажа и грузов. Чартер. Ответственность сторон.*

Понятие, предмет и виды договора перевозки. Транспорт является связующим звеном в экономике любого государства и представляет собой единый комплекс, который охватывает все виды общественного производства, распределения и обмена. Именно транспорт в условиях рыночной экономики приобретает особую актуальность и становится важным средством осуществления перевозки пассажиров, багажа и груза.

Рыночные отношения оказывают особое воздействие на правовое регулирование использования транспорта. Например, в области автомобильного транспорта возникло множество частных предприятий. Прежний «государственный план» потерял свой статус в качестве основы договорных отношений. Договоры перевозки грузов и пассажиров стали основным правовым средством оформления отношений между транспортным предприятием и клиентами в условиях рыночных отношений»[1]. Согласно статье 709 действующего ГК перевозка пассажира, багажа и груза осуществляется на основе договоров перевозки.

Прежде чем дать определение договору перевозки пассажира, багажа и груза, необходимо определить их виды потому, что определение договора варьируется в зависимости от его вида. Имеется два основных вида договора перевозки пассажира, багажа и груза:

1) договор перевозки пассажира;

2) договор перевозки груза.

В статье 710 Гражданского кодекса Республики Узбекистан договору перевозки пассажира дано следующее определение: “По дого-

[1] Окйўлова М.Б. Юк ташиш шартномаси тушунчаси ва мазмуни. Мустакил Ўзбекистон хукук фанларининг долзарб муаммолари. –Т.:Фалсафа ва хукук институти. 1997. – С.94 .

вору перевозки пассажира перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа – также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу. Пассажир при этом обязуются уплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа - и за провоз багажа". Ввиду осуществления предпринимательской деятельности одной из сторон договора перевозки пассажира данный договор относится к типу хозяйственных договоров. Следовательно, к нему применяются и нормы Закона Республики Узбекистан от 29 августа 1998 года "О договорно-правовой базе деятельности хозяйствующих субъектов".

Как видно из вышеприведенной нормы, под пассажиром понимается физическое лицо, пользующееся услугами перевозчика, а багаж мы понимаем как вещи, предназначенные для отправки транспортом, а также личные вещи пассажира.

Перевозчик – лицо, доставляющее пассажира и багаж по определенному адресу за установленную плату.

Необходимо отметить, что понятие, данное в Гражданском кодексе, обобщенное, то есть нормы Кодекса регулируют данную сферу в качестве общих норм. В практике имеются свои нормы транспортных организаций относительно договоров перевозки. В них, в частности, с учетом специфических особенностей сферы дано особое определение перевозки пассажира и багажа. Например, на основании Воздушного кодекса Республики Узбекистан от 7 мая 1993 года дано следующее определение договору перевозки пассажира и багажа: "По договору воздушной перевозки пассажира и багажа перевозчик обязуется перевезти пассажира и его багаж в пункт назначения, предоставив ему место на воздушном судне, совершающем рейс, указанный в билете, а в случае сдачи пассажиром багажа - также доставить багаж в пункт назначения и выдать его пассажиру или уполномоченному на получение багажа лицу. Пассажир обязуется уплатить за перевозку по установленному тарифу, а при наличии багажа сверх установленной перевозчиком нормы - и за провоз багажа" (ст.98)[1].

Основная особенность договора перевозки пассажира заключается в том, что стороной, пользующейся услугами перевозки, выступает гражданин. Это означает, что гражданин кроме прав пассажира, указанных в соответствующих уставах и положениях, обладает и правами, указанными в ГК и Законе "О защите прав потребителей".[2]

[1] Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан, 1993., № 6, статья 247.
[2] Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан, 1996., № 5-6, статья 59.

Правовые признаки договора перевозки пассажира и багажа заключаются в следующем:

во-первых, договор имеет консенсуальный характер, то есть после приобретения билета или багажной квитанции договор считается заключенным, а пассажир обладает правом требования с перевозчика выполнения своих обязательств;

во-вторых, данный договор является двусторонним, то есть каждая сторона имеет определенные права и обязанности.

Договор заключается в письменной форме. Приобретенный пассажиром билет выполняет функцию документа, удостоверяющего заключение договора.

В-третьих, договор перевозки пассажира является оплачиваемым договором, то есть пассажир оплачивает услуги перевозчика.

Второй вид договора перевозки – договор перевозки груза. По договору перевозки груза перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату.

В договоре перевозки груза в качестве перевозчика могут выступать только лица, имеющие соответствующую лицензию. Например, согласно статье 13 Закона «Об автомобильном транспорте», статье 96 Воздушного кодекса, перевозка автомобилем, перевозка воздушным транспортом в соответствии с установленными Кабинетом Министров специальным правилами и порядку осуществляется на основании разрешения (лицензии). В частности, участниками таких договоров на железной дороге являются предприятия железной дороги, на речном и морском транспорте – пароходство, на воздушном транспорте – предприятия воздушного транспорта, на автомобильном транспорте – автохозяйства или автоколонны[1].

Правовые признаки договора перевозки груза заключаются в следующем:

во-первых, договор перевозки груза является реальным договором, то есть перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному лицу (получателю), а отправитель груза обязуется уплатить установленную плату за перевозку груза. Условия такого договора перевозки груза оформляются в соответствующих транспортных документах, например, на железнодорожном, речном и воздушном транспорте – транс-

[1]Ф. Сайфуллаев. Ўзбекистон ССРнинг гражданлик ҳуқуқи. -Т.: Ўқитувчи. 1988. – С.121.

портной накладной, на речном транспорте – транспортной накладной или коносаменте; на автомобильном транспорте – товарно-транспортной накладной или других актах и документах.

Составление и выдача отправителю груза транспортной накладной или иного документа перевозки одновременно является подтверждением заключения договора (пункт 2 статьи 711 ГК Республики Узбекистан).

Значит, договор перевозки составляется в письменной форме;

во-вторых, договор перевозки груза, как правило, относится к двусторонним договорам. Каждая из сторон договора обладает определенными правами и обязанностями;

в-третьих, договор перевозки груза является оплачиваемым договором, так как отправитель или получатель груза платит перевозчику за доставку груза в установленный пункт назначения.

В обоих видах договора перевозки условия перевозки, а также ответственность сторон по этим перевозкам определяются соглашением сторон, если ГК, транспортными уставами и кодексами, иными законами и изданными в соответствии с ними правилами не установлено иное.

Рассмотренные нами выше виды договоров различаются по сторонам договора. То есть, например, если в договоре перевозки пассажира и груза в качестве его сторон выступают, с одной стороны, пассажир (физическое лицо) и, со второй стороны, транспортная организация в качестве перевозчика, то в договоре перевозки груза, с одной стороны, участвует отправитель груза, а с другой - перевозчик. Кроме того, в зависимости от того, каким путем осуществляется перевозка, договоры подразделяются на три вида: перевозка пассажиров и грузов внутреннего сообщения; перевозка пассажиров и грузов международного сообщения; перевозка пассажиров и грузов прямого смешанного сообщения.

Под перевозкой пассажиров и грузов внутреннего сообщения понимается перевозка в пределах действия одной транспортной организации, точнее в пределах страны. Например, перевозка грузов и пассажиров в пределах ГАЖК «Узбекистон темир йуллари» с одной станции до другой. Перевозка пассажиров и грузов транспортом на территории города также относится к этому виду.

Под перевозкой пассажиров и грузов международного сообщения понимается перевозка, осуществляемая между Республикой Узбекистан и другими государствами. Например, перевозка пассажиров

и грузов из Ташкента в Москву при участии железнодорожных предприятий на основании соответствующих транспортных документов.

Под перевозкой пассажиров и грузов прямого смешанного сообщения понимается перевозка пассажира, багажа и груза на основании единого транспортного документа разными видами транспорта и предприятий.

Одна из специфических особенностей такого рода договоров является его предмет, то есть предметом договора являются не товары или материальные ценности, а транспортные услуги транспортного предприятия второй стороне (клиенту).

Договор перевозки пассажиров и грузов регулируется транспортным и другим соответствующим законодательством:

1. Воздушный кодекс Республики Узбекистан от 7 мая 1993 года.

2. Закон Республики Узбекистан от 25 апреля 1997 года "О городском пассажирском транспорте".

3. Закон Республики Узбекистан от 29 августа 1998 года "Об автомобильном транспорте.

4. Закон Республики Узбекистан от 15 апреля 1999 года "О железнодорожном транспорте".

5. Закон Республики Узбекистан от 30 августа 1997 года "Об упорядочении бесплатного пользования городским пассажирским транспортом ".

6. Закон Республики Узбекистан от 29 августа 1998 года "О договорно-правовой базе хозяйствующих субъектов".

7. Закон Республики Узбекистан от 24 апреля 1997 года "О естественных монополиях".

8. Закон Республики Узбекистан от 26 апреля 1996 года "О защите прав потребителей".

9. Закон «О лицензировании отдельных видов предпринимательской деятельности» от 25 мая 2000 года.

10. Постановление Олий Мажлиса Республики Узбекистан «О перечне видов деятельности, на осуществление которых требуются лицензии» от 12 мая 2001 года.

11. Устав железной дороги Республики Узбекистан, Утвержден постановлением Кабинета Министров от 23 октября 2008 года №232. Нормы ГК о перевозке включают в себя лишь общие правила. Согласно ст.709 ГК, перевозка регулируется в основном транспортными уставами и кодексами и изданными в соответствии с ними правилами.

В главе 39 ГК ничего не сказано о перевозке почты, так как она имеет свои специфические особенности. Поэтому перевозка почты регулируется транспортными уставами и кодексами и изданными в соответствии с ними правилами.

В главе 39 ГК ничего не сказано о международной перевозке пассажиров и грузов. Такие перевозки осуществляются на основании международных договоров (транспортных конвенций). Транспортные конвенции в форме международных договоров, в которых участвует Республика Узбекистан, в соответствии с содержанием статьи 7 ГК, имеют приоритет по сравнению с нормами законодательства Республики Узбекистан. То есть при возникновении противоречий между транспортными конвенциями и нормами национального права, действуют нормы международного договора. Вместе с тем, не урегулированные в транспортных конвенциях, они могут быть восполнены нормами ГК Республики Узбекистан, транспортных уставов и кодексов.

Так, международная перевозка регулируется следующими транспортными конвенциями и соглашениями Республики Узбекистан.

1. Конвенция для унификации некуоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок. Варшава, 12 октября 1929 года и Прготокол к Конвенции (Гаага, 28 сентября 1955 года).
2. Конвенция о договоре международной дорожной перевозки грузов (Женева, 19 мая 1956 года и Протокол к Конвенции (Женева, 5 июля 1978 года).
3. Соглашение о международном грузовом сообщении. Введено в действие 01.11.1951 г., с поправками на 1 июля 2008 года.
4. Соглашение о международном пассажирском сообщении. Введено в действие6 01.11.1951 г., с поправками на 08.10.2004 года.

Необходимо отметить, наряду с этими конвенциями и соглашениями действуют и другие региональные, двусторонние международные договоры Республики Узбекистан в области автомобильных, воздушных и железнодорожных перевозок пассажиров и грузов.

Права и обязанности сторон по договору. В соответствии с требованием статьи 710 Гражданского кодекса "Заключение договора перевозки пассажира и багажа удостоверяется соответственно билетом и багажной квитанцией». В выданном пассажиру билете записываются основные условия договора: цена билета, время отправления

транспорта, срок годности билета. В билетах, выданных на и другие виды транспорта, кроме воздушного транспорта поездов междугороднего и международного сообщений, имя, фамилия пассажира не пишутся. Передача другим лицам

билетов, на которых указана фамилия, запрещается. В случае утери пассажиром билета на воздушный транспорт другой билет не выдается.

Права и обязанности пассажиров (в частности, права пассажиров) закреплены в следующих статьях ГК-710, 715, 720, 721, 725.

Пассажир имеет право в порядке, предусмотренном соответствующим транспортным уставом и кодексом:

- перевозить с собой детей бесплатно или на иных льготных условиях;

- провозить с собой бесплатно багаж в пределах установленных норм;

- сдавать к перевозке багаж бесплатно в пределах установленных норм, а при превышении норм - за плату по тарифу.

-договариваться с перевозчиком об оказании услуг, не предусмотренных в тарифах;

-отказаться от договора, возместить ущерб в случае опоздания отправления пассажира без уважительных причин, повреждения или утери багажа пассажира по вине перевозчика.

Также и в других актах законодательства определены права пассажиров с учетом особенностей соответствующего транспорта. Например, в ряде статей действующего Устава железной дороги Республики Узбекистан, Закона «О железнодорожном транспорте» определены следующие права пассажиров:

а) приобрести проездной документ (билет) в любой поезд и любой вагон при наличии мест до названной им железнодорожной станции назначения, открытой для пассажирских операций, по кратчайшему направлению следования пассажирских поездов, с наименьшим числом пересадок или по маршруту, удобному по времени;

б) провозить вместе с собой бесплатно одного ребенка в возрасте не старше 5 лет, без предоставления отдельного места. При следовании с пассажиром более одного ребенка в возрасте до 5 лет один из них перевозится бесплатно, а остальные — с 50-процентной скидкой от полной стоимости билета, с предоставлением отдельного места. Детям в возрасте от 5 до 10 лет также предоставляется 50-

процентная скидка от полной стоимости билета, с предоставлением отдельного места;

в) провозить с собой бесплатно ручную кладь не свыше 36 килограммов и дополнительно в пригородных поездах не свыше 50 килограммов за плату по багажному тарифу;

г) сдавать к перевозке багаж по проездному документу (билету) за плату по установленному тарифу;

д) делать остановку в пути с продлением срока годности проездного документа (билета) не более чем на 10 суток;

е) продлить в случае болезни в пути срок годности проездного документа (билета) на все время болезни (по предъявлении справки лечебного учреждения);

ж) занять в пути следования свободное место в вагоне более высокой категории с доплатой разницы в стоимости проезда;

з) при наличии свободных мест выезжать поездом, отходящим ранее того поезда, на который приобретен проездной документ (билет), с необходимой отметкой в железнодорожной билетной кассе в порядке, определенном Правилами перевозок пассажиров, багажа и грузобагажа;

и) при опоздании на поезд (кроме пригородного) в течение 3 часов, а вследствие болезни или несчастного случая, подтвержденного соответствующим документом — в течение 3 суток с момента отправления поезда, на который был приобретен проездной документ (билет), возобновить его без дополнительной оплаты, за исключением плацкарты, на другой поезд или получить обратно стоимость проезда в порядке, установленном Правилами перевозок пассажиров, багажа и грузобагажа;

к) при возврате проездного документа (билета) не позднее чем за 24 часа до отправления поезда получить полную стоимость проезда, а при возврате проездного документа (билета) позднее этого срока, но до отправления поезда, получить стоимость проезда за вычетом стоимости плацкарты.

При возврате проездного документа (билета) на обратной выезд в пункте обратного отправления не позднее чем за 3 суток до отправления поезда пассажиру выплачивается полная стоимость проезда, а при возврате позднее этого срока, но до отправления поезда,— стоимость проезда за вычетом стоимости плацкарты;

л) получить стоимость проезда за непроследованное расстояние при прекращении поездки в пути следования в связи с перерывом в движении поездов.

Во всех случаях возврата проездного документа (билета) с пассажира взыскивается плата, установленная предприятием, осуществляющим обслуживание пассажиров.

Возврат причитающихся сумм за неиспользованные проездные документы (билеты) осуществляется в порядке, определенном Правилами перевозок пассажиров, багажа и грузобагажа.

На основании статьи 24 Закона "О городском пассажирском транспорте" пассажиры имеют право:

-пользоваться любым видом городского пассажирского транспорта;

-пользоваться пассажирскими станциями и остановочными пунктами;

-провозить вместе с собой бесплатно детей в возрасте до семи лет;

-провозить бесплатно ручную кладь, не превышающую установленных габаритных размеров, весом не более двадцати килограммов;

-провозить за плату по установленным тарифам багаж;

-добровольно заключать договор личного страхования жизни и здоровья;

-получать информацию от диспетчеров пассажирских станций и конечных диспетчерских пунктов о работе городского пассажирского транспорта.

На основании Закона "Об упорядочении бесплатного пользования городским пассажирским транспортом" право бесплатного пользования городским пассажирским транспортом принадлежит:

-участникам войны 1941-1945 годов из числа военнослужащих;

-инвалидам войны 1941-1945 годов и лицу, сопровождающему в поездках инвалида войны I группы;

-лицам, награжденным орденами и медалями за самоотверженный труд и безупречную воинскую службу в тылу в годы войны 1941-1945 годов;

-гражданам из числа бывших военнослужащих-интернационалистов, принимавших участие в боевых действиях в Республике Афганистан и на территории других стран;

-военнослужащим действительной срочной военной службы, старшинам, прапорщикам, старшим прапорщикам, мичманам и старшим мичманам;

-лицам, заболевшим и перенесшим лучевую болезнь, вызванную последствиями аварии на Чернобыльской АЭС;

-инвалидам-слепым и лицу, сопровождающему в поездках инвалида-слепого.

Пассажиры в качестве пользователей услугами перевозчиков обладают правами, указанными в Законе «О защите прав потребителей».

Вместе с тем на пассажиров возлагается ряд обязанностей, предусмотренных законодательством. В частности, согласно ГК пассажиры обязаны:

-оплатить перевозчику проезд, если есть багаж - плату за перевозку багажа;

-соблюдать правила, определенные в транспортных уставах и кодексах;

-предъявить по требованию перевозчика билет, дающий право бесплатного проезда на транспорте, или другой документ;

-предъявить по требованию перевозчика квитанцию багажа;

-правильно пользоваться вещами поездов, самолетов и других транспортов.

Исходя из вида транспорта, специальными законами и другими актами законодательства на пассажиров могут возлагаться дополнительные обязанности. В частности пассажиры в городском транспорте обязаны:

-соблюдать установленные правила перевозки пассажиров;

-своевременно оплачивать проезд и провоз багажа, сохранять билет до конца поездки и предъявлять его по требованию лиц, осуществляющих контроль;

-предъявлять документы, удостоверяющие право льготного проезда;

-соблюдать при пользовании городским пассажирским транспортом чистоту и порядок, бережно относиться к оборудованию и имуществу перевозчиков;

-выполнять иные требования, предусмотренные законодательством.

Законодательством также определена и ответственность пассажиров. Например, при нанесении ущерба перевозчику по вине пассажира, пассажир

обязан возместить ущерб. Также если пассажир не оплатил за проезд на транспорте, то за эти действия налагается соотвествующий штраф.

Второй стороной договора перевозки пассажира и багажа является перевозчик (транспортная организация). В действующих нормативно правовых актах предусмотрены права и обязанности перевозчика. В общем виде перевозчик имеет право:

- взимать плату за услугу перевозки или требовать документ об уплате
платы за проезд и провоз багажа;

- взыскивать штраф с пассажиров, не оплативших проезд, в порядке, установленном в ГК, транспортных уставах и кодексах, если это предусмотрено в договоре перевозки;

-требовать соблюдения пассажиром порядка, установленного на транспорте;

-требовать соответствующих документов у лиц, имеющих право бесплатного проезда или льготного проезда на транспорте;

-проверять подлинность документов, дающих право бесплатного, льготного или иного проезда на транспорте;

-в случае выявления подделки документов, дающих право бесплатного, льготного или иного проезда на транспорте, привлекать к ответственности владельцев таких документов.

Вместе с тем перевозчик имеет и ряд обязанностей:

-перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа - также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу (статья 710 ГК);

-бесплатно и на льготных условиях перевозить лиц, указанных в законодательстве;

-доставить пассажира и багаж в пункт назначения в определенный срок, а при отсутствии таких сроков - в разумный срок, (статья 717 ГК);

-возвратить пассажиру провозную плату и другие понесенные им расходы в случае отказа пассажира от перевозки по причине задержки отправления транспортных средств, если он не докажет, что это произошло вследствие обстоятельств, не зависящих от него (статья 720 ГК);

-обеспечить безопасность при организации перевозки на транспорте пассажира и багажа;

-продлить срок билета в необходимых случаях по требованию пассажира;

-возместить ущерб, который нанесен по его вине пассажиру или его багажу;

-оказывать культурно-бытовое обслуживание пассажиров в порядке, предусмотренном правилами.

В законах, уставах и кодексах, относящихся к некоторым видам транспорта, исходя из видов этих транспортов, на перевозчиков возлагаются определенные обязанности. Например, в Законе «О городском пассажирском транспорте» на перевозчика возложены обязанности:

- иметь лицензию на выполнение городских пассажирских перевозок;

- соблюдать установленные правила перевозки пассажиров;

- обеспечить безопасность жизни и здоровья пассажиров;

- выполнять требования охраны труда, пожарной безопасности, производственной санитарии и экологии;

-обеспечить безопасность движения, соблюдение правил технической эксплуатации и пользования городским пассажирским транспортом;

-осуществлять льготную перевозку отдельных категорий граждан и другие.

Перевозчикам запрещаются самовольные отклонения от установленного маршрута, несоблюдение графика движения и предъявление каких-либо требований к пассажирам, не предусмотренных законодательством (статья 23).

Перевозка пассажира и багажа может осуществляться транспортом общего пользования, исходя из требований статьи 714 ГК. Договор перевозки транспортом общего пользования является публичным договором, и к перевозке данного вида применяются требования статьи 358 ГК.

Такой договор может быть определен и в соответствующих законодательных актах. Например, в соответствии со статьей 7 Закона "О городском пассажирском транспорте", договор перевозки пассажира городским пассажирским транспортом является публичным договором. Однако в законодательных актах относительно какого-либо транспорта это может быть и не определено, хотя перевозка пассажира и багажа данным транспортом и имеет характер публичного договора. Тогда, чтобы признать такой вид транспорта транспортом об-

щего пользования, он должен отвечать требованиям статьи 714 ГК, согласно которой перевозка, осуществляемая коммерческой организацией, признается перевозкой транспортом общего пользования, если из законодательства или выданного этой организации разрешения (лицензии) вытекает, что эта организация обязана осуществлять перевозки пассажиров, багажа и (или) грузов по обращению любого гражданина или юридического лица.

Виды договоров перевозки грузов. Права и обязанности сторон договора: отправителя (получателя) и перевозчика груза. Как отмечалось выше, договор перевозки груза является письменным договором. Письменное заключение данного договора, как и договора перевозки пассажира и груза, осуществляется в порядке, предусмотренном ГК, транспортными уставами и кодексами. В соответствующем законодательстве также отмечается о порядке заключения договора по договоренности сторон.

В соответствии со статьей 711 ГК, заключение договора перевозки груза подтверждается составлением и выдачей отправителю груза документа (транспортной накладной, коносамента или иного документа на груз), предусмотренного соответствующим транспортным уставом или кодексом.

Документом оформления перевозки груза внутри страны обычно является накладная на груз, в которой указываются отправитель груза, получатель груза, тариф груза, пункт отправления и назначения груза и другие соответствующие данные. Договор перевозки груза считается заключенным после его передачи перевозчику вместе с транспортными документами.

О приеме груза для перевозки выдается копия специального документа: на железнодорожном и речном транспорте - квитанции, на морском транспорте - коносамента, а на воздушном транспорте - накладной на груз.

Данные документы дают право отправить груз по другому адресу, возбудить иск против перевозчика в случае утере, повреждения груза.

В качестве сторон договора перевозки груза участвуют следующие лица:

-отправитель груза - лицо, отправляющее груз на предназначенном виде транспорта по определенному адресу;

-перевозчик груза - лицо, взявшее груз у отправителя в одном пункте и передающее его получателю во втором пункте;

-получатель груза — лицо, принимающее грузы, отправленные ему отправителями грузов.

Клиенты (отправители груза и получатели груза) имеют право:

-получить необходимую информацию о перевозчике;

-свободно выбрать перевозчика и заключить договор для перевозки;

-пользоваться своевременным и качественным обслуживанием перевозчика в порядке, определенном в правилах или договоре перевозки;

-возместить в соответствии с законодательством ущерб и моральный вред, причиненный перевозкой;

-отказаться от услуг перевозчика в случае нарушения им условий, указанных в договоре перевозки;

-обратиться в суд и уполномоченные государственные органы в случае нарушения своих прав и т.д.

Отправитель груза обязан:

-своевременно доставить груз транспортной организации согласно установленному требованию;

-хорошо расположить, упаковать продукцию в посуду (тару);

-указать в транспортных документах естественные особенности и виды продукции;

-разместить груз на транспорте в необходимых случаях своими средствами и рабочей силой;

-разборчиво написать предупредительные метки с учетом естественных особенностей продукции;

-своевременно платить за провоз груза.

Перевозчик груза имеет право:

-получить документы, подтверждающие соответствие груза его сертификату;

-отказаться от перевозки в случаях угрозы безопасности жизни граждан, дорожного движения, нарушения экологических и санитарных норм или других противоправных действиях;

-своевременно истребовать платежные, товарно-транспортные документы и т.д.

Перевозчик обязан:

-предоставить средства перевозки грузов в указанное в требовании отправителя время;

-перед предоставлением данных средств проверить их чистоту, и необходимых случаях - вымыть и почистить их;

-хранить в сохранности груз после его принятия;

-соблюдать меры предосторожности и после погрузки груза на транспортное средство;

-хранить некоторые виды продукции с учетом их естественных особенностей;

-сообщить получателю груза о его доставке в пункт назначения.

Получатель груза обязан:

-принять незамедлительно меры по вывозу своего груза сразу после получения сообщения о его прибытии;

-принять меры предосторожности для сохранности груза и его принятия, если нет возможности вывезти груз, и другие.

Права и обязанности сторон договора перевозки груза имеют свои особенности в зависимости от вида перевозящего транспорта. Например, при перевозке груза железнодорожным транспортом перевозчик - предприятие железной дороги берет на себя обязанности:

- выполнить обязательство перевозки груза;

- предоставить отправителю груза в установленный срок пригодные для перевозки груза вагоны, цистерны, контейнеры;

-осмотреть состояние вагонов и груза; -выписать квитанцию о приеме груза;

-хранить в сохранности и без потери принятый для отправки груз; -доставить груз в установленный срок в пункт назначения; - незамедлительно сообщить отправителю груза о его доставке в пункт назначения;

- передать груз лицу, который назначен получателем. Обязанности отправителя и получателя груза в основном ограничиваются:

-выполнением обязательств, взятых по перевозке груза;

-осмотром средств перевозки грузов, то есть вагонов, контейнеров, цистерн, выданных транспортной организацией для отправки грузов в установленный срок;

-своевременным получением грузов их получателями;

-уплатой по тарифу установленной провозной платы.

Перевозка груза железнодорожным транспортом оформляется транспортной накладной на перевозку груза. В накладной указывается ряд сведений, а именно: пункт отправки и наименование дороги, пункт назначения и адрес получателя груза, вид, размер, тип обертки отправляемого груза, скорость перевозки груза, провозная плата, время приема груза, время разгрузки, передачи груза и другие данные о грузе.

Один из распространенных видов перевозки груза является перевозка грузов автомобильным транспортом. Договор перевозки груза автомобильным транспортом регулируется общими правилами ГК о данных договорах, Законом Республики Узбекистан «Об автомобильном транспорте» и примерным договором, утвержденным Кабинетом Министров. В таком договоре обязанности перевозчика заключаются в полной доставке груза в установленный срок в пункт назначения по договору и других схожих обязательствах. В обязанности получателя груза входят: оплата провозной платы (если она не уплачена отправителем груза), прием груза, своевременная его разгрузка и другие.

К обязанностям отправителя груза относятся: предоставление по требованию перевозчика необходимой документации, подтверждающей соответствие перевозимого груза договору перевозки, обеспечение свободного и безопасного доступа автотранспортных средств к грузу или багажу, подлежащих перевозке, своевременная передача груза перевозчику (автотранспортному предприятию), оплата провозной платы, правильное оформление документов груза, погрузка груза при помощи своей рабочей силы и технических средств и другие.

К третьему виду перевозок груза относится договор перевозки груза воздушным транспортом. Этот договор регулируется ГК и Воздушным кодексом, а также нормами других актов законодательства, принятых в целях регулирования данных отношений. В соответствии со статьей 98 Воздушного кодекса: "По договору воздушной перевозки перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз или почту в пункт назначения и выдать их уполномоченному на получение груза или почты лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза или почты по установленному тарифу".

Договор перевозки груза может быть заключен в двух формах:

1) перевозка грузов по договору в определенный срок; при этом указываются условия о количестве груза, направлении, сроке перевозки груза, обязательствах сторон, порядке расчетов и ненадлежащее выполнение договора;

2) договор может быть заключен с предоставлением отправителю груза одного или нескольких самолетов. Этот договор именуется договором чартера. Условия этого договора закреплены в нормах статьи 712 ГК и статьи 99 Воздушного кодекса. В соответствии с Воздушным кодексом по договору чартера (фрахтования воздушных судов) одна сторона (фрахтовщик)обязуется предоставить другой сто-

роне (фрахтователю) за плату всю вместимость одного или нескольких воздушных судов на один или несколько рейсов для перевозки пассажиров, багажа, грузов и почты или других целей.

В основные обязанности предприятия воздушного транспорта по этому договору входит: прием груза, доставка его в пункт назначения и передача его владельцу, обеспечение сохранности принятого груза без повреждения, своевременная его доставка владельцу, сообщение получателю о прибытии груза, а при потери груза - принятие мер его розыска, возмещение ущерба при недостаче, повреждении и снижении качества груза.

Основные обязанности отправителя груза - доставка груза в аэропорт и оплата провозной платы.

Обязанности получателя - своевременное принятие, разгрузка груза.

Следующий вид договора перевозки груза является договор перевозки груза внутренним водным транспортом, что в условиях Узбекистана не встречается. Данный договор заключается перевозчиком в форме накладной на груз, в которой выражается содержание договора.

Права и обязанности сторон указываются в договоре. Так, перевозчик обязуется своевременно доставить и передать получателю груз, а отправитель - заплатить провозную плату за услуги перевозчика.

Последний вид договора перевозки груза - договор перевозки груза морским транспортом. Этот вид договора вообще не применяется внутри территории Республики Узбекистан из-за отсутствия крупных морей. Применение национального законодательства в отношении перевозки груза морским транспортом осуществимо лишь в случаях, предусмотренных нормами международного права. Между тем, перевозка морским транспортом подразделяется на каботажную и перевозку груза рейсом в зарубежные страны. Под каботажем понимается перевозка груза между портами в пределах одной страны.

Перевозка груза морским транспортом оформляется договорами коносамента и чартера. Если в договоре определено обязательство перевозчика, но отсутствует условие предоставления места на корабле, то такое обязательство оформляется договором коносамента.

Коносамент выполняет функцию расписки и является юридическим доказательством передачи груза. Кроме того, коносамент, во-первых, доказательство заключения договора; во-вторых, расписка капитана корабля о принятии груза; в-третьих, документ, предоставляющий право распоряжения грузом, и в-четвертых, является доку-

ментом, определяющим отношения между перевозчиком и отправителем груза. В коносаменте указываются сведения о перевозчике и отправителе груза, пункт отправки и пункт назначения, а также другие соответствующие данные о грузе.

Перевозка груза по морю может быть оформлена и договором чартера (фрахта). Если договор перевозки груза на основании договора чартера (фрахта) заключен для одного или нескольких рейсов морского корабля, то он именуется чартерным рейсом. Если корабль предоставляется на определенное время для извоза — договор именуется тайм-чартером.

В соответствии с договором перевозки груза морским транспортом основные обязанности перевозчика:

-своевременная выдача средств перевозки;

-хранение груза со дня его принятия до доставки в пункт назначения;

-передача груза получателю.

Основные обязанности отправителя груза:

-передача груза перевозчику;

-прием груза;

-оплата провозной платы (фрахта).

Среди вышеперечисленных договоров перевозки груза значимым является договор чартера (фрахтования). По договору чартера (фрахтования воздушных судов) одна сторона (фрахтовщик) обязуется предоставить другой стороне (фрахтователю) за плату всю вместимость одного или нескольких воздушных судов на один или несколько рейсов для перевозки пассажиров, багажа и грузов (статья 712 ГК). Порядок заключения договора чартера (фрахтования), его форма и виды устанавливаются транспортными уставами и кодексами.

Ответственность сторон по договорам перевозки. В соответствии со статьей 718 ГК, в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательств, вытекающих из перевозки, стороны несут ответственность, установленную ГК, транспортными уставами и кодексами, а также Воздушным кодексом, законами «Об автомобильном транспорте», «О железнодорожном транспорте», «О договорно-правовой базе деятельности хозяйствующих субъектов» и соглашением сторон.

Кстати, гражданское право предусматривает имущественный характер ответственности.

Соглашения транспортных организаций с пассажирами и грузовладельцами об ограничении или устранении установленной законом

ответственности перевозчика недействительны. Следовательно, в отношении них применяются правила ГК о договорах, считающихся недействительными.

Имущественная ответственность по договорам перевозки вытекает из невыполнения или ненадлежащего выполнения договорных обязательств и в соответствии со статьей 333 ГК основным условием привлечения к ответственности является вина. Согласно этому, должник отвечает за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательства при наличии вины, если иное не предусмотрено законодательством или договором. Вместе с тем должник признается невиновным, если докажет, что принял все зависящие от него меры для надлежащего выполнения обязательства.

Еще одной правовой основой регулирования в стране договорно-правовых отношений является Закон Республики Узбекистан «О договорно-правовой базе деятельности хозяйствующих субъектов», в соответствии со статьями 24, 34 которого в случае невыполнения или ненадлежащего выполнения одной из сторон договора обязательств, эта сторона уплачивает другой стороне кроме неустойки и нанесенный ущерб. При этом в ущерб включаются расходы стороны в связи с невыполнением или ненадлежащим выполнением обязательств, потерей или повреждением имущества, а также доходы, которые могла бы получить, но не получила другая сторона, если вторая сторона выполнила бы договорные обязательства.

В частности, в статье 719 ГК определена ответственность перевозчика за неподачу транспортных средств, а отправителя за неиспользование

поданных транспортных средств. Согласно данной норме, перевозчик за неподачу транспортных средств для перевозки груза в соответствии с принятой заявкой (заказом) или иным договором перевозки, а отправитель за не предъявление груза либо неиспользование поданных транспортных средств по иным причинам несут ответственность, установленную транспортными уставами и кодексами, а также соглашением сторон.

Вместе с тем, перевозчик и отправитель груза освобождаются от ответственности в случае неподачи или несвоевременной подачи транспортных средств либо неиспользования транспортных средств, если это произошло вследствие непреодолимой силы или иных явлений стихийного характера, а также военных действий; прекращения или ограничения перевозки грузов в определенных направлениях, ус-

тановленных в порядке, предусмотренном соответствующим транспортным уставом или кодексом. В этих случаях договорные обязательства между перевозчиками и клиентами могут быть приостановлены решением Кабинета Министров или органами государственной власти на местах (Закон Республики Узбекистан "Об автомобильном транспорте"). Одновременно, исходя из данных обстоятельств приостанавливается течение срока исковой давности (статья 156 ГК Республики Узбекистан).

За задержку в отправлении транспортного средства для перевозки пассажира или опоздание в прибытии такого транспортного средства в пункт назначения, за исключением перевозок в городском и пригородном сообщениях, перевозчик уплачивает пассажиру неустойку в форме штрафа, если не докажет, что задержка или опоздание имели место вследствие непреодолимой силы или иных обстоятельств, не зависящих от перевозчика. Это не относится к перевозке в городе и пригородных направлениях. Необходимо отметить, что перевозчик кроме уплаты штрафа пассажиру, возмещает ему реальные убытки, понесенные им вследствие этого.

Согласно статье 118 Воздушного кодекса, перевозчик несет имущественную ответственность перед органами связи за утрату, повреждение или просрочку в доставке почты по вине перевозчика в размере ответственности органов связи перед отправителями или адресатами в соответствии с почтовыми правилами и актами Всемирного почтового союза (для сведения Республика Узбекистан - член ВПС с апреля 1992 года).

В соответствии с соответствующими положениями законов «Об автомобильном транспорте», «О железнодорожном транспорте» перевозчик несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью пассажира при перевозке, если он не докажет, что вред возник вследствие умысла потерпевшего или непреодолимой силы. Поэтому законодательство, гарантируя права и законные интересы клиентов (потребителей), в частности, в области автомобильного транспорта — на международных и междугородних направлениях, на всех направлениях воздушного, железнодорожного транспорта обязало обязательное страхование пассажиров. Отношения страхования реализуются на основании норм ГК о страховании, Закона Республики Узбекистан от 5 апреля 2002 года «О страховой деятельности» и других актов законодательства.

Вопрос ответственности сторон более остро ставится в Законе "О договорно-правовой базе хозяйствующих субъектов". Согласно содержанию статьи 25 данного закона, в случае просрочки поставки, недопоставки товаров, невыполнения работ или неоказания услуг поставщик (подрядчик) уплачивает покупателю (заказчику) пеню в размере 0,5 процента неисполненной части обязательства за каждый день просрочки, но при этом общая сумма пени не должна превышать 50 процентов стоимости недопоставленных товаров, невыполненных работ или не оказанных услуг. Интересно, что уплата пени не освобождает сторону, нарушившую договорные обязательства, от возмещения убытков, причиненных просрочкой поставки, недопоставкой товаров, невыполнением работ или неоказанием услуг.

Необходимо отметить, что выполнение договорных обязательств обеспечивается такими методами, как неустойка залог, удержание имущества должника, поручительство, заклад.

Как мы отмечали выше, по договорам перевозок и клиенты (отправители груза и получатели груза) являются гражданско-правовыми ответчиками. Прежде всего, они возмещают причиненный перевозчику ущерб (реальный ущерб, упущенную выгоду) в случае невыполнения или ненадлежащего выполнения договорных обязательств. Так, на основании Закона «О договорно-правовой базе деятельности хозяйствующих субъектов» за уклонение от оплаты товаров и услуг клиенты уплачивают перевозчику штраф в размере 15 процентов суммы, от уплаты которой они отказались или уклонились.

В Воздушном кодексе Республики Узбекистан есть такие нормы, согласно которым если получатель не востребовал прибывший груз в установленный правилами перевозки срок или отказался от его приема, перевозчик вправе, уведомив об этом отправителя, оставить груз у себя на хранение за счет отправителя. Груз не полученный в течении 30 дней со дня уведомления получателя, считается невостребованным и реализуется в порядке, установленном законодательством Республики Узбекистан.

Согласно законам «Об автомобильном транспорте», «О железнодорожном транспорте», клиент отвечает за ущерб, нанесенный по его вине другим лицам, имуществу перевозчика и других лиц, ответственным за который являлся перевозчик. Также отправитель груза отвечает перед перевозчиком и третьим лицом за весь ущерб, который мог возникнуть вследствие неправильности, неточности или неполноценности сведений, указанных в транспортных документах.

Глава 40. ДОГОВОР ТРАНСПОРТНОЙ ЭКСПЕДИЦИИ

Цель главы: *Раскрытие понятия, содержания, существенных условий договора транспортной экспедиции, предопределение предмета договора в зависимости от исполнения экспедитором юридических и фактических действий.*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие, содержание и правовые признаки договора транспортной экспедиции. Основные и дополнительные услуги по договору. Ответственность сторон за нарушение условий договора*

Понятие, правовые признаки и форма договора транспортной экспедиции. В последнее время появилось много частных предприятий в сфере перевозок автомобильным транспортом, частных компаний, оказывающих транспортно-экспедиторские услуги. Так, по Указу Президента Республики Узбекистан от 14.08.1995 года № ПФ – 1212 хозрасчётная республиканская внешнеэкономическая транспортно-экспедиторская компания «УртаОсиётранс» при Министерстве внешнеэкономических связей Республики Узбекистан преобразована в государственную акционерную компанию в форме открытого акционерного общества «УртаОсиётранс». Эта организация «потеряла прежнюю позицию, основанную на договорных основах Госплана. Договоры по перевозке пассажиров и грузов в условиях рыночной экономики стали основным официальным правовым средством, оформляющим отношения между транспортным предприятием и клиентами»[1]. По мнению Х.Р.Рахманкулова договорные обязательства по своим особенностям делятся на:

- обязательства, вытекающие из отношений, связанных с передачей имущественного права на владение имуществом или другим материальным правом, другому лицу;
- обязательства, вытекающие из отношений, связанных с передачей права пользования другому лицу;
- обязательства, вытекающие из отношений, связанных с выполнением работы;
- обязательства, вытекающие из отношений, связанных с оказанием услуги;
- обязательства, вытекающие из отношений, связанных с деятельностью представительства;

[1] Окюлова М.Б. Юк ташиш шартномаси тушунчаси ва мазмуни//Мустақил Ўзбекистон ҳуқуқи фанларининг долзарб муаммолари.-Т.: Фалсафа ва ҳуқуқ институти,1997. 94 –бет.

- обязательства, вытекающие из организационно-правовых отношений[1].

В некоторых случаях при перевозке грузов из одной точки в другую необходимо пересечь территорию нескольких государств, воспользоваться несколькими видами транспорта (железная дорога, воздушный транспорт, автотранспорт). Это создаёт целый ряд трудностей для владельца груза, а именно:

-в обеспечении отправки и получения груза;

-в подготовке документов, необходимых при экспорте или импорте (причем, в государствах требования к документам могут различаться);

-в проверке при погрузке и выгрузке грузов с одного вида транспорта на другой;

-оплате таможенных пошлин, сборов и других непредвиденных расходов;

-в знании языка.

Возникает необходимость выполнения целого комплекса вспомогательных операций, а если груз, посылаемый тем или иным лицом, имеет небольшой объём или вес, их выполнение экономически неоправданно.

Однако если эта деятельность осуществляется лицами, специально подготовленными для такой работы, она выполняется быстрее и гораздо эффективнее, что дает положительные результаты. Такие специальные работники называются «экспедиторами».

Слова «экспедиция» происходит от латинского «expeditio», что обозначает «отправка, посылка»[2]. Экспедиторы действуют в качестве посредников между грузоперевозчиками и их клиентами. Деятельность транспортных организаций по оказанию услуг клиентам называется экспедиционной службой.

Договор о транспортной экспедиции входит в состав договоров, связанных с оказанием услуг.

Правовые отношения, связанные с оказанием экспедиторских услуг оформляются посредством норм гражданского права, точнее договором о транспортной экспедиции, который входит в состав дополнительных договоров, связанных с оказанием транспортных услуг. Именно этим определяется сфера его применения и функции субъектов (экспедитора и клиента). Этот договор применяется не во

[1] Рахманкулов Х.Мажбурият ҳуқуқи (Умумий қоидалар). – Т.: ТДЮИ, 2005.- Б. 18-20.
[2] Гражданское право.Ч.2.Учебник//Под.ред Ю.К.Толстого, А.П.Сергеева.-М.: Проспект.2005.С.478.

всех отношениях, связанных с перевозкой грузов. Для возникновения транспортной экспедиции обязательно требуется осуществление организации услуг по перевозке грузов. Содержание этого договора в том, что отправляющий и принимающий груз освобождается от процесса организации и осуществления операций по перевозке. Основная функция экспедитора заключается в освобождении отправляющего и принимающего груз от действий по перевозке и в организации исполнения перевозки за определённую плату.

Настоящий договор рассматривается как средство, регулирующее отношения предприятий, занимающихся экспедициями (то есть услугами перевозки). Цель договора в том, что предприятия, оказывающие экспедиторские услуги или экспедитор, составляя договор с гражданами или юридическими лицами, обязуется отправить груз по адресу или же получить груз и доставить его покупателю. Экспедитор принимает у клиента груз, чтобы доставить его по адресу, указанному клиентом, своими силами или при помощи транспортного предприятия или же принимает этот груз у транспортной организации для доставки его клиенту. Этот договор является смешанным договором, при этом клиенты освобождаются от некоторых организационно-хозяйственных работ, таких как приём, доставка, отправка, выгрузка грузов. Экспедитор специализируется на выполнении именно такого рода работ, поэтому клиенту выгодно пользоваться его услугами. Услуги экспедитора освобождают клиента от дополнительных обязательств, кроме того предоставляется возможность качественного их выполнения, экономя и время, и средства клиента. Использование на практике договора транспортной экспедиции привело к наведению порядка в подобных правовых отношениях.

Отличие договора транспортной экспедиции от договора о перевозке грузов связано с оказанием услуг по организации перевозки. На основе договора осуществляются услуги по перевозке грузов или же организуется их исполнение. Услуги, предусмотренные в договоре о транспортной экспедиции, делятся на два вида, различающихся только включением или исключением транспортного средства в состав услуги:

- **экспедиторские услуги** – это комплекс посреднических и вспомогательных технологических услуг, взятых на себя экспедитором;

- **транспортно-экспедиторские услуги** – организация процесса отправки и приёма грузов, а также вид транспортных услуг, связанных с выполнением других видов работы по перевозке грузов.

В комплекс транспортно-экспедиторских услуг входят:

-организация перевозки грузов от точки отправления до пункта назначения;

-в соответствии с условиями клиента выбор соответствующей схемы перевозки грузов;

-прием грузов в терминале, отправляющего груз, доставка в терминал принимающего груз;

-упаковка, маркировка, сортировка и хранение грузов;

-страхование грузов;

-извещение об отправке и прибытии груза;

-информация о видах услуг, тарифах и рабочих режимах других экспедиторов, другая срочная информация;

-консультации по вопросам, связанным с транспортно-экспедиторской деятельностью.

-исполнение требований и правил таможни;

-осуществление расчётов с перевозчиком за перевозку грузов;

-включает иные услуги, связанные с перевозкой грузов.

Основная цель договора – организация на высшем уровне услуг, связанных с перевозкой в условиях рыночной экономики, и освобождения перевозчиков от лишних забот. Основные причины высокого качества исполнения заключается в специализации экспедиторов, в конкуренции на рынке, в организации услуг на высшем уровне.

В статье 726 ГК дано понятие договора транспортной экспедиции. В соответствии со статьей договор транспортной экспедиции – это договор, связанный с исполнением услуг или с обязательством организации исполнения услуг по перевозке грузов на основе договора экспедиции за счёт клиента (отправляющего или принимающего груз) и услуг экспедитора за оплату.

На основе специальных признаков договора их можно классифицировать следующим образом: оплачиваемые и бесплатные договора; общий договор и договор присоединения; основные и предварительные договора; договор, составляемый в пользу третьего лица; односторонние и взаимные договора[1].

Так как договоры считаются одним из видов сделок, к ним можно применить правила классификации сделок по видам. Этот критерий в качестве основы классификации договоров выделен И.Б.Закировым, который особо подчеркивает, что можно выделить общие, присоединительные и предварительные договоры[2].

---

[1] Рахманкулов Х.Мажбурият ҳуқуқи (Умумий қоидалар). – Т.: ТДЮИ. 2005. 244-б.

[2] Зокиров И.Б. Фуқаролик ҳуқуқи. Умумий қисм. –Т.:ТДЮИ.2006.

В юридической литературе для деления договоров на виды применяются различные критерии. Например, М.В.Гордон на основе критерия «результат» предлагает все известные договора поставить в один ряд[1]. О.С.Иоффе при классификации договоров предлагает «объединяющий критерии»[2]. Е.А.Суханов дополняя мысль О.С.Иоффе, выделяет ещё три вида договоров[3].

Мы в своей работе для классификации взяли критерии «сделки», так как в них сущность понятия «договор» поясняется наиболее доступно.

Договор транспортной экспедиции, имеет свои особенности и следующие правовые признаки.

Во-первых, когда экспедитор и перевозчик разные лица, договор консенсуальный, а когда экспедитор и перевозчик одно лицо – реальный. Консенсуальный договор о транспортной экспедиции предполагает взаимное согласование прав и обязательств и возникает при оформлении этих отношений в установленном порядке. Именно поэтому экспедитор для исполнения экспедиционных услуг появляется только после оформления договора в установленном порядке с указанием прав и обязанностей сторон. В других случаях, когда экспедитор является одновременно и перевозчиком договор является реальным, т.е. права и обязанности сторон возникают при передаче груза.

Во-вторых, по мере выражения воли сторон договора транспортной экспедиции, договор считается двусторонним, т.е. у каждой из сторон возникают конкретные права и обязанности. В договоре транспортной экспедиции экспедитор и клиент (отправляющий или получающий груз) в одно и то же время являются и кредитором, и должником. Например, если экспедитор за определенную плату берет на себя обязанность исполнения или организации исполнения услуг, связанных с перевозкой, то клиент имеет право требовать исполнения этих обязанностей. Если клиент берет обязанность своевременной оплаты за выполнение услуги, то экспедитор имеет право требовать своевременной оплаты в размере, указанном в договоре.

В- третьих, согласно договору существует альтернативное исполнение, которое тоже выполняется за определенную оплату. Это признак договора отмечен в указанной статье 726 ГК, где экспедитор берет обязательство исполнения или организации исполнения услуг,

---

[1] Гордон М.В. Система договоров в гражданском праве// Ученые записки Харьковского юридического института. Выпуск 5. 1954. -85 б.

[2] См:Иоффе О.С. Гражданское право.Т.1. с.389. Иоффе О.С. Обязательственное право.-М., 1975.

[3] СухановЕ.А. Гражданское право .Т.2. –М.:Бек, 1993. с.46.

связанных с перевозкой грузов за определенную оплату и за счет клиента.

Х.Р.Рахмонкулов при рассмотрении договоров, включающих оплату услуг, комментирует их как использование формы «товар-деньги» и её активизацию. За сданный товар, выполненную работу и оказанную услугу необходимо производить оплату. Составление договора за плату означает, что имущественное представление со стороны одного контрагента соответствует альтернативному имущественному представлению со стороны другого контрагента. Когда каждая из сторон представляет имущество с равной стоимостью, оплата становится эквивалентной. Эквивалентность имущественных отношений предполагает их одинаковую стоимость в экономическом аспекте, при этом настоящие отношения считаются оплачиваемыми в случае, когда действующие оценки являются одинаковыми. Вследствие осуществления имущественных отношений за определенную плату их участники являются равноценными и равноправными субъектами[1].

Так как договор о транспортной экспедиции связан со сферой услуг, договор составляется посредством присоединения одной из сторон к условиям договора. Договор о транспортной экспедиции устанавливает отношения путем подписания сторонами стандартного договора, в виде формуляра, который определяет действия экспедитора.

Под договором присоединения понимается договор, в котором одна из сторон предоставляет условия, выраженные в форме формуляра или другого стандарта, к которому присоединяется вторая сторона.

Сторона, которая присоединилась, т.е. сторона подписавшая договор по предложению контрагента, в случае лишения её прав, которые предоставляются на основе общего права, или исключают или ограничивают ответственность другой стороны, или же ставят ее в сложные условия, может требовать прекращения или изменения договора. Однако если сторона, которая присоединяется к договору, знает или должна была знать об условиях присоединения в соответствии с договором, настоящее правило не применяется (часть 3 статьи 360 ГК).

Обычно услуги воздушного и железнодорожного транспорта определяются одинаково, и клиент не имеет возможности по-другому

[1] Раҳмонкулов Х. Мажбурият ҳуқуқи. (Умумий қоидалар). –Т.: ТДЮИ.2005. стр.245.

составить текст договора. Экспедиторы формулируют содержание договора и предлагают клиенту его в форме формуляра. Однако это не указывает на односторонность договора, потому что клиент сам решает присоединяться или не присоединяться к договору. Он может требовать изменения условий, неподходящих ему или может не подписать договор в целом.

По своему содержанию договор включает в себя элементы целого ряда других договоров, таких как передача имущества, посредничество, перевозки. Именно поэтому экспедитор при составлении договора указывает для клиента несколько дополнительных услуг. Например, он составляет договор перевозки грузов, указывая услуги, связанные с погрузкой, выгрузкой, получением документов по заданию клиента, требуемых для экспорта-импорта, выполняет таможенное или другое оформление грузов, проверяет количество, качество и состояние груза, сохраняет таможенные налоговые и другие документы до определенного срока, осуществляет действия необходимые для доставки грузов по определенному адресу. Необходимо отметить, что эти услуги, операции можно исполнять в соответствии с договором о транспортной экспедиции.

Договор о транспортной экспедиции составляется письменно, в нём указывается все виды транспорта, в том числе смешанные виды транспорта, процесс перевозки, точный список транспортно-экспедиторских служб, связанных с международной перевозкой, название и адреса сторон, название места отправки и получения грузов, а также другие условия. После приёма груза под свою ответственность транспортно-экспедиторское предприятие обязано дать грузовое письмо об оказании транспортно-экспедиторской услуги.

На основе статьи 727 ГК, если экспедитору для исполнения своих обязанностей требуется доверенность, клиент обязан её дать. Клиент должен дать доверенность экспедитору, соблюдая правила выдачи доверенности. Доверенность, выдаваемая клиентам должна отвечать требованиям статей 134-144 ГК.

Грузы, для которых требуются специальные разрешения и квоты (например, опасные грузы, отходы) , облагаемые акцизным налогом, могут перевозиться по договору о транспортной экспедиции только при наличии соответствующих разрешений.

Экспедитор, клиент, перевозчик, а также другие лица участвующие в процессе перевозки, осуществляют свою деятельность в соответствии с договором. В договоре согласовывается, каким транс-

портом должен доставляться груз, а также список услуг, связанных с транспортировкой. Клиент берет на себя обязательство своевременной оплаты.

Когда физическое лицо ввозит в страну товар в коммерческих целях, не допускается оформление договоров об услугах, оказываемых транспортно-экспедиторской организаций. В таких случаях оформление таможенных документов осуществляется непосредственно физическими лицами – владельцами товара[1].

Экспедиторское задание может быть дано со стороны транспортной экспедиции в рамках составленного договора.

В вопросах управления, сертификации, налогообложения, оценки, развития и управления транспортно-экспедиторской деятельностью, государством создана правовая база, за соблюдением национальных и международных норм осуществляется контроль со стороны уполномоченных государственных органов. Отношения транспортной экспедиции регулируются не только ГК, но и другими законами. Например, в соответствии со статьей 1 Закона «О железнодорожном транспорте» от 15.04.1999 года Устав железной дороги является нормативным документом, определяющим права, обязанности и ответственность юридических и физических лиц, пользующихся услугами железной дороги и железнодорожного транспорта.

Элементы договора. В договоре могут участвовать граждане и юридические лица, именуемые как клиент и экспедитор. Клиент - сторона, заказывающая экспедиционные услуги, экспедитор – сторона, оказывающая экспедиционные услуги. В качестве клиентов могут выступать любые заинтересованные лица (отправители, получатели груза).

Для формирования рыночных отношений в сфере оказания транспортно-экспедиторских услуг по международным перевозкам и определения правового статуса экспедитора, создания условий, стимулирующих развитие транспортно-экспедиционных услуг и защиты их от нарушений принят Закон «О совершенствовании порядка транспортно-экспедиторской деятельности в Республике Узбекистан» № 348 от 09.09.2000 года, а на его основе принят Устав транспортно-

[1] При ввозе товаров посредством транспортных и транспортно-экспедиторские организации физическими лицами согласно решению №91, 02/8-22 и БА-01/12-3143 от 1 августа 2002 года Министерство внешнеэкономической связи, Министерства финансов РУз, Государственного таможенного комитета определено, что на основе Устава «О порядке взимания единого таможенного сбора и перевода этой суммы в государственный бюджет», оплата единого таможенного сбора физическими лицами – связано непосредственно со сторонами.//Сборник финансовых законов Республики Узбекистан, 2003.- №4.

экспедиторских предприятий и Порядок оказания транспортно-экспедиторских услуг.

В данных документах указан целый ряд понятий, связанных с транспортной экспедицией. Например, **экспедитор** - сторона договора транспортной экспедиции – юридическое лицо, занимающееся организацией перевозки товаров, исполняющее перевозку грузов железнодорожным, водным, автомобильным транспортом, страхование грузов, рисков, транспортных средств, оформление грузов и документов, размещение, хранение, обработку, декларирование и таможенное оформление грузов, т.е. выполняет широкий и разнообразный комплекс работ по оказанию услуг, предполагаемых в договоре о транспортно-экспедиторской службе, а также обеспечивает контроль над перевозками и защищает интересы клиентов перед транспортными предприятиями.

Клиент – отправитель или получатель груза.

Перевозчик – сторона договора перевозки, которая обязуется доставить вверенный ему груз в пункт назначения и выдать его грузополучателю или передать другой транспортной организации.

Водитель-экспедитор – представитель, осуществляющий исполнение транспортно-экспедиторских операций по приёму, доставке и сдаче грузов по договору с перевозчиком.

Обязанности и права водителя-экспедитора отражены в инструкции «По подготовке, учёту, заполнению и переработке путевых листов, товарно-транспортных документов для грузовых автомобилей», зарегистрированной Министерством юстиции Республики Узбекистан за №1382 от 2 июля 2004 года.

По тендерным контрактам, составляемым с зарубежными поставщиками, транспортно-экспедиторская компания по обеспечению перевозки грузов выбирается на тендерной основе.

В качестве экспедитора могут выступать коммерческие юридические лица или граждане, получившие лицензию.

Транспортные средства, терминалы и другие объекты транспортно-экспедиторской деятельности, а также другие транспортно-экспедиторские услуги подлежат обязательной сертификации в соответствии с законодательством. Сертификация в области транспортно-экспедиторской деятельности осуществляется уполномоченным государственным органом.

Экспедиторы осуществляют свою деятельность по оказанию транспортно-экспедиторских услуг на основе лицензии. Порядок ли-

цензирования транспортно-экспедиторской деятельности определен Кабинетом Министров Республики Узбекистан. Лицензии для осуществления транспортно-экспедиторской деятельности выдаются на основании решения комиссии по лицензированию в области транспорта Кабинета Министров, Агентством по автомобильному и речному транспорту Узбекистана.

Предмет договора составляют услуги, связанные с перевозкой грузов, указанные экспедитором. Естественно, как уже указывалось, услуги составляющие предмет договора разнообразны. Условно их можно разделить:

- на основные услуги, связанные непосредственно с перевозкой грузов;

- на дополнительные услуги, связанные с отправкой грузов.

Договор, составленный с оказанием полной транспортной экспедиционной услуги, подразумевает полное исполнение экспедитором всех операций, связанных с доставкой грузов из одного адреса в другой. При этом он может использовать услуги третьих лиц (статья 730 ГК).

Однако, важно то, что исполнение обязательства третьим лицом не освобождает от ответственности перед клиентом экспедитора за исполнение договора о транспортной экспедиции. При оказании транспортно-экспедиционных услуг экспедитор может выполнять часть операций. И в том, и в другом случае в перечень основных услуг могут вноситься дополнения.

Срок договора определяется с согласия сторон. Договор может быть одноразовым, многоразовым, краткосрочным, долгосрочным. Если мы обратим внимание на десятидневный срок, указанный в статье 731 ГК, мы удостоверимся, что договор редко составляется на длительные сроки.

В соответствии с объёмом оказываемых услуг и выполняемой работы экспедитору определяется размер оплаты. В соответствии с действующими тарифами оплата определяется по взаимному согласию сторон (статья 356 ГК).

Содержание договора о транспортной экспедиции. Содержание договора образуют права и обязанности сторон.

Основными задачами экспедиторов считаются:

- удовлетворение требования клиентов по перевозке и транспортно-экспедиторским услугам;

- разработка оптимального транспортного направления и выбор методов доставки грузов, видов перевозки и транспорта, а также определения сроков доставки и сохранение грузов;

- содействие развитию экспортного потенциала Республики Узбекистан;

- уменьшение транспортных расходов;

- перевозка и оплата перевозки;

- сбор хранения, обработка и распределение грузов;

- подготовка и оформление документов, прилагаемых к товарам;

- оказание вспомогательных и дополнительных услуг, в том числе декларирование грузов, оказание таможенных услуг, оформление грузовых документов;

- страхование грузов.

К требованиям, предъявляемым к экспедитору, относятся:

- наличие сертификата о профессиональных полномочиях;

- наличие банковских расчётных счётов транспортно-экспедиторского предприятия и представления банка о платежеспособности;

- исполнение операций, связанных с транспортно-экспедиторскими услугами;

- качественное выполнение условий договора о транспортной экспедиции;

- наличие служебного помещения;

- наличие доказательств подтверждающих действительное исполнение своих функций (свидетельство, контракты, расчётные счета и другие документы).

Экспедитор имеет следующие права:

- составление договоров с перевозчиками грузов, транспортными предприятиями, клиентами;

- в случае если в договоре не указан перечень средств и методов доставки грузов свободный выбор транспортных средств, направлений и методов доставки груза;

- в одностороннем порядке или по поручению клиента выгрузка грузов в разрешенном месте, при возникновении необходимости принятие решения о размещении грузов;

- при порче, естественной потере груза или когда груз представляет опасность для окружающей среды, населения продать его удобным способом;

- если в результате действия или бездействия третьего лица груз утерян, для возмещения ущерба клиенту предъявлять требования третьему лицу, и информировать об этом клиента;

- на возмещение за счет клиента посреднических услуг, денежных средств, использованных в интересах клиента и от его имени, подтверждённых документами;

- в случаях, когда необходимая информация не представлена клиентом, если это не указано в договоре, имеет право не исполнять своих обязанностей;

- если для выполнения обязанности требуется доверенность, имеет право ее требовать;

- имеет право требовать информацию о документах на груз, условиях перевозки груза и других сведений, связанных с перевозкой грузов, когда информация не полная, имеет право требовать дополнительные сведения;

- в случае, когда клиент не представляет необходимую информацию, имеет право не приступать к исполнению обязанностей;

- за 10 дней предупредив другую сторону, может отказаться от исполнения договора.

Право экспедитора, относящееся к залогу, регулируется действующим законодательством и международными договорами, заключенными Республикой Узбекистан.

В соответствии с договором экспедитор имеет следующие обязанности:

- организация перевозки грузов на транспорте и направлении, выбранном им самим или клиентом;

- составления договора о перевозке груза от имени клиента или от своего имени;

- обеспечение отправки и получения грузов;

- получение документов, требуемых для экспорта-импорта;

- оформление таможенных и других документов;

- проверка состояния и количество грузов, его погрузка и выгрузка;

- оплата таможенных пошлин, сборов и других расходов клиента;- сохранность груза;

- осуществление действий, необходимых для доставки грузов по определенному адресу;

- наличие лицензий, дающих право на осуществлении транспортно-экспедиторской деятельности;

- представление отчета в порядке установленным действующим законодательством;

- организация перевозки грузов по направлению, выбранному экспедитором и клиентом.

Зарубежные экспедиторы, в том числе филиалы зарубежных компаний, обязаны соблюдать действующее законодательство Узбекистана по определению порядка осуществления транспортно-экспедиторской деятельности.

Если в договоре о транспортной экспедиции не указано обязательное личное исполнение экспедитором своих обязанностей, экспедитор имеет право привлечь к исполнению своих обязанностей других лиц.

Возложение исполнения обязанностей на третье лицо не освобождает экспедитора от ответственности за выполнения условий договора о транспортной экспедиции перед клиентом.

Порядок приёма сдачи грузов, сроки, транспортные правила определяются тарифами и примерными договорами. При отсутствии их применяются общие правила, указанные в статье 6 ГК.

Согласно договору клиент имеет следующие права:

- требовать исполнения работы на должном уровне, указанном в договоре;

- отказаться от договора, при этом он должен предупредить экспедитора за 10 дней.

В то же время клиент имеет следующие обязанности:

- осуществить приём и сдачу груза;

- оплатить установленную плату за оказанные услуги и выполненные работы;

- если экспедитору для выполнения своих обязанностей требуется доверенность, то он обязан выдать её;

- информировать экспедитора о естественных особенностях, условиях перевозки грузов;

- при неполной информации давать дополнительные сведения.

Договор о транспортной экспедиции прекращается по мере его исполнения или в других случаях, предусмотренных в главе 25 ГК.

При невыполнении обязанностей по договору стороны несут ответственность. Например, экспедитор при не выполнении обязанности по договору о транспортной экспедиции ответственен на основании и в объеме, определенном правилами главы 24 ГК, определяющей гражданско- правовую ответственность.

Экспедитор может возложить свои обязанности, если в договоре не указано иное, на третьих лиц. Однако в соответствии с частью 2 статьи 730 ГК возложение экспедитором обязанностей на третье лицо не освобождает его от ответственности перед клиентом за неисполнение договора транспортной экспедиции.

Если клиент нарушит свою обязанность по представлению информации о свойствах груза, условиях его перевозки он будет ответственен перед экспедитором за нанесенный ущерб.

Если одна сторона отказывается от исполнения договора транспортной экспедиции, то сторона, заявившая об этом, возмещает ущерб другой стороне (часть 2 статьи 731 ГК).

Ответственность за нарушение условий договора транспортной экспедиции. В статье 728 ГК, нашла свое выражение гражданско-правовая ответственность за нарушение условий транспортной экспедиции. В соответствии с ней стороны, не выполнившие обязанности по договору, привлекаются к ответственности.

Экспедитор, не выполнивший обязанности по договору транспортной экспедиции или выполнивший их не на должном уровне, ответственен в соответствии с правилами и в объеме, указанном в главе 24 ГК.

Экспедитор обязан возместить клиенту ущерб, возникший в результате невыполнения обязанностей или выполнения их не на должном уровне. Если в законодательстве или договоре не предусмотрен иной порядок, экспедитор, добровольно возмещающий ущерб при определении размера ущерба определяет размер ущерба на день, который предлагает клиент. Если же требование не удовлетворяется добровольно, принимаются во внимание цены в день возбуждения иска. Суд в зависимости от обстоятельств может принять во внимание цены, существующие в день принятия решения.

При определении упущенной выгоды принимаются во внимание принятые меры. Если в договоре транспортной экспедиции экспедиторов двое или ещё больше, возникает субсидиарная ответственность. Субсидиарная ответственность предусматривается на основании условий договора и законодательных документов.

Если нарушение экспедитором обязательства произошло по вине перевозчика, и это доказано, то ответственность перед клиентом несет перевозчик.

Если экспедитор докажет, что для выполнения своих обязанностей он сделал все возможное, он признается невиновным. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Если в договоре транспортной экспедиции или в законе не предусмотрены иное, лицо, не выполнившее обязательство или выполнившее его не на должном уровне, не докажет, что это явилось следствием чрезвычайных форс-мажорных обстоятельств оно несет ответственность. Заранее составленный договор об исключении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства считается недействительным с момента составления этого договора.

На основе статьи 730 ГК, если нет условия личного выполнения обязанности, экспедитор может привлечь для исполнения своих обязанностей других лиц. Возложение исполнения обязанностей на третье лицо не освобождает экспедитора от ответственности перед клиентом за неисполнение договора транспортной экспедиции.

Клиент или экспедитор может, предупредив за 10 дней, отказаться от исполнения договора транспортной экспедиции.

В случае одностороннего отказа от исполнения договора транспортной экспедиции сторона, сообщившая об этом, возмещает ущерб второй стороне (статья 731 ГК).

Изменения условий договора и прекращение договора осуществляется на основе согласия сторон в соответствии с основными правилами ГК.

Глава 41. ЗАЕМ И КРЕДИТ

§ 1. Заем

Договор займа формировался в те времена, когда в человеческом обществе не были развиты социальные, экономические и правовые отношения выдачи с условием возврата материальных средств на определенный срок. Первоначальные правовые признаки договора займа возникли в древнем Риме. С момента изобретения денег договор займа приобрел свой настоящий вид. Теперь под займом мы подразумеваем выдачу денег на определенный срок с условием возврата. Таким образом, на предоставление займа стали смотреть не только в качестве вида взаимопомощи и доверия, но и в качестве средства получения прибыли.

По договору займа одна сторона (займодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками. Заемщик обязуется возвратить займодавцу единовременно или в рассрочку такую же сумму денег или равное взятому взаймы количество вещей того же рода и качества (сумму займа) (статья 732 ГК).

Юридические признаки договора займа.

Во-первых, этот договор считается реальным договором, потому что права и обязательства между сторонами возникают в момент передачи денег или других вещей, являющихся предметом договора, и договор тоже считается заключенным с этого момента.

Во-вторых, заём относится к видам односторонних договоров, потому что одна сторона получает права займодавца по договору, а вторая сторона- права заемщика. В частности, займодавец имеет право требовать возврата займа, а заемщик обязуется возвратить заём (735 статья ГК).

В-третьих, если иное не предусмотрено законом или договором займа, займодавец (юридическое лицо или гражданин) имеет право на получение от заемщика процентов на сумму займа в размерах и порядке, определенных договором (1 пункт 734 статья ГК).

Договор займа между гражданами должен быть заключен в простой письменной форме, если его сумма превышает десятикратный установленный размер минимальной заработной платы, а в случае, когда стороной в договоре является юридическое лицо, - независимо от суммы (733 статья ГК).

Заём считается договором, обращенным на перевод права на владение в отношении имущества или права оперативного управления имущества. Следовательно, заемщик не возвращая вещь, взятую в заём, обязан возвратить взятые деньги или другую вещь равного вида, качества и размера. Если по договору займа заемщику передаются вещи, определенные родовыми признаками, проценты подлежат уплате в случае, когда их размер и форма (денежная или натуральная) предусмотрены договором (5 пункт 734 статьи ГК).

Сроки договора займа. Если срок возврата суммы займа договором не установлен, вещь должна быть возвращена заемщиком в течение тридцати дней со дня предъявления займодавцем требования об этом (735 статья ГК).

В законодательствах допускается оформление долга (займа), исходящего из других договоров в качестве обязательства займа. В таких случаях, если стороны превратили аренду имущества или другой долг по другим основаниям в форму обязательства займа, применяются правила о займе.

Последствия нарушения заемщиком договора займа. Если законодательством или договором займа не предусмотрен другой порядок, в случаях несвоевременного возврата заемщиком суммы займа, не смотря на то, что выплачены проценты, предусмотренные первой частью 734 статьи Гражданского кодекса, заём подлежит возврату. Начиная со дня получения займа до дня его возвращения займодавцу в полной сумме должны быть выплачены проценты, предусмотренные первой и второй частью 327 статьи Гражданского кодекса.

В действующем Гражданском кодексе имеются отдельные два вида договора займа:

целевой заём (739 статья ГК);

договор государственного займа (743 статья ГК).

Простой договор займа отличается от целевого займа тем, что заём, полученный на основе целевого займа должен использоваться в точных указанных целях. Например: если предприятие, организация в целях улучшения жилищных условий своего сотрудника выдало ему заём на постройку дома, сотрудник не имеет права использовать его в других целях. Если такой случай произошел, займодавец требует досрочного возврата займа, если он с процентами, то вместе с процентами.

Государственный заемщик по договору государственного займа является гражданином и юридическое лицо - займодавцем. Если в

этом договоре не установлены отдельные сроки о возврате займа, тогда необходимо вернуть заём сразу же после требования займодавца.

Государственные займы могут выпускаться соответствующими юридическими лицами от имени государства, в основном, в целях уменьшения внутренних денежных эмиссий, т.е. государственным займом пользуются в целях привлечения средств граждан и юридических лиц для государственных потребностей и в других целях, не увеличивая эмиссии денежных купюр.

Кроме того, договор займа может быть заключен путем выпуска ценных бумаг, т.е. векселей, облигаций. По закону Республики Узбекистан «О ценных бумагах и фондовой бирже» за N 918-XII от 02.09.1993 г. «ценные бумаги - денежные документы, удостоверяющие имущественные права или отношения займа между выпустившим их лицом и их владельцем, предусматривающие выплату дохода в виде дивидендов или процентов и возможность передачи прав, вытекающих из этих документов, другим лицам. Ценные бумаги могут иметь форму бланков, сертификатов или записей на счетах и использоваться для проведения расчетов, а также в качестве залога по кредитам. Ценные бумаги распространяются среди юридических и физических лиц на добровольных началах».

Облигации. Облигация - ценная бумага, удостоверяющая внесение ее владельцем денежных средств и подтверждающая обязательство возместить ему номинальную стоимость в предусмотренный в ней срок с выплатой фиксированного процента, если иное не предусмотрено условиями выпуска.

Выпускаются облигации следующих видов:

облигации внутренних республиканских и местных займов;

облигации предприятий.

Облигации могут быть обыкновенными и выигрышными, процентными и беспроцентными (целевыми), свободно обращающимися или с ограниченным кругом обращения. Обязательным реквизитом целевых облигаций является указание товара (услуг), под который они выпущены.

Облигации внутренних республиканских и местных займов выпускаются на предъявителя. Решение о выпуске облигаций внутренних республиканских и местных займов принимается, соответственно, Кабинетом Министров Республики Узбекистан и местными органами государственной власти. В решении должны определяться эмитент, условия выпуска и порядок размещения облигаций.

Облигации предприятий могут выпускаться предприятиями всех форм собственности. Облигации не дают их владельцам права на участие в управлении предприятием.

Решение о выпуске облигаций предприятий и акционерных обществ принимается соответственно администрацией и исполнительным органом (правлением) и оформляется протоколом.

Выпуск облигаций предприятий для формирования и пополнения уставного фонда эмитентов, а также для покрытия убытков, связанных с их хозяйственной деятельностью, не допускается.

Номинальная стоимость всех выпущенных акционерным обществом облигаций не должна превышать размер сформированного уставного фонда общества. Выпуск облигаций обществом допускается только после полной оплаты уставного фонда общества. Размер суммы выпуска облигаций хозяйствующих субъектов других организационно-правовых форм определяется законодательством.

Вексель. Векселем является ценная бумага, удостоверяющая безусловное обязательство векселедателя либо иного указанного в векселе плательщика выплатить при наступлении, предусмотренного векселем срока, определенную сумму владельцу векселя.

Векселя делятся на простые и переводные.

Простым векселем является документ, содержащий безусловное обязательство векселедателя уплатить определенную денежную сумму векселедержателю либо по его приказу в установленный срок или по требованию.

Переводным векселем является документ, содержащий безусловный приказ векселедержателя, обращенный к плательщику об уплате определенной денежной суммы получателю либо по его приказу другому лицу в установленный срок или по требованию.

Правила выпуска, регистрации, условий выпуска и обращения векселей (кроме казначейских) определяются Центральным банком совместно с Министерством финансов. Правила выпуска и обращения казначейских векселей определяются Министерством финансов Республики Узбекистан.

Право выпуска векселей коммерческим банкам выдается только по разрешению Центрального банка Республики Узбекистан.

Указ Президента Республики Узбекистан «о мерах по регулированию вексельных обращений в республике» ПФ-1738 от 19.03.1997 года, обращен на выпуск векселей и усовершенствования механизма их обращения, повышение финансовой ответственности для выпол-

нения хозяйствующими субъектами договорных обязательств, обеспечение своевременного возврата денег.

Обеспечение выполнения обязательств заемщика происходит только в случаях, предусмотренных законодательством (статья 738 ГК). При невыполнении заемщиком предусмотренных договором займа обязанностей по обеспечению возврата суммы займа, а также при утрате обеспечения или ухудшении его условий по обстоятельствам, за которые займодавец не отвечает, займодавец вправе потребовать от заемщика досрочного возврата суммы займа и уплаты причитающихся процентов, если иное не предусмотрено договором.

Деньги, выдаваемые в заём под проценты являются кредитом. Если деньги, выданные в заём будут вложены в дело, использованы для дальнейшего заработка денег, получения прибыли, тогда они приобретают форму капитала займа. Если заём служит для удовлетворения личной потребности, он является лишь обычным денежным займом, потому что в нем нет признака капитализации.

Кредитные отношения в рыночной экономике означают целостность отношений двух видов, различных по природе. Дело в том что, деньги, взятые в заём:

-во-первых, используются в качестве капитала, в этом случае предусматривается получение прибыли, увеличения денег. По этой причине возникают отношения по капиталу займа, и положение денег в качестве имущества отличается от положения капитала в руках других, чужое имущество в чужих руках превращается в капитал;

-во-вторых, деньги, взятые в заём служат для удовлетворения личных и общих потребностей.

Для владельца денег не имеет значения, как будут использованы деньги заемщиком, лишь бы выплачивалась оплата займа (проценты). В некоторых случаях займодавец может поставить условие их использования. В 739 статье Гражданского кодекса предусмотрен именно такой точный целевой заём. Если договор займа заключен с условием использования заемщиком полученных средств на определенные цели (целевой заем), заемщик обязан обеспечить займодавцу возможность осуществлять контроль за целевым использованием суммы займа.

Кроме того, в случае невыполнения заемщиком условия договора займа о целевом использовании суммы займа займодавец вправе потребовать от заемщика досрочного возврата суммы займа и уплаты причитающихся процентов, если иное не предусмотрено договором.

§ 2. Кредит

Кредитный договор. Развитие кредитных отношений. Основная область деятельности общества это – производство. Непрерывность производства обеспечивают материальные и трудовые факторы. В равномерном обеспечении производства этими факторами место кредита безмерно. Кредит – является неотъемлемой частью повторного производственного процесса в товарно-денежных условиях, производство товаров считается естественной основой возникновения кредитных отношений. Если дать кредиту экономическое описание, «кредит – это сочетание экономических отношений по взятию в долг на определенный срок с условием оплаты временно свободных денежных средств и возврат их». С помощью кредита приобретаются товарно-материальные ценности, различные машины и механизмы. В условиях недостаточности средств у потребителей он дает возможность приобретать товары с задержкой оплаты и осуществления других различных оплат. Через кредит в нашем обществе можно достичь следующих положительных результатов:

1. Предотвращается бездейственная остановка свободных средств, которые отклонились в процессе фондовых оборотов.

2. Создается возможность широкого непрерывного продолжения повторного производства.

Понятие и сущность кредитного договора. По кредитному договору одна сторона - банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуется предоставить денежные средства (кредит) другой стороне (заемщику) в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее (статья 744 ГК).

Немаловажное значение имеют Законы Республики Узбекистан «О банках и банковской деятельности», «О Центральном Банке», «О стимулировании развития малого и частного предпринимательства», Указ Президента Республики Узбекистан «О мерах дальнейшего углубления экономических реформ, защиты интересов частного имущества и развития предпринимательства» от 21 января 1994 года и другие законодательные документы, юридически регулирующие кредитные отношения.

По Закону Республики Узбекистан «О банках и банковской деятельности» от 25 апреля 1996 года, отношения между банком и клиентами имеют договорной характер. При создании и регулировании

правовых отношений в сфере оказания банковских услуг применяются гражданско-правовые договоры.

Прежде всего, что такое кредит? Под кредитом подразумевается отношения, возникшие между владельцами, имеющими свободные денежные средства и лицами, нуждающимися в них, по взятию в долг на определенный срок с условием оплаты. Гражданским правом разработана система договоров, предусматривающих особенность некоторых видов экономических отношений, регулирующихся соответствующими правовыми нормами. Договоры в сфере банковско-кредитных отношений тоже из этого числа.

В состав кредитных отношений входят два элемента: субъект и объект кредита.

Объект кредита – это сумма, выдаваемая кредитором заемщику и возвращаемая от заемщика кредитору.

Кредитные отношения появляются между двумя субъектами: один - владелец денег, т.е. кредитор, другой - нуждающийся в деньгах, т.е. заемщик.

Правовые признаки кредита:

возвратность;

срочность;

оплата процентов;

обеспечение кредита товарно-материальными ценностями;

платежеспособность;

целесообразные условия кредита. средства в виде товаров и денег.

Кредитный договор. Участники кредитных отношений – кредитор и заемщик с правовой стороны должны быть независимыми субъектами. В качестве независимого субъекта каждые две стороны должны материально гарантировать выполнение обязательств, вытекающих из связей друг с другом. Учитывая способность выполнения обязательств, стороны должны вступить в экономические отношения в качестве независимого юридического субъекта.

Лишь в случае соответствия интересов кредитора и заемщика кредит превращается в необходимость. Эти интересы, прежде всего, связаны с объективными процессами, точными положениями, требующими взаимных интересов.

Только тогда когда появится интерес по выдаче в долг кредитором денежных средств, а заемщиком получения этих денежных средств, появляются кредитные отношения.

Появление кредитных отношений связано с соответствием интересов участников кредитных отношений. Соответствие интересов сторон обеспечивает заключение кредитного договора. Но, превращается в реальность, не только когда интересы участников кредитных отношений соответствуют пространству и времени, но и соответствия качества. Одновременно с этим, эти важные качества кредита не могут быть основной причиной совершения кредитных отношений. Для появления кредита необходимо точное экономическое основание – кругооборот фондов и другие похожие условия.

В случаях, когда в соответствии с законодательством допускается осуществление кредитования коммерческими организациями, не являющимися кредитными организациями, правила о кредитном договоре применяются к отношениям по кредитованию, осуществляемому такими коммерческими организациями (п.2 стать 744 ГК).

Кредитный договор должен быть составлен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность кредитного договора. Такой договор считается ничтожным.

Вместе с единством между договорами займа и кредита имеются и отличительные черты:

Во- первых, по кредитному договору в качестве кредитора участвуют только специальные субъекты, банковские или другие учреждения.

Во-вторых, по кредитному договору заемщик должен выплачивать кредитору проценты.

В-третьих, кредитный договор заключается только в письменном виде. А договоре займа, если сумма кредита меньше 10-кратного размера самой минимальной заработной платы, он может быть заключен в устной форме.

В-четвертых, кредитный договор входит в группу консенсуальных договоров. По этой причине после заключения договора между сторонами появляются права и обязательства. В таких случаях неисполнение договора допускается в случаях, установленных в статье 746 ГК.

Следует различать понятия « кредит и финансы», которые имеют много общего. Если финансы означают связь в отношении денежных средств, принадлежащих всем хозяйствующим субъектам, то кредит означает отношения по взятию и использованию долга, который является чужой собственностью и считается одним из элементов рыночных отношений.

Схожесть финансов и кредита в том что, они исходят из различных методов сбора и использования отношений по денежным средствам.

Финансами сторона может пользоваться в любое время, без никаких расходов собственных денежных ресурсов.

Кредит означает временное пользование и возврат в срок денежных средств с выплатой процентов. Кредит является категорией, которая относится к товарно-денежным отношениям и означает денежное действие.

Субъектами кредита могут быть предприятие, фирма, организация, государство и граждане.

Объект кредита не любые деньги, а только свободные деньги и товары, которые можно выдавать.

Кредит в обществе выполняет следующие четыре задачи.

Во-первых, проявляется как средства оплаты, равные деньгам (векселя, чеки, сертификаты и др.), привлекает их в хозяйственное обращение.

Во-вторых, он, превратив свободные деньги в рабочий капитал, осуществляет правило «деньги находят деньги».

В-третьих, путем выдачи кредита обеспечивается перемещение производственных ресурсов через перераспределение денежных средств между различными отраслями.

В-четвертых, путем выдачи кредита и взыскание кредита стимулируется экономический рост.

В результате кредита и его использования достигаются различные результаты. Они могут быть положительными и отрицательными. Например: завод по переработки нефти в Бухарской области, автомобильный завод построенный за счет банковского кредита в городе Асака Андижана, текстильная фабрика «Кобул» построенная в городе Туйтепа, которые в настоящее время, удовлетворяя потребности в определенной степени, выходят на мировые рынки. Это положительная сторона кредита.

Отрицательная сторона кредита, в основном, проявляется в следующих двух случаях. Если кредит будет выдан различными путями безосновательно, то в результате этого масса денег увеличится, и национальные деньги обесценятся. Если плодотворно не используются полученные международные кредиты, то страна будет возвращать кредит за счет продажи своих источников дохода, золотых и другие ценных вещей и др.

Кредитные союзы. Для регулирования структуры, деятельности, реорганизации и ликвидации кредитных союзов принят Закон «О кредитных союзах»[1] от 4 апреля 2002 года. По настоящему закону, кредитным союзом признается кредитная организация, создаваемая юридическими и физическими лицами на основе добровольного равноправного членства с целью предоставления кредитов. Членами кредитного союза являются юридические и физические лица, которые внесли паевые взносы в уставный фонд. Документом, подтверждающим членство лица в кредитном союзе, является сертификат, выданный ему кредитным союзом. Форма сертификата и порядок его выдачи определяются Центральным банком Республики Узбекистан. Число членов кредитного союза не может быть менее пятидесяти.

Кредитный союз вправе:

привлекать денежные средства на депозиты от своих членов;

предоставлять кредиты своим членам;

заключать договоры и совершать иные гражданско-правовые сделки в соответствии со своим уставом;

получать гранты и другие безвозмездно передаваемые средства;

оказывать консультационные и информационные услуги;

устанавливать размер неустойки за неисполнение или ненадлежащее исполнение финансовых обязательств членами кредитного союза;

привлекать кредиты в установленном порядке;

кредитный союз может иметь и иные права в соответствии с законодательством и уставом.

Кредитный союз обязан:

поддерживать свой уставный фонд не ниже установленного минимального размера;

вести учет, отчетность и другую документацию;

осуществлять публикацию и предоставлять отчетность в установленном порядке;

взыскивать с членов кредитного союза в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения ими обязательств перед кредитным союзом подлежащую оплате сумму с паевого взноса или депозита, принадлежащего члену кредитного союза, а также с причитающихся дивидендов по паевому взносу и процентов по депозиту;

обеспечивать представителям Центрального банка Республики Узбекистан, направленным для проведения инспекции, доступ к до-

[1] Финансовые законодательства Республики Узбекистан. 2002 год №7.

кументам и другим источникам информации о деятельности кредитного союза.

«Правила проведения кредитными союзами финансовых операций», утвержденные решением Правления центрального банка Республики Узбекистан за № 21-а/2 от 14 сентября 2002 года, разработаны в соответствии с Законом «О кредитных союзах» Республики Узбекистан и устанавливают обязательные для кредитных союзов правила проведения финансовых операций, связанных с формированием капитала, кредитованием, привлечением денежных средств в форме кредитов и депозитов, а также инвестированием свободных денежных средств, с целью минимизации возникающих в результате деятельности кредитного союза рисков.

Кредитные союзы вправе предоставлять кредиты только своим членам.

Предоставление кредитов путем открытия ссудного счета осуществляется на договорной основе на принципах срочности, возвратности и платности в соответствии с кредитной политикой, разработанной и утвержденной кредитным союзом.

Положение о кредитной политике должно включать установление сроков и условий кредитования, лимиты кредитования, приемлемые формы обеспечения, а также требования по установлению адекватного мониторинга по выданным кредитам.

Размер кредита, предоставленного одному заемщику или группе взаимосвязанных заемщиков, не может превышать 25 % от капитала кредитного союза.

Кредиты могут быть как обеспеченными, так и необеспеченными (доверительными).

В кредитном договоре должно быть обусловлено право кредитного союза, в случае неплатежа, на взыскание подлежащей оплате суммы с паевого взноса или депозита, принадлежащей члену кредитного союза, а также с причитающихся дивидендов по паевому взносу и процентов по депозиту.

Максимальный размер доверительного кредита, выданный одному заемщику, не должен превышать 10 процентов от капитала кредитного союза.

Заемщики кредитного союза признаются "группой взаимосвязанных заемщиков" в следующих случаях:

- один из заемщиков имеет возможность руководить деятельностью другого заемщика на основе официального соглашения или любым другим способом;

- два или более заемщика находятся под руководством одного и того же лица на основе официального соглашения или любым другим способом (независимо от того, является ли данное лицо заемщиком кредитного союза);

- два или более заемщиков используют кредиты, полученные из кредитного союза для участия в совместной деятельности, при которой предполагаемый источник выплаты кредитов является одинаковым для всех таких заемщиков.

Кредитный союз не должен допускать заключения сделок с членами Совета, кредитного комитета, ревизионной комиссии и работниками кредитного союза, а также их близкими родственниками в случаях, когда подобные сделки заключаются на более благоприятных условиях, чем с другими членами кредитного союза.

Права и обязанности сторон. С момента заключения кредитного договора появляются права и обязательства. Отказ сторон от исполнения договора допускается по основаниям, установленным в статье 745 Гражданского кодекса.

Кредитор вправе отказаться от предоставления заемщику предусмотренного кредитным договором кредита полностью или частично при признании заемщика неплатежеспособным, невыполнении им обязанностей по обеспечению кредита, нарушении предусмотренной договором обязанности целевого использования кредита, а также в других случаях, предусмотренных договором.

Нам известно, что в практике много раз встречаются случаи одностороннего не исполнения обязательств, установленных в договоре субъектами таких отношений.

По регулированию таких положений применяются правила, предусмотренные в Указах Президента Республики Узбекистан «О дополнительных мерах регулирования банковской службы хозяйствующих субъектов»[1], "Об увеличении ответственности должностных лиц за экономическое банкротство хозяйствующих субъектов и исполнение обязательств договора"[2], "О мерах усовершенствования механизма осуществления проектов с участием иностранных инвестиций"[3].

---

[1] Ўзбекистон Республикаси Президентининг "Хўжалик юритувчи субъектларга банк хизматини тартибга солиш юзасидан қўшимча чора-тадбирлар тўғрисида"ги Фармони, "Халқ сўзи". 1997 йил 13 май.

[2] Ўзбекистон Республикаси Президентининг "Хўжалик юритувчи субъектларнинг иқтисодий ночорлиги ва шартнома мажбуриятларининг бажарилиши учун мансабдор шахсларнинг жавобгарлигини кучайтириш тўғрисида"ги Фармони, "Халқ сўзи", 1998 йил 4 март.

[3] Ўзбекистон Республикаси Президентининг "Хорижий инвестициялар иштирокидаги лойихаларни амалга ошириш механизмини такомиллаштириш чора-тадбирлари тўғрисида"ги Фармони, "Халқ сўзи", 1998 йил 9 февраль.

В каких случаях заемщик может отказаться от получения кредита полностью или частично? Это определено в статье 746 ГК. Он должен уведомить об этом кредитора до установленного кредитным договором срока предоставления кредита, если иное не предусмотрено законодательством или договором. В случае нарушения заемщиком предусмотренной кредитным договором обязанности целевого использования кредита, кредитор вправе отказаться от дальнейшего кредитования заемщика по договору.

Имущественные обязательства, вытекающие из этих отношений, решаются законодательством и договором между ними.

Виды кредита. В настоящее время имеются несколько видов кредита. Кредитные связи между владельцем денег и заемщиком могут быть непосредственными и опосредованными. В первом случае они входят в обращение непосредственно. А во втором случае это происходит через посредников. Например, на основе гарантии третьих лиц для получения кредита. Кредит осуществляется между субъектами кредитных отношений в виде:

а) коммерческий кредит;
б) банковский кредит;
в) потребительский кредит;
г) государственный кредит;
д) международный кредит.

Коммерческий кредит предусматривается договорами, исполнение которых связано с передачей в собственность другой стороне денежных сумм или других вещей, определяемых родовыми признаками, может предусматриваться предоставление кредита, в том числе в виде аванса, предварительной оплаты, отсрочки и рассрочки оплаты товаров, работ или услуг (коммерческий кредит), если иное не установлено законодательством (статья 748 ГК).

Если просто объяснить коммерческий кредит – это кредит, выдаваемый в товарном виде продавцами покупателям. В этом случае товары выдаются в кредит с условием выплаты в определенный срок денег. Получатель в долг коммерческий кредит выдает его владельцу вексель (долговое обязательство).

Выдача кредита на коммерческой основе имеет следующие пять способов:

вексельный способ;
через открытый счет;

выдача процентов с условием осуществления оплаты в определенные сроки;

сезонный кредит;

консигнация.

1. При доставке товара вексельным способом продавец предоставляет покупателю тратту (заполненный документ). Покупатель в свою очередь его акцептирует, т.е. дает согласие своевременно оплатить сумму, указанную в тратте.

2. Цель выдачи кредита через открытый или закрытый счет в том, что сразу после выдачи заказа покупателем, он отправляется, а оплата осуществляется постепенно в установленные сроки.

3. Способом выдачи скидок, если покупатель после оформления платежных документов, в период определенного времени согласованного в договоре осуществит оплату, от суммы оплаты выдается скидка. Если в период этого срока не может произвести оплату, тогда он осуществляет оплату полностью в установленный срок.

4. Сезонный кредит обычно широко применяется в продаже бытовых товаров и товаров широкого потребления. Этот способ для производителей очень удобен, они освобождаются от расходов по хранению товаров в складах.

5. Консигнация – это такой способ, по которому покупатели покупают товары без обязательств, т.е. оплачивают после продажи товара. Если товар не будет продан, тогда он возвращается владельцу.

О банках в Законе Республики Узбекистан «О банках и банковской деятельности сказано, что "учреждение, созданное для привлечения денежных средств и распределения их от своего имени на условиях возвратности, платежеспособности и срочности является банком".

Банковский кредит одна из наиболее распространенных форм кредитных отношений в экономике, объектом которых выступает процесс передачи в ссуду денежных средств. Банковский кредит представляется, исключительно, кредитно-финансовыми организациями, имеющими лицензию на осуществление подобных операций от Центрального Банка. В роли заемщика выступают юридические лица, инструментом кредитных отношений является кредитный договор. Доход по этой форме кредита банк получает в виде ссудного процента или банковского процента.

Банковский кредит – это денежное средство, предоставляемое коммерческим банком своему клиенту в условиях оплаты в точный срок и для целевого использования.

Банковский кредит классифицируется по ряду признаков.

По срокам погашения:

Краткосрочные ссуды предоставляются на восполнение временного недостатка собственных оборотных средств заемщика. Ставка процента по этим ссудам, обратно пропорциональна сроку возврата кредита. Краткосрочный кредит обслуживает сферу обращения. Среднесрочные ссуды, предоставляются на срок от одного года до трех лет на цели производства и коммерческого характера.

Долгосрочные ссуды используются в инвестиционных целях. Они обслуживают движение основных средств, отличаясь большими объемами передаваемых кредитных ресурсов. Применяются при кредитовании реконструкции, технического перевооружения, новом строительстве на предприятиях всех сфер деятельности. Особое развитие долгосрочные ссуды получили в капитальном строительстве, топливно-энергетическом комплексе.

Компенсационные кредиты, направляемые на расчетный счет заемщика для компенсации последнему его собственных затрат, в т.ч. авансового характера.

Платные кредиты. В этом случае кредиты поступают непосредственно на оплату расчетно-денежных документов, предъявленных заемщику для погашения.

Кредиты с фиксированной процентной ставкой, которая устанавливается на весь период кредитования и не подлежит пересмотру. В этом случае заемщик принимает на себя обязательство оплатить проценты по неизменной согласованной ставке за пользование кредитом вне зависимости от изменения коньюктуры на рынке процентных ставок.

Фиксированные процентные ставки применяются при краткосрочном кредитовании. Параллельные кредиты, в этом случае каждый банк проводит переговоры с клиентом отдельно, а затем, после согласования с заемщиком условий сделки, заключается общий договор.

Доверительные ссуды, единственной формой обеспечения возврата которых является кредитный договор. Этот вид кредита не имеет конкретного обеспечения и поэтому предоставляется, как правило, первоклассным по кредитоспособности клиентам, с которыми банк имеет давние связи и не имеет претензий по оформлявшимся ранее кредитам.

Классификацию кредита традиционно принято осуществлять по нескольким базовым признакам. К важнейшим из них относятся кате-

гория кредитора и заемщика, а так же форма, в которой предоставляется конкретная ссуда. Исходя из этого, следует выделить следующие шесть достаточно самостоятельных форм кредита, каждая из которых, в свою очередь, распадается на несколько разновидностей по более детализированным классификационным параметрам.

Целенаправленность кредитов – означает выдачу кредита на определенные цели. Из этого вытекает следующее.

1) Кредит не может быть без целевым. В кредитном договоре точно устанавливается, на какие цели выдается клиенту кредитные средства – должны быть указаны объемы, качество, цена приобретаемого товара количество приобретаемого оборудования, производительность, показатели качества, производственные мощности, сроки финансируемых работ и услуг, показатели качества и другие необходимые показатели. Банк не имеет право давать право на использование по своему усмотрению клиентом кредитных средств.

2) Банк вправе контролировать целевое использование кредитов клиентом. Такой контроль производится путем проверки на месте в процессе предоставления платежных документов банк, в процессе осуществления платежей из кредитных средств клиента и на месте покупки товаров и оборудований, приобретаемых работ и услуг.

3) использование клиентом кредитных средств на цели не подразумеваемых в кредитном договоре указывает на нарушение кредитного договора и дает право банку применить меры в законодательстве и кредитном договоре.

В процессе предоставление кредитов коммерческие банки устанавливают дополнительные требования клиентам, обеспечивающие возврат кредитов. По кредитному законодательству обязательность обеспечения не определена императивными нормами, поэтому коммерческие банки надежным клиентам, т.е. финансовое положение которых не вызывает подозрения, денежные потоки имеются в достаточной степени, руководителям, которые имеют высокое уважение в своей отрасли, могут выдавать кредиты без обеспечения. Однако такое положение на практике встречается редко.

Коммерческие банки могут требовать предоставление полисов страховых компаний, гарантии и поручительства третьих лиц, устанавливать залог в качестве обеспечения.

Выдача банками микрокредитов. Положение «О порядке выдачи коммерческими банками семейным предпринимательским субъектам микрокредитов за счет фондовых кредитов содействия занято-

сти», утвержденное постановлениями Министерств Финансов, труда и социальной защиты населения, Микроэкономики и статистики Республики Узбекистан, Центрального банка и Палаты товаропроизводителей и предпринимателей за № 59, № 23, № 2-09/3, № 217-В, № 324 от 10 мая 2002 года, разработано согласно Законам Республики Узбекистан «О Центральном Банке Республики Узбекистан», «О банках и банковской деятельности», «О гарантиях свободы предпринимательской деятельности», Программы, намеченной на 2002-2003 г.г., по целенаправленной поддержке слоев населения, нуждающихся в социальной помощи, одобренной на седьмой сессии второго созыва Олий Мажлиса Республики Узбекистан, 6 пункта одноименного Постановления Кабинета Министров Республики Узбекистан за № 33 от 25 января 2002 года и устанавливает порядок выдачи микрокредитов коммерческими банками за счет кредитов Государственного фонда содействия занятости.

Положение «О порядке кредитования коммерческими банками частных предпринимателей, субъектов малого и среднего бизнеса через кредитные линии внебюджетных фондов» утверждено постановлениями Центрального банка и министерства финансов Республики Узбекистан за № 203-в и 108 от 14 сентября 2001 года, разработано согласно Указа Президента Республики Узбекистан «о мерах дальнейшего развития частного предпринимательства, малого и среднего бизнеса» за № ПФ-1987 от 9 апреля 1998 года, Постановлений Кабинета Министров Республики Узбекистан «Об усовершенствовании механизма поощрения развития малого и среднего предпринимательства» за № 232 от 27 мая 1998 года, «О мерах осуществления основных принципов, указанных в докладе Президента Республики Узбекистан на XIV сессии Олий Мажлиса» за № 296 от 10 июня 1999 года и «О дополнительных мерах по финансированию малых предприятий, земледельческих и фермерских хозяйств, материально-техническому обеспечению, таможенным льготам, оказанию им банковских и других услуг» за № 266 от 10 сентября 2001 года, также согласно Постановления № 273-Ф от 15 июня 1999 года Кабинета Министров Республики Узбекистан.

Микрокредит - одна из форм кредита, размер которого не должен превышать сумму в национальной валюте для индивидуальных предпринимателей и дехканских хозяйств, осуществляющих свою деятельность без образования юридического лица, эквивалентную 5000 долларам США; для дехканских и фермерских хозяйств, микрофирм, ма-

лых предприятий, осуществляющих свою деятельность с образованием юридического лица, эквивалентную 10000 долларам США.

Кредиты на формирование первоначального (стартового) капитала – одна из форм микрокредита, выдаются в размере до 150 минимальных заработных плат для микрофирм и дехканских хозяйств (со статусом юридического лица) и до 300 минимальных заработных плат для малых предприятий и фермерских хозяйств.

Кредитная линия внебюджетного фонда - выделяемые внебюджетным фондом средства коммерческому банку для кредитования субъектов малого бизнеса только на целевой основе с отражением ее суммы на балансе этих банков.

Выдача кредитов в объеме, превышающем эквивалент 5000 долларов США, индивидуальным предпринимателям и дехканским хозяйствам без образования юридического лица за счет кредитных линий внебюджетных фондов не допускается.

Кредиты на формирование первоначального (стартового) капитала выдаются только вновь создаваемым микрофирмам и малым предприятиям, дехканским (со статусом юридического лица) и фермерским хозяйствам, подавшим соответствующие заявки на получение кредита в период не позднее 6 месяцев после их государственной регистрации.

Коммерческие банки осуществляют постоянный мониторинг на протяжении всего срока пользования кредита, и он должен быть направлен на оказание всестороннего содействия реализации проекта заемщика и условий кредитного договора.

Проводятся проверки на месте состояния залога, предоставленного банку, и эффективного и целевого использования кредита.

По истечении срока пользования кредитом заемщик обязан возвратить банку полученный кредит в сроки и в порядке, предусмотренные договором.

В случае выявления нецелевого использования заемщиком выданного кредита банк вправе отказаться от дальнейшего кредитования заемщика, потребовать от заемщика досрочного возврата суммы кредита и уплаты причитающихся процентов по договору.

При непогашении заемщиком основного долга и начисленных по нему процентов в оговоренный кредитным договором срок банк вправе наложить взыскание на предмет залога самостоятельно без обращения в суд в соответствии со второй частью ст. 280 Гражданского кодекса.

При отказе заемщика погасить долг и начисленные проценты по нему согласно условиям кредитного договора или передачи в распоряжение банка предмета залога в соответствии с условиями договора банк должен обратиться в Хозяйственный суд с соответствующим иском.

Также еще один документ этой области «Порядок микрокредитования коммерческими банками индивидуальных предпринимателей и дехканских хозяйств, осуществляющих свою деятельность без образования юридического лица в национальной и иностранной валюте» зарегистрированный Министерством Юстиции Республики Узбекистан 29.02.2000 года за № 902 и утвержденный Центральным Банком Республики Узбекистан 22.02.2000 года за № 463, разработанный в соответствии с Гражданским кодексом, Законами Республики Узбекистан "О Центральном банке Республики Узбекистан", "О банках и банковской деятельности", а также протоколом N1 заседания Кабинета Министров Республики Узбекистан от 11 февраля 2000 года и направлен на создание условий для развития индивидуальных предпринимателей и дехканских хозяйств, осуществляющих свою деятельность без образования юридического лица.

«Порядок микрокредитования коммерческими банками фермерских хозяйств, других субъектов малого бизнеса осуществляющих свою деятельность с образованием юридического лица в национальной и иностранной валюте» зарегистрированный Министерством Юстиции Республики Узбекистан 29.02.2000 года за № 903 и утвержденный Центральным Банком Республики Узбекистан 22.02.2000 года за № 464, разработанный в соответствии с Гражданским кодексом, Законами Республики Узбекистан "О Центральном банке Республики Узбекистан", "О банках и банковской деятельности", а также протоколом N1 заседания Кабинета Министров Республики Узбекистан от 11 февраля 2000 года и направлен на создание условий для развития фермерских хозяйств, а также других субъектов малого бизнеса осуществляющих свою деятельность с образованием юридического лица.

«Порядок кредитования коммерческими банками фермерских хозяйств, также субъектов малого и среднего бизнеса в национальной и иностранной валюте» зарегистрированный Министерством Юстиции Республики Узбекистан 07.03.2000 года за № 907 и утвержденный Центральным Банком Республики Узбекистан 04.03.2000 года за № 465, разработанный в соответствии с Гражданским кодексом, за-

конами Республики Узбекистан "О Центральном банке Республики Узбекистан", "О банках и банковской деятельности", а также протоколом N1 заседания Кабинета Министров Республики Узбекистан от 11 февраля 2000 года и направлен на создание условий для развития фермерских хозяйств, также субъектов малого бизнеса, осуществляющих свою деятельность с образованием юридического лица.

Положение «о Порядке кредитования коммерческими банками товариществ собственников жилья в национальной валюте», зарегистрированное Министерством Юстиции Республики Узбекистан 18.04.2002 года за № 1126 и утвержденное Центральным Банком Республики Узбекистан 16.03.2002 года за № 506, разработано в соответствии с Законами Республики Узбекистан «О Центральном банке Республики Узбекистан», «О Банках и банковской деятельности», Постановления Кабинета Министров Республики Узбекистан «О дополнительных мерах касающихся усовершенствования оказаний коммунальных услуг населению» за № 178 от 18 апреля 2001 года, Постановления Кабинета Министров Республики Узбекистан «О дополнительных мерах касающихся поддержки товариществ собственников жилья» за № 74 от 1 марта 2002 года, также в соответствии с другими законодательствами Республики Узбекистан и определяет порядок кредитования коммерческими банками товариществ собственников жилья.

Кредитование товариществ собственников жилья на территории Республики Узбекистан, осуществляется коммерческими банками с соблюдением условия возвратности кредита, платежности, обеспеченности, срочности и целевого использования выделенного кредита, оценивая всесторонне риски и учитывая стоимость залога.

«Порядок кредитования коммерческими банками фермерских хозяйств, также субъектов малого бизнеса в национальной и иностранной валюте», зарегистрированный Министерством Юстиции Республики Узбекистан 07.03.2000 года за № 907 и утвержденный Центральным Банком Республики Узбекистан 04.03.2000 года за № 465, разработанный в соответствии с Гражданским кодексом, Законами Республики Узбекистан "О Центральном банке Республики Узбекистан", "О банках и банковской деятельности", а также протоколом N1 заседания Кабинета Министров Республики Узбекистан от 11 февраля 2000 года направлен на создание условий для развития фермерских хозяйств, также субъектов малого бизнеса, осуществляющих свою деятельность с образованием юридического лица.

Второе приложение к постановлению Кабинета Министров Республики Узбекистан Положение «О порядке выдачи кредитов коммерческими банками субъектам малого и среднего предпринимательства за счет специального фонда выдачи льготных кредитов» за № 195 от 19 мая 2000 года, разработанное в соответствии с Гражданским кодексом, Законами Республики Узбекистан "О Центральном банке Республики Узбекистан", "О банках и банковской деятельности", Указом Президента Республики Узбекистан за № ПФ-2564 от 21 марта 2000 года и направлено на создание условий для увеличения доли в окончательной продукции точного сектора экономики субъектов малого и среднего предпринимательства, земледельческих и фермерских хозяйств.

Положение «О порядке выдачи кредитов перефинансирования» утвержденное правлением Центрального Банка Республики Узбекистан за № 261 (постановление « 19/8) от 09.11.1998 года и зарегистрированное Министерством Юстиции Республики Узбекистан за № 566 от 17.12.1998 года, разработано на основании Закона Республики Узбекистан «О Центральном банке Республики Узбекистан», Постановления Кабинета Министров Республики Узбекистан за № 234 от 3 мая 1994 года и устанавливает порядок выдачи кредитов для перефинансирования коммерческих банков через открытые торги кредитных ресурсов при Валютной бирже Республики Узбекистан.

Потребительский кредит. Если коммерческие банки выдают кредиты фирмам для предпринимательства, то потребителям дают для покупки товаров. В результате этого возникает потребительский кредит.

В Законе "О потребительском кредите" Республики Узбекистан[1] потребительскому кредиту дано следующее описание:

"Потребительским кредитом является кредит, предоставляемый физическому лицу (потребителю) на приобретение товаров (работ, услуг) для удовлетворения его потребительских нужд ".

Финансовым потребительским кредитом является кредит, предоставляемый потребителю в виде денежных средств для оплаты приобретенных товаров (услуг). Организациями, предоставляющими финансовый потребительский кредит, являются банки или иные кредитные организации.

[1] Ўзбекистон Республикасининг "Истеъмол кредити тўғрисида" Қонуни. (Қонунчилик Палатаси томонидан 2005 йил 22 декабрда қабул қилинган, Сенат томонидан 2006 йил 24 февралда маъқулланган. "Халқ сўзи" газетаси 2006 йил 10 май сонида чоп этилган.

Товарным потребительским кредитом является кредит, предоставляемый потребителю в виде рассрочки оплаты за приобретенные товары, выполненные работы или оказанные услуги. Организациями, предоставляющими товарный потребительский кредит, являются предприятия-производители или организации, реализующие потребительские товары (работы, услуги).

Объектом потребительского кредита могут быть товары (работы, услуги), предназначенные для потребительских нужд физического лица. Объектом потребительского кредита не может быть недвижимость, а также иное имущество, изъятое из оборота или ограниченное в обороте в соответствии с законом.

Положение «Об организации выдачи потребительских кредитов в республике Узбекистан коммерческими банками населению», утвержденное правлением Центрального Банка Республики Узбекистан за № 377 от 24.01.1998 года и зарегистрированное Министерством Юстиции Республики Узбекистан за № 678 от 19.03.1999 года, разработано на основании Законов Республики Узбекистан «О Центральном банке Республики Узбекистан», «О банках и банковской деятельности» а также других законодательных документов, регулирует процессы выдачи и возврата населением потребительского кредита коммерческим банкам.

Из него вытекает, что потребительский кредит – это кредит помогающий удовлетворению потребительских требований населения и выдается на приобретение хозяйственных товаров:

радиоэлектронные и другие бытовые приборы, мебель, вещи интерьера, для покупки товаров, связанных с ремонтом жилья выдается сроком на три года.

Потребительский кредит выдается только гражданам, достигшим совершеннолетия и дееспособным, постоянно зарегистрированным по месту жительства, имеющим доход, получаемый от постоянной деятельности или получающих пенсию по старости.

Выдача коммерческими банками потребительских кредитов своим сотрудникам запрещается.

Потребительский кредит выдается в порядке осуществления соблюдения принципов использования на условиях возвратности, платежеспособности и использования в определенных целях на коммерческой основе по кредитному договору по правилам выдачи потребительских кредитов[1]. Потребительский кредит предоставляется физи-

[1] Истеъмол кредити бериш коидалари истеъмол кредити берувчи ташкилот томонидан "Истеъмол кредити тутрисида" Конунга мувофик белгиланади.

ческим лицам, имеющим доходы от результатов своей деятельности, пенсию и иные доходы.

В кредитном договоре должны быть предусмотрены:

- фамилия, имя, отчество клиента и полное название банка, их почтовые адреса;
- цель выдачи кредита;
- порядок и сроки предоставления и возврата суммы потребительского кредита;
- источники возврата и виды обеспечения (залог, гарантия, гарантийное письмо и другие виды, предусмотренные действующим законодательством);
- проценты, начисления и порядок оплаты за кредит;
- ответственность сторон при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств по договору;
- способы контроля целесообразного пользования кредитом и в случаях использования против целей меры принимаемых наказаний;
- срок действия договора и условия его прекращения;
- другие условия предусмотренные законодательством;
- подписи сторон и печать банка.

После подписания кредитного договора и открытия получателю кредита личного ссудного расчетного счета, с целью оперативного контроля за средствами, проходящими через настоящий расчетный счет, открывается «кредитная карточка заемщика».

За пользование кредитом клиент платит банку плату. Размер оплаты за пользование кредитом – процентная ставка, устанавливаемая договором между банком и заемщиком.

Выдача потребительского кредита наличными деньгами запрещается.

Выдача потребительского кредита получателю кредита физическому лицу осуществляется путем открытия ему личного расчетного счета ссуды в порядке, предусмотренном Инструкцией Центрального банка «О расчетных счетах, открываемых в банках Республики Узбекистан» за № 1 от 22 августа 1998 года, зарегистрированной за № 539 от 18 ноября 1998 года Министерством Юстиции Республики Узбекистан.

В случае если кредит будет возвращен заемщиком досрочно, он должен оплатить и проценты, начисленные за срок пользования кредитом.

Банки должны контролировать целевое использование выданных кредитов.

Контроль целевого использования выданных кредитов осуществляется банком через предоставление товарных счетов со сроком продажи, печати торговых организаций заемщика и проверкой с выездом на место.

В случае если установлено, что клиентом кредит использовался в других целях, банк в установленных законодательством порядке и формах обеспечения возврата приобретенного имущества или кредита, полученного под залог, вправе досрочно вернуть надлежащую часть выданного кредита.

Источником возврата потребительского кредита считается прибыль заемщика. Долг по кредиту и начисленные к нему проценты по условиям, указанным в кредитном договоре, может быть возвращен путем перевода оплаты сразу в банковскую кассу, или постепенно, путем перевода отчислений с заработной платы заемщика на ссудный расчетный счет ежемесячно.

Если клиент по виду своей деятельности имеет устойчивую прибыль, возврат кредита обычно осуществляется путем переводов на ссудный расчетный счет средств, равными частями регулярно каждый месяц. Каждая оплата состоит из возмещения основного долга и процентов, часть возмещения основного долга направляются на ссудный расчетный счет, а оплата процентов на прибыль банка.

Например, во Франции, США банки чаще всего выдают потребителям кредитные карточки, на основании их покупаются товары, деньги выплачиваются банкам по счетам, выданным магазинами. Такой кредит считается очень удобным, его процент будет меньше, чем в других видах кредита и даже может быть беспроцентным.

Потребительский кредит предназначен для удовлетворения потребностей населения. Он может быть в форме товара или денег. В частности, долгосрочные кредиты, выдаваемые в целях строительства частного жилья, являются потребительскими кредитами в денежной форме.

Государственный кредит имеет основной признак - это непременное участие в договоре государства в лице органов исполнительной власти различных уровней. В роли заемщика государство выступает в процессе размещения государственных займов или при осуществлении операций на рынке государственных краткосрочных ценных бумаг.

Основной формой кредитных отношений при государственном кредите являются такие отношения, при которых государство выступает заемщиком средств. Следует отметить, что в условиях переходного периода он должен использоваться не только в качестве источника привлечения финансовых ресурсов, но и эффективного инструмента централизованного кредитного регулирования экономики. Государство может отказаться от своего кредита.

Отношения по международным кредитам регулируются Постановлением Кабинета Министров Республики Узбекистан «О вопросах организации выдачи иностранных кредитов для развития малого и среднего предпринимательства» от 7 февраля 1997 года. В этом постановлении обращено внимание на порядок выбора проектов, а также на вопросы выдачи кредитов малым и средним предприятиям за счет иностранных кредитных линий, привлекаемых для развития малого и среднего предпринимательства.

Международный кредит - это предоставление денежно-материальных ресурсов одних стран другим во временное пользование в сфере международных отношений, в т. ч. и во внешнеэкономических связях. Эти отношения осуществляются путем предоставления валютных и товарных ресурсов иностранным заемщикам на условиях возвратности и уплаты процентов, преимущественно, в виде займов.

Средства для международного кредита мобилизуются на Международном рынке ссудных капиталов, на национальных рынках ссудного капитала, а также за счет использования ресурсов государственных, региональных и международных организаций. Размер кредита и условия его представления фиксируются в кредитном соглашении (договоре) между кредитором и заемщиком.

По положению «О Министерстве Юстиции Республики Узбекистан» 2 приложению Постановления Кабинета Министров Республики Узбекистан за № 370 от 27 августа 2003 года,

По международно-правовым документам, в которых Республика Узбекистан считается одной из сторон, в том числе договора кредита и займа, заключенные под гарантией, правительство Республики Узбекистан дает юридические заключения; проводит юридическую экспертизу проектов международных договоров. В соответствии с Положением «О Межведомственной комиссии по вопросам Иностранных инвестиций и кредитов при Кабинете Министров Республики Узбекистан» (2 приложение к Постановлению Кабинета Министров за № 526 от 21 ноября 2003 года) Межведомственная комиссия по во-

просам Иностранных инвестиций и кредитов при Кабинете Министров Республики Узбекистан (далее «Межведомственная комиссия») создается с целью активизации процессов привлечения иностранных инвестиций, разработки предложений по улучшению инвестиционной среды, также усовершенствования оказания услуг по кредитам и инвестициям, привлеченным Правительством или под его поручительством, а также механизма их привлечения.

Постановление Кабинета Министров Республики Узбекистан за № 7 от 08.01.2004 года «О порядке взыскания платы за поручительство Республики Узбекистан по привлекаемым иностранным кредитам» принято в соответствии с Законами Республики Узбекистан «О привлечении иностранных средств» и «О бюджетной системе», Постановлением Кабинета Министров Республики Узбекистан «О порядке выдачи поручительств Республики Узбекистан по привлекаемым иностранным кредитам» с целью усовершенствования механизма взыскания оплат за выдачу поручительств Республики Узбекистан по привлекаемым иностранным инвестициям в одноименном Положении устанавливает порядок взыскания оплаты («вознаграждения») за выдачу поручительств Республики Узбекистан.

Постановление Кабинета Министров Республики Узбекистан «О мерах обеспечения своевременного возврата иностранных кредитов» за № 267 от 14.06.2003 года принято с целью обеспечения своевременного и полного возврата иностранных кредитов, повышения ответственности за исполнение предприятиями своих обязательств по кредитам в иностранной валюте, выданной по поручительству Правительства Республики Узбекистан.

Постановление Кабинета Министров Республики Узбекистан «О мерах привлечения кредитных линий «Банка оф Нью-Йорк» для обеспечения проектов малого и среднего бизнеса средствами и их использовании» за № 286 от 09.08.2002 года, принято с целью плодотворного использования кредитной линии, выданной Банком оф Нью-Йорк со страховой структурой Экспортно-импортного Банка США, и направлено для дальнейшего стимулирования развития малого и среднего бизнеса в Республике Узбекистан.

В законодательстве имеются положения, где государство является кредитором, а физическое или юридическое лицо кредитодателем. В этом случае договор государственного займа заключается путем приобретения кредитодателем государственных облигаций или других ценных бумаг, подтверждающих право получения установ-

ленных процентов или в сроки, указанные условиями выпуска займа других имущественных прав, или же другого имущества, связанного условиями займа, или денежных средств, выданных в кредит.

Также кредиты могут выдаваться Правительству с условием помещения под залог утвержденных государственных ценных бумаг в виде долгового обязательства, стоимость которого оплачивается в течение шести месяцев и которое находится в свободном обращении, в утвержденном Олий Мажлисом размере.

С момента заключения таких договоров у обеих сторон появляются определенные обязательства. В этом случае субъекты и объекты обязательства считаются его важнейшими элементами. На основе вышеуказанного, субъекты обязательства являются лицами, владеющими определенными правами и взявшими на себя обязательства. Кредитор – является субъектом, требующим осуществления определенного действия или предотвращения определенного действия. А должник является стороной, обязанной осуществить определенное действие или предотвратить его осуществление. Объектом обязательства договора займа и кредита являются деньги, выдаваемые в долг или вещи с определенными особенностями. Обязательства в этом договоре возникают из правовых норм, регулирующих отношения, связанные с договорными обязательствами. Договоры кредита и займа относятся к односторонним обязательствам. В таких обязательствах у одного из участников бывает право требования, а у другого только обязательство. Лицо, выдавшее долг по договору кредита и займа имеет право требовать возврата долга, а должник обязан возвратить полученное под свое обязательство долг.

Согласно законодательным нормам, по денежным обязательствам место выполнения обязательств осуществляется по месту жительства кредитора, если кредитор является юридическим лицом, то по месту его расположения. Если кредитор после возникновения обязательств поменял свое место жительство или место расположения и не известил об этом должников, все расходы, связанные с изменением места исполнения производятся за счет кредитора, но договор исполняется по месту его нового жилья или расположения.

За нарушение обязательств по кредитному и заемному договору применяется санкция, которая направлена на обязательное исполнение долга, который возвращается в добровольном порядке. За не возврат в добровольном порядке, взятый долг можно взыскать в принудительном порядке. Если лицо, которое должно по обязательству, не

выполнит его, оно считается нарушившим субъективные права кредитора.

Выполнение обязательств должника не на основании условий, указанных в договоре или в законодательстве, считается выполненным не на должном уровне. Если обязательство полностью не выполнено должником, кредитор может требовать через суд его выполнение в принудительном порядке. В первую очередь, кончено, требуется реальное выполнение.

Заемный и кредитный договор прекращается с выполнением обязательств. Долговой договор также может быть прекращен при отказе кредитора от договора, может также быть прекращен по согласию сторон. Законодательством также могут быть установлены другие основания прекращения обязательств.

Глава 42. ФИНАНСИРОВАНИЕ ПОД УСТУПКУ ДЕНЕЖНОГО ТРЕБОВАНИЯ

Цель главы: *Раскрытие понятия, содержания, существенных условий договора займа, кредитного договора, договора финансирования кредитного договора с учетом последних изменений в их законодательном регулировании*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие, правовые признаки договора займа. Форма договора. Проценты по договору займа. Целевой заем. Документы удостоверяющие заемные отношения: вексель, облигация, государственный займ. Права и обязанности участников по договору займа. Понятие, кредитного договора. Принципы и правовые признаки кредитования. Форма договора. Виды кредита: товарный кредит, коммерческий кредит. Права и обязанности сторон по кредитному договору. Способы обеспечения кредита. Понятие и правовые признаки договора финансирования под уступку денежного требования. Права и обязанности сторон.*

Понятие договора. Совершенно новыми для Гражданского кодекса являются правила о договоре финансирования под уступку денежного требования, который в международной практике, в государствах с развитой рыночной экономикой, известен уже более ста лет как институт «факторинга» (от слова «фактор» - финансовый агент, комиссионер). Сущность договора финансирования под уступку денежного требования состоит в получении клиентом от финансового агента (которыми, в большинстве случаев, выступают банки) денежных средств в обмен на передачу агенту прав требования клиента к покупателю (заказчику), вытекающих из заключенного договора на поставку продукции, выполнение работ или оказание услуг. Например, поставщик, чаще всего, получает платеж за поставленную продукцию не одновременно с исполнением своего обязательства (поставка продукции в рассрочку). Поставщик попадает в затруднительное положение из-за нехватки или отсутствия денежных средств, обладая одновременно денежными требованиями к контрагентам. Денежные требования имеют определенную имущественную ценность, а также могут иметь и рыночную стоимость.

Финансовый агент (банк) готов выплатить кредитору (поставщику) причитающийся ему долг третьего лица (покупателя) в обмен

на право взыскать с этого должника соответствующие денежные суммы, когда наступит срок платежа.

С экономической точки зрения факторинг - это разновидность торгово-комиссионных операций, сочетающаяся с кредитованием оборотного капитала клиента и связанная с инкассированием его дебиторской задолженности (неоплаченными счетами-фактурами клиента в процессе реализации им товаров и услуг) и передача банку права требования платежа с покупателя продукции (услуги).

Сегодня факторинг преимущественно определяется как правовое отношение между банком или иным кредитным учреждением (финансовым агентом) и предприятием, продающим товары или услуги (клиентом), в соответствии с которым финансовый агент по договору факторинга получает право взыскания дебиторской задолженности клиента (с правом обратного требования к клиенту или без такового), а также может осуществлять бухгалтерский учет торговых операций клиента, если это предусмотрено договором.

Денежные требования кредитора могут быть предметом другой предпринимательской сделки финансового агента с кредитором, где последний выступает в роли клиента. Финансовый агент, обладая свободными денежными средствами, предоставляет кредитору (клиенту) платеж, за что получает соответствующее материальное вознаграждение.

Договор финансирования под уступку денежного требования имеет много общего с договором о переходе прав кредитора к другому лицу цессии (ст.313ГК).[1]

В ч.1 ст.749 содержится следующее определение договора финансирования под уступку денежного требования: «По договору финансирования под уступку денежного требования одна сторона (финансовый агент) передает или обязуется передать другой стороне (клиенту) денежные средства в счет денежного требования клиента (кредитора) к третьему лицу (должнику), вытекающего из предоставления клиентом товаров, выполнение им работ или оказание услуг третьему лицу, а клиент уступает или обязуется уступить финансовому агенту это денежное требование».

---

[1] Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая. Текст, комментарий, алфавитно-предметный указатель. М., 1996, с.445; Комментарий части второй Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей. М. 1996, с.167; Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть вторая (постатейный). Ответ.ред.доктор юрид.наук, профессор О.Н.Садиков. Изд.группа ИНФРА. М-НОРМА М 1997, с.391.

Из определения можно сделать вывод, что договор финансирования под уступку денежного требования является взаимным и возмездным. Он может быть как реальным, когда финансовый агент передает деньги или клиент уступает денежное требование, срок платежа по которому уже наступил, т.е. уже существующая у клиента дебиторская задолженность, отраженная в его бухгалтерских документах; так и консенсуальным, когда агент обязуется передать денежные средства или клиент обязуется уступить требование, вытекающее, например, из уже заключенных им договоров на поставку товаров, срок платежа по которым еще не наступил, т.е. передать право на получение будущих долгов.

Общие положения о перемене лиц в обязательстве на основании сделок уступки требования в силу их общего характера должны применяться к отношениям по уступке права, реализуемым в рамках договора факторинга. Вместе с тем введение специальных норм о финансировании под уступку права требования было вызвано тем, что традиционные нормы об уступке не в полной мере обеспечивали интересы и фактора, и должника, а в ряде случаев - и клиента при использовании прав требования как объекта коммерческих сделок. Поэтому в рамках договора факторинга ряд отношений урегулирован иным образом (например, последствия включения в договор между должником и клиентом условия о недопустимости уступки, возможность дальнейших переуступок и т.д.). Эти нормы имеют специальный характер. В силу этого при уступке прав на основании договора факторинга к отношениям сторон общие нормы ГК об уступке подлежат применению в том случае, если в главе 42 ГК РУз нет специальных норм, регулирующих те или иные отношения в рамках факторинга.

Элементы договора. Сторонами по договору финансирования под уступку денежного требования выступает финансовый агент (фактор) и клиент. В качестве финансового агента могут выступать как банки и другие кредитные организации[1], так и иные коммерческие организации (хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы и унитарные предприятия), если эта деятельность входит в содержание их специальной правоспособности.

В роли клиентов должны выступать коммерческие организации либо индивидуальные предприниматели, поскольку договоры факторинга используются исключительно в предпринимательском обороте.

---

[1] Банки и другие кредитные организации могут выступать как профессиональные финансовые агенты (факторы), что вытекает из ст.4 Закона о банках и банковой деятельности от 25 апреля 1996г. В редакции Закона от 20.08.99г. № 832-1.

Обязательства возникающие между финансовым агентом (фактором) и клиентом возникают из самого договора факторинга. А отношения, которые складываются между финансовым агентом и третьим лицом должником клиента (покупателем товаров, заказчиком работ или услуг) хотя и связаны с ним, но в предмет договора факторинга не входят.

Предметом договора финансирования под уступку денежного требования согласно п.1 ст.749 ГК является передача денежного требования финансовому агенту в обмен на предоставление клиенту соответствующих денежных средств.

В законе (ч.1 ст.751 ГК) выделяются две разновидности предмета договора факторинга:

1. денежное требование, срок платежа, по которому уже наступил (существующее требование);

2. денежное требование, которое возникает в будущем (будущее требование).

Предметом уступки может быть не одно, а несколько требований. Например, все требования по продаже определенного товара, или все требования в отношении одного должника.

Для финансового агента существующее требование является более ценным, чем будущее требование, которое хотя и основано на уже заключенном договоре, но срок платежа еще не наступил (поставка товаров в кредит), или требование которое возникает из договора, который только предстоит заключить клиенту с третьим лицом.

Предметом уступки должны быть конкретные требования, а не любые обязательства должника. В договоре должны быть указаны сумма, сроки выплаты, другие признаки каждого переуступаемого требования.

Будущее требование должно приобрести определенность не позднее чем в момент его возникновения.

Срок в договоре финансирования под уступку денежного требования определяется соглашением сторон.

Цена договора – стоимость требования клиента к должнику. Определяя цену договора в расчет принимаются различные условия: финансовое состояние клиента и должника, формы расчетов (аккредитивная или инкассо, которые имеют различные ценности), срок платежа (существующее или будущее требование), количество требований переданных финансовому агенту и др.)

Размер вознаграждения финансового агента за предоставленные услуги определяется в зависимости от суммы и сроков финансирования клиента; наличия обстоятельств, ставящих под сомнение оплату должником переуступленных требований; оказания клиенту дополнительных услуг.

Форма договора финансирования под уступку денежного требования соответствует правилам нормы о форме уступки требования (ст.320 ГК). Она может быть простой письменной или нотариальной формой, а уступки требования по сделке, требующей государственной регистрации, должна быть зарегистрирована в порядке, установленном для регистрации этой сделки. Уступка требования по ордерной ценной бумаге совершается путем индоссамента (передаточной надписи) на этой ценной бумаге.

В мировой практике существует несколько типов факторинговых договоров: о полном факторинговом обслуживании с правом регресса (обратного требования платежа с поставщика) или без права регресса; о предварительной оплате требований с правом или без права регресса 1.

Под действие главы 42 ГК подпадают лишь такие финансовые услуги, оказываемые в обмен на уступку требования, которые обязательно включают в себя право финансового агента на непосредственное взыскание дебиторской задолженности с контрагентов клиента, а не только, например, бухгалтерское обслуживание и контроль за оплатой счетов, выставленных клиентом по произведенным им поставкам или оказанным услугам.

В случае, когда предоставление банком финансирования не сопровождается уступкой ему требования от клиента, такие отношения квалифицируются по-иному (например, как договор займа).

Характер и вид финансовых услуг, предоставляемых банком клиенту за уступку права требования, стороны вправе определить по своему усмотрению.

Содержание договора финансирования под уступку денежного требования составляют права и обязанности сторон. Основными обязанностями финансового агента (фактора) являются следующие: а) передать клиенту денежные средства, которые являются ценой договора; б) в специальных случаях (предусмотренных в договоре) принять у клиента необходимую документацию для ведения бухгалтерского учета операций клиента; в) предоставить клиенту иные финан-

[1] См.. Российская банковская энциклопедия / Гл. ред. О. И. Лаврушин. М, 1995. с. 447.

совые услуги, связанные с денежными требованиями, являющимися предметом уступки.

Предоставление дополнительных финансовых услуг становится целесообразным в случаях, когда отношения сторон по договору финансирования под уступку денежного требования не сводятся к однократной уступке требования взамен предоставления кредита. Стороны могут предусмотреть в договоре и другие обязанности финансового агента.

Основной обязанностью клиента является уступка финансовому агенту «фактору» денежного требования, являющегося предметом договора. Клиент перед финансовым агентом несет ответственность за действительность денежного требования, являющегося предметом уступки (ч.1 ст.752 ГК). Действительность передаваемого требования зависит от двух условий: а) клиент должен обладать правом на передачу денежного требования в момент совершения уступки; б) в момент передачи права клиенту не должны быть известны какие-либо обстоятельства, вследствие которых должник вправе его не исполнять (ч.2 ст.752). Клиент не отвечает перед финансовым агентом за неисполнение или ненадлежащее исполнение должником требования являющегося предметом уступки. Его обязанностью является передача действительного требования, а гарантировать его исполнение он не обязан, если только иное не предусмотрено договором. Из сказанного следует, что ответственность клиента перед финансовым агентом построена на таких же принципах как и ответственность кредитора уступившего требование (ст.321 ГК).

Финансовый агент, получив денежное требование от клиента заинтересован в его скорейшем удовлетворении и вряд ли пойдет на различные отсрочки и другие льготы должнику. Должник же не заинтересован в замене своего кредитора, поставщика, например, по договору поставки, с которым у него сложились длительные связи, неизвестным ему финансовым агентом. Поэтому должники (покупатели по договору поставки) настаивают на том, чтобы в договор включить условие о запрете передачи любой из сторон каких-либо прав, вытекающих из договора. Гражданский кодекс объявляет такой запрет уступки денежного требования недействительным (ч.1 ст.753). Даже тогда, когда между клиентом (кредитором) и должником было достигнуто соглашение о недопустимости уступки прав по договору, передача денежного требования является правомерной. Должник же имеет право применить к своему первоначальному кредитору (клиенту)

меры ответственности за нарушение установленного договором запрета или ограничения на уступку прав. Клиент в таких случаях продолжает оставаться обязанным перед своим контрагентом (должником) в части исполнения возложенных на него обязательств передать имущество, выполнить работы или оказать услуги в натуре. Клиент также обязан возместить должнику убытки, понесенные им вследствие замены кредитора, совершенной вопреки условию договора.

Финансовый агент не предполагается получившим право на переуступку (продажу) полученного от клиента требования, если только такое право не предоставлено ему по договору (ст.754 ГК). Если договором предусмотрена последующая уступки денежного требования, то производится это по правилам о договоре финансирования под уступку денежного требования (факторинга). Новый финансовый агент тоже должен иметь соответствующую лицензию. В этом случае, финансовый агент, осуществляющий переуступку, становится клиентом, а его клиент – должником. Как правильно отмечает Е.А.Суханов – это ограничивает деятельность по «скупке долгов» и созданию «рынка долговых обязательств», которую пытаются развивать некоторые коммерческие организации, приобретая, например, требования вкладчиков к неплатежеспособным банкам или другим кредитным организациям.[1]

Должник обязан произвести платеж финансовому агенту согласно ст.755 ГК только при условии письменного уведомления клиента о состоявшейся уступке денежного требования. Уведомление должно содержать четкое определение переданного требования, наименование финансового агента, которому должен быть произведен платеж.

Если письменного уведомления, а при необходимости и дополнительного предоставления доказательств, должнику не последует, он вправе произвести платеж самому клиенту (первоначальному кредитору). Если клиент предоставил письменное уведомление должник произведет платеж финансовому агенту и будет свободен от обязательств перед клиентом.

Характерно, что при факторинге у банка нет необходимости требовать от поставщика залог, а требовать от поставщика, либо его дебиторов открывать расчетные счета в одном из своих филиалов, а также изучать степень обременённости поставщика кредитными обязательствами перед другими финансовыми институтами.

---

[1] См.Комментарий части II ГК РФ. М. «Гардарика», 1996, с.221.

Эти три особенности приемлемы для банка и не грозят ему значительными дополнительными рисками в связи с тем, что в соответствии с договором факторинга дебиторами банка при факторинговом обслуживании поставщика становятся его покупатели.[1]

В части I ст.756 ГК говорится о «покупке» требования клиента финансовым агентом. При «покупке» клиент уступает финансовому агенту за оговоренную сумму денежное требование. Финансовый агент приобретает право на все суммы, которые он может получить от должника даже, если платеж должника значительно превышает сумму выплаты финансового агента клиенту. Финансовый агент несет риск того, что платеж должника не покроет его расходы за переуступленное требование. Если не желает рисковать, заключается договор другого вида. Клиент берет на себя риск того, что должник не выполнит полностью свои обязательства, и остаток по долгам клиент будет выплачивать финансовому агенту. В этом случае финансовый агент обязан вернуть клиенту разницу между суммой платежа должника и суммой, полученной от клиента, за вычетом установленного вознаграждения.

Должник не вправе требовать от финансового агента возвращения уже уплаченной суммы, в связи с уступкой требования, даже если клиент нарушил свои обязательства передать имущество (выполнить работы, оказать услуги) по договору с должником. Такие суммы могут быть взысканы должником непосредственно с клиента (ст.758 ГК).

Должник же приобретает право требовать возврата этих сумм с финансового агента, если докажет, что последний не исполнил своего обязательства осуществить клиенту обещанный платеж, либо произвел такой платеж, зная о нарушении клиентом его обязательств по договору с должником, требование по которому было предметом уступки.

Имущественная ответственность по договору о финансировании под уступку денежного требования зависит от природы договора. Если договор консенсуальный, то финансовый агент отвечает за отказ от передачи клиенту денежных средств в счет денежного требования последнего. Клиент же, отвечает за несовершение или ненадлежащее оформление уступки денежного требования, а также по ст.752 ГК за действительность переданного требования. Кроме того, в договоре может быть установлена ответственность клиента за неисполнение

[1] См.: Банковское право: учебное пособие /отв.ред.А.А.Травкин. 3-е издание переработанное и дополненное М.: «Юристъ» 2006. с. 280-297.

или ненадлежащее исполнение требования должником. Если договор реальный, то ответственность за его неисполнение наступает лишь для клиента. Он отвечает за действительность предмета договора или также за его исполнимость. Соглашением сторон может быть предусмотрена ответственность в виде компенсации убытков и уплаты неустойки.

Глава 43. ДОГОВОР БАНКОВСКОГО ВКЛАДА

Цель главы: *Раскрытие понятия, содержания, существенных условий договора банковского вклада с учетом последних изменений в их законодательном регулировании*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие, правовые признаки и виды договоров банковского вклада. Форма договора, проценты на вклад. Обеспечение возврата вклада.*

Понятие договора. Договор банковского вклада представляет собой соглашение, в силу которого одна сторона (банк) принявшая поступившую от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором (ч.1 ст.759 ГК).

В юридической литературе отдельные авторы рассматривали договор банковского вклада в качестве разновидности договора займа, в качестве иррегулярного хранения (хранение денег – вещей определяемых родовыми признаками) или как совокупность элементов указанных договоров.[1]

ГК РУз, давая понятие договора банковского вклада (ст.759) не использовал в отличии от ГК РФ термин «депозит», восходящий к латинскому «depositum» - хранение. В этой статье не содержится обязанность банка «хранить» денежные средства вкладчика , так как договор банковского вклада, являясь самостоятельным договором, уходит корнями в договор займа и оформляет кредитные отношения между банком (должником) и вкладчиком (кредитором). Договор банковского вклада с гражданами является **публичным** договором. Значит, на возникшие отношения распространяются общие правила о таких договорах, предусмотренные ст.358 ГК, в частности: запрет произвольного отказа услугодателя от заключения договора, исключение необоснованных преимуществ для отдельных граждан, возможность издания Правительством Республики Узбекистан обязательных для сторон договора правил.

Условия договора банковского вклада (для одного и того же вида вкладов) должны быть одинаковыми для всех вкладчиков. Однако

---

[1] О природе договора банковского (денежного) вклада. подробно см. «Гражданское право». Учебник по редакцией докт.юр.наук,профессора А.П.Сергеева, докт.юр.наук, профессора, члена-корр.РАН Ю.К.Толстого 3-е издание, том 2. М.Проспект 2001, с.441.

банк вправе дифференцировать условия договора банковского вклада, в том числе процентные ставки, в зависимости от срока действия договора, суммы вклада и условий его возврата. Обычно банки также устанавливают различные процентные ставки в зависимости от того, кто является вкладчиком: юридическое или физическое лицо.

Следует отметить, что не все банки могут быть участниками такого договора. Право на привлечение денежных средств во вклады имеют банки, которым такое право предоставлено разрешением (лицензией), выданным в порядке, установленном действующим законодательством.[1]

Договор банковского вклада – **реальный** и заключается в момент передачи вкладчиком (иным лицом) суммы вклада банку. Вкладчик приобретает только право требовать у банка возврата суммы вклада и процентов по нему и не имеет каких-либо обязанностей перед своим контрагентом. Банк обязан возвратить сумму вклада и выплатить проценты. Исходя из сказанного: договор банковского вклада является **односторонним** и **возмездным**.

Договор банковского вклада должен быть заключен в простой письменной форме. Он может быть составлен в виде единого документа, подписанного сторонами, в двух экземплярах. Однако требование закона о письменной форме договора будет соблюдено, если внесение вклада удостоверено сберегательной книжкой, сберегательным или депозитным сертификатом либо иным документом, выданным вкладчику банком, если документ соответствует требованиям законодательства, банковским правилам и применяемым в банковской практике обычаям делового оборота.[2]

Элементы договора. Предметом договора банковского вклада являются деньги (вклад). Понятие вклада дается в ст.1 Закона Республики Узбекистан «О банках и банковской деятельности». «Вклад (депозит) – сумма денег, передаваемая на условиях ее полного возврата с процентами или надбавками, либо без таковых по первому требования, или в срок, согласованный между лицом, производящим платеж и лицом, получающим платеж, или между их законными представителями.»

Денежная сумма, составляющая вклад, выражается в сумах. Прием вклада сопровождается открытием депозит-счета. Поэтому к

---

[1] Закон Республики Узбекистан «О банках и банковской деятельности» (ст.5) от 25.04.1996г. в ред. Закона РУз.)ВОМ РУз 1996, № 5-6, ст.54; 1997г. « 2, ст.56; « 9, ст.241; 1999г. № 5, ст.124).

[2] См.: Банковское право: Вопросы и ответы, 2-е изд.; испр. и доп. – Алексеева Д.Г., Хоменко Е.Г.: М: ИД «Юриспруденция», 2004, с.90-100.

отношениям вкладчика и банка применяются нормы о договоре банковского счета, если иное не предусмотрено правилами главы 43 ГК и не вытекает из существа договора банковского вклада. Например, нормы о расчетах, содержащиеся в главе 44 ГК – Банковский счет, не распространяются на правоотношения по договору банковского вклада, потому что договор банковского вклада в отличие от договора банковского счета, не допускает осуществления расчетных операций за товары (работы и услуги). На те средства, которые вкладчик внес на депозитный счет, банк приобретает право собственности. Вкладчик же, наоборот, утрачивает право собственности.

Право вкладчика на денежные средства, переданные банку во вклад, является не вещным, а правом требования возврата денег и уплаты причитающихся процентов.

Сторонами договора банковского вклада являются **банк** и **вкладчик**. Вкладчиком может быть любое юридическое или физическое лицо. Право на привлечение денежных средств во вклады банк получает в соответствии с полученной им лицензией.

В соответствии со ст.4 «Закона о банках и банковской деятельности» - деятельность банка по привлечению вкладов отнесена к банковским операциям.

Порядок получения банковской лицензии определяется ст.10 указанного закона. В случае осуществления юридическими лицами банковской операции по принятию вклада без лицензии вкладчик может потребовать немедленного возврата суммы вклада, а также уплаты процентов, предусмотренных ст.327 ГК, и возмещения сверх суммы процентов всех причиненных ему убытков. Проценты, предусмотренные договором, в этом случае не выплачиваются. Если вкладчиками в такой же ситуации выступают юридические лица, применяются общие правила о последствиях совершения недействительных сделок, предусмотренные в ст.114 ГК. При возвращении участников таких сделок в первоначальное положение, подлежат применению также правила об обязательствах, возникающих вследствие неосновательного обогащения (ст.1023 ГК), в частности, о начислении процентов за пользование чужими средствами и возмещении потерпевшему неполученных вследствие этого доходов (ст.1028 и 327 ГК).

Указанные последствия должны применяться в тех случаях, когда фактическое привлечение денежных средств граждан и юридических лиц во вклады осуществлялось под ценные бумаги, исключая-

шие получение иных предусмотренных законом прав (типа известных «билетов МММ»), либо путем продажи акций или иных ценных бумаг, выпуск которых признан незаконным (ч.4 ст.760 ГК).

Закон теперь регулирует возможность внесения вклада не только самим вкладчиком, но и третьим лицом в его пользу (ст.767 ГК), а также соответственно этому – возможность внесения вкладов в пользу третьих лиц (ст.768 ГК).

В первом случае банк обязан зачислять во вклад денежные средства, поступившие для вкладчика от третьих лиц, предполагая согласие на это вкладчика, который предоставил данные о своем счете по вкладу. Во втором случае вклад вносится в банк на имя определенного третьего лица, а не самого непосредственного вкладчика. Например, родители вносят вклад на имя своего ребенка. Передача банку суммы вклада в этом случае сопровождается открытием нового депозитного счета, и существенным условием этого договора является указание имени гражданина или наименование юридического лица, в пользу которого вносится вклад. Договор банковского вклада в пользу третьего несуществующего к моменту его заключения лица является ничтожным. Отличительной особенностью этого договора является то, что третье лицо является альтернативным субъектом договора банковского вклада (депозита), которое может воспользоваться своим правом, а может и не воспользоваться. До того момента, пока выгодоприобретатель не пожелал воспользоваться правами вкладчика, оговоренными в его пользу, договор банковского вклада в пользу третьего лица может быть досрочно расторгнут или изменен по соглашению вносителя средств. Третье лицо являясь бенефициаром, права которого подчинены воле стороны, заключившей договор, приобретает права вкладчика с момента поступления денег на его счет. После совершения требования о возврате вклада (его части) третье лицо полностью становится вкладчиком , замещая тем самым своего благотворителя.

Содержание договора банковского вклада составляет обязанность банка возвратить вкладчику сумму вклада с уплатой обусловленных процентов (ст.763 ГК). Проценты являются ценой кредита, выданного вкладчиком банку. Размер их устанавливается в договоре. Если даже проценты не указаны в договоре, то в силу возмездного характера договора банковского вклада, они подлежат уплате, в размере учетной ставки банковского процента. Следовательно, размер процентов по вкладу может в отдельных случаях не согласовываться

сторонами, а определяться на основании закона. Уменьшение банком согласованного размера процентов допускается только по вкладам до востребования и только в том случае, если запрет таких действий не установлен договором. Даже в этом случае новый размер процентов по общему правилу может применяться к вкладам лишь по истечении месяца со дня извещения об этом вкладчиков. Уменьшение размера процентов по срочному или условному вкладу вообще недопустимо, если только иное не предусмотрено специальным законом (для юридических лиц такая возможность может быть предусмотрена и договором). Защищая вкладчиков-граждан, закон запрещает корректировку процентов по внесенным ими срочным и условным вкладам, если иное не установлено законом. Одностороннее изменение процента для юридических лиц по таким вкладам допускается также в силу договора.

Порядок исчисления и выплаты процентов на вклад также регламентирован в законодательстве (ст.764 ГК). Проценты начисляются со дня, следующего за днем поступления суммы в банк, до дня предшествующего возврату суммы вкладчику, либо ее списания со счета вкладчика по иным основаниям. Часть вторая ст.764 ГК предусматривает периодичность выплат процентов по требованию вкладчика по истечению каждого месяца, если иное не предусмотрено договором банковского вклада. Невыплаченные проценты увеличивают сумму вклада (капитализация), на которую потом начисляются проценты.

Если вклад возвращается до окончания соответствующего процентного периода, то банковские проценты начисляются на его сумму исходя из фактического периода пользования средствами клиента и выплачиваются одновременно с возвратом основной суммы вклада.

В зависимости от установленного договором порядка возврата вкладов (депозитов) вклады делятся на два основных вида: на условиях выдачи вклада по первому требованию (вклад до востребования) и на условиях возврата по истечении определенного договором срока (срочный вклад). Однако независимо от вида вклада банк обязан выдать сумму вклада или ее часть по первому требованию вкладчика. Возврат вклада, внесенного юридическим лицом, может производиться на иных условиях, предусмотренных договором (ч.3 ст.762).

Всякое условие для граждан об отказе от права на получение вклада по первому требованию, ничтожно. Договором может быть предусмотрено внесение вкладов на иных условиях их возврата, не противоречащих закону (ч.2 ст.762 ГК). Например – условные вкла-

ды, которые представляют собой договор банковского вклада, заключенный под условием (отлагательным – достижения совершеннолетия). Лицо, на имя которого внесен вклад, может распоряжаться им лишь при соблюдении условий или при наступлении обстоятельств, указанных вносителем в момент открытия счета. Возможна такая ситуация, когда вкладчик не потребовал возврата суммы срочного вклада по наступлению установленного срока, либо суммы условного вклада в случае наступления определенного договором обстоятельства. Такой вид банковского вклада трансформируется во вклад до востребования, если иное не предусмотрено договором.

Ответственность по договору банковского вклада наступает для должника по ст.766 ГК в следующих случаях: а) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности по обеспечению возврата вклада; б) за ухудшение условий обеспечения; в) за принятие депозита от граждан неуполномоченным лицом или с нарушением законодательства о вкладах; г) за невозврат вклада, его неправомерное удержание или невыплату процентов. В этих случаях вкладчик вправе потребовать от банка немедленного возврата суммы вклада. Ответственность заключается также в том, что банк за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанности возврата вклада и за ухудшение условий обеспечения должен выплатить вкладчику неустойку исчисленную на день возврата долга (в процентах ставки рефинансирования) и возместить убытки. За принятие депозита неуправомоченным лицом предусмотрена строгая ответственность: ставка банковского процента на день возврата долга и убытки. За невозврат вклада, его удержание или невыплату процентов банк несет ответственность по общим правилам за неисполнение денежного обязательства (ст.327 ГК).

Прекращение договора банковского вклада всегда происходит в одностороннем порядке по волеизъявлению гражданина-вкладчика. Если вкладчиком выступает юридическое лицо, то прекращение договора зависит от вида вклада: по вкладам до востребования – по первому требованию, а для вкладов на особых условиях – в порядке, предусмотренном самим договором.

Сберегательная книжка и **сберегательный (депозитный) сертификат выступают формой договора банковского вклада**. Их основные свойства отражены впервые (ст.ст.769, 770 ГК). **Сберегательная книжка** – документ, оформляющий заключение договора

банковского вклада с гражданином и удостоверяющий движение денежных средств на его счете по вкладу.

Сберегательная книжка может быть **именной** или на **предъявителя**. Любая из них выполняет две функции: доказательную (подтверждая заключение договора и его расторжение) и документальную (в ней производятся операции по счету). Книжка на предъявителя является ценной бумагой, предоставляющей владельцу все права по договору банковского вклада. Осуществление и передача этих прав возможна только при ее предъявлении. Поэтому сберегательная книжка на предъявителя имеет значение не только письменного доказательства заключения договора банковского вклада и внесения денежных средств на счет гражданина, но и правообразующее значение. Реквизиты сберегательной книжки установлены в законе (ст.769 ГК). Она должна содержать: а) наименование и место нахождения банка, принявшего депозит; б) номер счета по вкладу; в) сведения о движении денежных средств по счету (приход, расход, сальдо). Так как сберегательная книжка находится у вкладчика, поэтому операции по внесению дополнительных взносов на депозитный счет третьими лицами (ст.767 ГК) не могут быть отражены в книжке до момента явки вкладчика в банк. Значит, сберегательная книжка не всегда может достаточно точно отражать состояние вклада, хотя такое предполагается ст.769 ГК.

Если именная сберегательная книжка утрачена или повреждена, банк не освобождается от своих договорных обязательств и должен выдать вкладчику новую сберегательную книжку. Отсутствие у вкладчика сберегательной книжки на предъявителя освобождает банк от обязательств до восстановления вкладчиком своих прав по утраченной ценной бумаге в порядке установленном гражданско-процессуальным законодательством.

Если незаконный владелец сберкнижки известен вкладчику, он может предъявить к нему виндикационный иск (ст.228 ГК).

Сберегательный (депозитный) сертификат является ценной бумагой, удостоверяющей сумму вклада внесенного в банк, и права вкладчика (держателя сертификата) на получение по истечении установленного срока суммы вклада и обусловленных в сертификате процентов в банке, выдавшем сертификат, или любом филиале этого банка (ч.1 ст.770 ГК).

В отличие от сберегательной книжки сертификат является универсальным средством оформления договора банковского вклада,

применяемым в отношениях как с гражданами, так и с юридическими лицами.

Граждане могут быть держателями **сберегательного сертификата**. **Депозитный сертификат** аналогичен сберегательному сертификат, однако его держателем может быть только юридическое лицо.

Сертификат – вид срочного вклада, выплата которого обуславливается наступлением указанного в нем срока. Если же сертификат предъявляется досрочно к оплате физическим лицом, то банк обязан, а по просьбе вкладчика – юридического лица банк вправе, если иное не предусмотрено договором, выплатить сумму вклада. Проценты выплачиваются в размере, предусмотренном по вкладам до востребования, если условиями сертификата не установлен иной размер (ст.770 ГК).

Бланк сертификата должен содержать следующие реквизиты: а) наименование «депозитный» (или «сберегательный») сертификат; б) указание на основание выдачи сертификата (внесение денежного вклада); в) дата внесения депозита или сберегательного вклада; г) размер депозита или вклада; д) безусловное обязательство банка вернуть сумму депозита или вклада; е) срок возврата; ж) процентная ставка банка; з) сумма причитающихся процентов; и) наименование и адрес банка – эмитента сертификата; к) имя (наименование) приобретателя сертификата (бенефициара) в именном сертификате; л) подписи двух лиц, уполномоченных банком на совершение такого рода сделок, скрепленные печатью банка. Сертификаты как и сберегательные книжки могут быть **именными** и на **предъявителя**. Сертификаты на предъявителя передаются путем простого вручения, именные – путем заключения договора об уступке права требования (цессии ст.313ГК).

Глава 44. ДОГОВОР БАНКОВСКОГО СЧЕТА

Цель главы: *Раскрытие понятия, содержания, существенных условий договора банковского счета с учетом последних изменений в их законодательном регулировании*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: Понятие и правовые признаки договора банковского счета. Стороны в договоре, их права и обязанности.

Понятие договора. Необходимым средством организации и осуществления расчетных и кредитных операций, которые ведутся в безналичном порядке, является банковский счет. Счет лица (юридического, гражданина-предпринимателя) в банке возникает при заключении особого договора банковского счета. Банковский счет можно рассматривать как бухгалтерский документ, на котором отражается движение денежных средств и материальных ценностей, принадлежащих лицу. В гражданском праве счета, на которые клиенты помещают свои денежные средства, выполняют и другую роль. Это, прежде всего договоры. Такие счета бывают депозитными, расчетными, текущими, текущими валютными, счетами финансирования капитальных вложений, корреспондентскими. Обычный депозитный счет – единый договор, он не вносит ничего нового в конструкцию договора займа. Все остальные перечисленные счета предназначены для расчетных операций. Их открытие всегда сопровождается заключением договора банковского счета. Именно их регулируют правила главы 44 ГК.

Отпала необходимость проводить дискуссию о природе договора банковского (расчетного) счета, потому что Гражданский кодекс рассматривает договор банковского счета в качестве самостоятельного договора. В статье 771 ГК договору дается следующее определение: «по договору банковского счета одна сторона – банк или иное кредитное учреждение (далее - банк) обязуется принимать и зачислять поступающие на счет другой стороны - клиента (владельца счета) денежные средства, выполнять распоряжение клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету». Из определения следует, что договор банковского счета является **консенсуальным,** потому что счет открывается независимо от того, вносит ли владелец счета средства в момент открытия счета. Договор считается заключенным при достижении сторона-

ми соглашения по всем существенным условиям договора. Договор банковского счета является **двусторонним**, т.к. участники имеют как права, так и обязанности. Это **возмездный** договор, если иное не установлено соглашением сторон (ст.781 ГК). Банку предоставляется право использовать для своих целей средства, находящиеся на счете клиента, гарантируя ему, однако, возможность беспрепятственно распоряжаться этими средствами. За пользование денежными средствами клиента банк обязан уплачивать ему проценты (вознаграждение) в размере, определяемом договором. Если в договоре размер процентов не определен, они должны соответствовать процентам по вкладам до востребования (ст.763 ГК). Сумма вознаграждения (уплата процентов за остаток на счете) зачисляется на счет клиента ежеквартально. Клиент также обязан оплачивать услуги банка по совершению соответствующих операций с денежными средствами на условиях предусмотренных договором. Плата взимается банком по истечении каждого месяца из средств клиента, находящихся на счете (ст.780 ГК). При этом могут возникнуть взаимные однородные требования банка к клиенту и клиента к банку, которые погашаются производимым банком зачетом (ст.782 ГК).

Рассматриваемый договор имеет специфический субъектный состав. На одной его стороне, как видно из самого названия договора, может выступать только банк. На другой стороне договора банковского счета могут выступать как юридические, так и физические лица. Последние, как правило, из числа тех, кто занимается предпринимательской деятельностью. Каких-либо специальных требований к клиентам банка в главе 44 ГК РУз не предъявляется. Поэтому применяются общие нормы ГК РУз о субъектах гражданского права. В частности, по общему правилу, чтобы стать стороной в договоре банковского счета, организация должна обладать правами юридического лица. Юридические лица вправе создавать свои филиалы и представительства, которые представляют собой их обособленные подразделения, не признаваемые юридическими лицами. Для деятельности филиалов и представительств нужны денежные средства. В этих условиях они не могут обходиться без услуг банков. Поэтому действующее законодательство допускает возможность открытия банковских счетов филиалам и представительствам (субсчетов). Их руководители, вступая в различные правоотношения с гражданами и другими юридическим лицами, действуют на основании доверенности и выступают не от своего имени, а от имени юридического лица, соз-

давшего филиал или представительство. Поэтому сторонами в договорах, на основании которых филиалам и представительствам открываются субсчета, являются соответствующие юридические лица.

Особенность договора банковского счета состоит в том, что ни банк, ни юридическое лицо – клиент не вправе отказаться от его заключения. Обязанность клиента в данном случае вытекает из правил об осуществлении расчетов между юридическими лицами в безналичном порядке. Обязанность банка заключить договор вытекает из его субъектных качеств, предусмотренных законом (ч.3 ст.775 ГК). Именно поэтому Е.А.Суханов считает, что этот договор «по своей сути рассматривается законом как публичный».[1]

Элементы договора. Стороны договора – банк, в том числе иное кредитное учреждение, обладающее лицензией **и клиент** (владелец счета). Услугодателем в этом договоре всегда выступают банк и иное кредитное учреждение, имеющее лицензию на совершение такого рода действий (сделок). В качестве клиента могут выступать любые юридические и физические лица.

Предмет договора – денежные средства клиента, находящиеся на его банковском счете, с которыми осуществляются операции, обусловленные договором. Банк не хранит в буквальном смысле слова денежные средства своих клиентов, зачастую существующие в безналичной форме, в виде записей на счетах. Также как договор банковского вклада между банками и клиентами складываются не вещно-правовые отношения, а обязательственно-правовые.

В зависимости от правового статуса клиента и круга операций с денежными средствами зачисленными на его счет, открываются следующие виды счетов.

Основным является **расчетный счет**, который открывается коммерческим организациям для производства платежей, получения кредитов зачисления выручки и других операций, предусмотренных договором банковского счета. Расчетные счета открываются большинству некоммерческих организаций - фондам, добровольным объединениям, потребительским кооперативам, определенным видам учреждений, которые финансируются не только собственником, но и за счет других источников. Расчетные счета могут быть открыты по ходатайству юридического лица его филиалам и представительствам.

---

[1] Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая. Текст, комментарии, алфавитно-предметный указатель. М.Международный центр финансово-экономического развития. 1996, с.459-460.

Текущий счет открывается некоторым учреждениям, филиалам, представительствам, отделениям и другим обособленным подразделениям юридических лиц при отсутствии у них коммерческой деятельности. Текущие счета позволяют проводить лишь ограниченные расчетные операции, главным образом связанные с оплатой труда и административно-хозяйственными расходами.

Бюджетные счета открываются субъектам, которым дано право распоряжаться бюджетными средствами (распорядителям кредитов – органам власти, администрации). Средства таких счетов расходуются строго по целевому назначению.

Корреспондентский счет – разновидность договора банковского счета. Специфика данного договора связана с его субъективным составом – сторонами в этом договоре выступают только учреждения банков (ст.789 ГК). Корреспондентские счета являются разновидностью контокоррентных счетов. При оформлении контокоррентного счета банк принимает на себя обязанность в кредитовании владельца счета при отсутствии или недостаточности средств на нем, это положение не допускает образования дебетового сальдо. Условия расчетов с корреспондентских счетов, открываемых коммерческими банками в Центральном банке, определяются специальными банковскими правилами.

Форма договора банковского счета – простая письменная. Она связана с самой процедурой заключения договора и открытия счета.

Клиент – юридическое лицо, для открытия счета должен представить в банк следующие документы: а) заявление на открытие счета; б) копию решения о создании юридического лица (учредительный договор) и свидетельство о государственной регистрации; в) карточку с образцами подписей руководителя и главного бухгалтера клиента и оттиска его печати. Банковская практика создала новые средства идентификации таких лиц, договором может быть предусмотрена электронная цифровая подпись[1], использование электронных средств платежа[2], кодов, паролей и других носителей информации, подтверждающих, что распоряжение дано уполномоченным на то лицом (ст.776 ГК).

Законодательством установлены иные документы, наличие которых обязательно для открытия счета юридическому лицу.

---

[1] Закон Республики Узбекистан «Об электронной цифровой подписи» от 11 декабря 2003г. (ВОМ, 2002.№ 1-2, ст.12)

[2] Закон Республики Узбекистан «Об электронных платежах» от 16 декабря 2005г. (ВОМ.2005 № 12, ст.412).

Подача клиентом заявления об открытии счета является офертой (предложением заключить договор), а разрешительная надпись руководителя банка – акцептом (согласием заключить договор). Банк не вправе отказать клиенту в открытии банковского счета, за исключением случаев, когда такой отказ вызван отсутствием у банка возможности принять на банковское обслуживание (ч.4 ст.775 ГК). Любое лицо представившее банку необходимый для открытия счета пакет документов и получившее необоснованный отказ, может в порядке, установленном ч.6 ст.377 ГК обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. Кроме того, клиент вправе требовать от банка возмещения убытков, причиненных ему необоснованным уклонением от заключения договора (ч.3 ст.377 ГК).

Заключение договора банковского счета осуществляется на практике двумя способами: путем составления и подписания единого документа (на стандартном банковском бланке); либо путем подачи клиентом заявления и учинения на нем разрешительной подписи руководителя банка. Заключение договора влечет открытие соответствующего счета.

Содержание договора банковского счета составляют права и обязанности банка и клиента. Основные обязанности банка таковы: а) совершать для клиента любые банковские операции, предусмотренные для счетов соответствующего вида законом, банковскими правилами и обычаями делового оборота (ст.777 ГК); б) хранить банковскую тайну. Банк по поручению клиента принимает и зачисляет на счет денежные средства, поступающие клиенту, выполняет распоряжения клиента о перечислении средств со счета, о выдаче наличных сумм со счета, кредитует счет, и выполняет другие действия. Банк не вправе контролировать направления использования денежных средств клиента и устанавливать не предусмотренные законом или договором ограничения права распоряжаться денежными средствами по усмотрению клиента. Клиент дает указания банку о производстве расчетов, переводе денежных средств в депозит, снятии денег со счета и другие.

Распоряжение своими зачисленными на счет денежными средствами клиент осуществляет посредством расчётных документов. Эти документы должны быть подписаны руководителем юридического лица и его главным бухгалтером.

Банк не принимает расчётный документ к исполнению, если он подписан не уполномоченным на это лицом либо хотя и уполномоченным, но на банковской карточке отсутствует образец его росписи.

Договором банковского счета может быть предусмотрено удостоверение права распоряжения денежными средствами, зачисленными на счет, электронными средствами платежа и другими документами с использованием в них аналогов собственноручной подписи, кодов, паролей и иных средств, подтверждающих, что распоряжение дано уполномоченным на то лицом (ч.3 ст. 776 ГК).

На практике в этих целях нередко используется электронно-цифровая подпись (ЭЦП), которая позволяет довольно точно установить подлинность, авторство и целостность документа, кроме того, она является аналогом подлинной подписи уполномоченного лица. Для этой же цели может быть использован персональный идентификатор номера. Он применяется при расчетах с помощью кредитовых и дебетовых карточек.

Однако закон (ст. 787 ГК) допускает возможность ограничения права клиента распоряжения денежными средствами. Такое ограничение может выступать в формах наложения ареста на денежные средства клиента, находящиеся на счете, а также приостановления операций по счету в случаях, предусмотренных законом.

Арестом счета называется временное прекращение расчётных операций по счету. Договор банковского счета в таких случаях не расторгается. Арест может быть наложен как на все денежные средства, так и на их часть.

Приостановление операций по счету имеет некоторое сходство с арестом счета. Различие между ними в том, что при приостановлении операций по счету в постановлении не указывается сумма, на которую приостанавливаются операции, но может быть указано, на какие расходные операции по счету распространяется приостановление. Арест счета и приостановление операций по счету осуществляются в порядке, определенном действующим законодательством.

Банк обязан зачислять поступившие на счет клиента средства не позднее дня, следующего за днем поступления в банк соответствующего расчетного документа. Более короткие сроки могут быть предусмотрены в договоре с клиентом или могут быть установлены платежным документом.

Не позднее дня следующего за днем поступления соответствующего расчетного документа, банк обязан начать выполнение по-

ручения клиента о безналичном перечислении средств путем списания со счета либо отправки расчетных документов в другой банк для завершения соответствующей операции. В те же сроки должны выполняться распоряжения клиента о выдаче средств со счета. Если на счете клиента отсутствуют денежные средства, то банк не должен исполнять его поручения. Но договором банковского счета может быть предусмотрено исполнение платежей, несмотря на отсутствие денежных средств на счете клиента. Считается, что банк в этом случае предоставляет клиенту кредит.

Этот вид кредитования принято называть овердрафтом, он учитывается банком в виде отрицательного остатка средств на счете клиента. Такое кредитование возможно лишь в случае, если условие о нём включено в договор банковского счёта. Предоставление такого рода кредита осуществляется путем немедленной оплаты расчетных документов при отсутствии или недостаточности средств на расчетном счете клиента. К отношениям кредитования по овердрафту применяются правила о займе и кредите, если договором банковского счета не предусмотрено иное (ч.2 ст. 779 ГК).

Клиент обязан соблюдать банковские правила и оплачивать расходы банка по совершению операций по счету, если второе предусмотрено договором банковского счета (ст.780 ГК).

Только на основании распоряжения клиента банк осуществляет списание денежных средств со счета (за исключением случаев, когда это предусмотрено законом, договором или производится по решению суда). Если списание средств со счета клиента на основании закона принято называть – бесспорным, то списание средств на основании договора – безакцептным. Важным является очередность списания средств со счета клиента-плательщика. В соответствии с императивными правилами ст.784 ГК при наличии на счете клиента необходимых денежных средств, списание их по требованиям, предъявляемым к счету, осуществляется в календарном порядке (в порядке поступления), если только иное не предусмотрено законом.

При недостаточности средств на счете для удовлетворения всех предъявленных требований, предусматривается обязательная очередность. В ч.2 ст.784 ГК значится, что **в первую очередь** производится списание пропорционально по платежным (исполнительным) документам предусматривающим платежи в бюджет, во внебюджетные фонды и выдачу денежных средств на выплату заработной платы, по исполнительным документам, предусматривающим перечисление или

выдачу денежных средств со счета для удовлетворения требований о взыскании алиментов, по выплате вознаграждений по авторским договорам, а также о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, обеспечивающих равную степень выполнения обязательств хозяйствующих субъектов по платежам в бюджет и требованиям, вытекающим из трудовых и приравненных к ним правоотношений; **во вторую очередь** производится списание по исполнительным документом, предусматривающим удовлетворение других денежных требований; **в третью очередь** производится списание по другим платежным документам в порядке календарной очередности. Вне календарной очередности осуществляется списание денежных средств на необходимые нужды, связанные непосредственно с производственной деятельностью, в размере установленном законодательством.

Ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по договору банковского счета носит взаимный характер.

Банк несет ответственность за несвоевременное или неправильное зачисление на счет поступивших клиенту денежных средств, либо за их необоснованное списание, а также за невыполнение указаний клиента о перечислении денежных средств со счета, либо об их выдаче со счета (ст.785 ГК). Ответственность состоит в уплате процентов за неправомерно использованную сумму в порядке и размере, установленных ст.327 ГК на основе учетной ставки банка. Частью третьей этой статьи допускается также взыскание убытков в части, превышающей эту сумму. В договоре банковского счета стороны вправе установить санкции за нарушение иных обязанностей (за непредоставление кредита по счету клиента и др.)

Статья 786 ГК предусматривает **правовой режим банковской тайны** представляющей собой компромисс между частными интересами клиентов банка, заинтересованных в неразглашении информации о своих счетах и вкладах, и публичной необходимостью обеспечить прозрачность предпринимательской деятельности. Необходимо выделить ряд особенностей в регулировании банковской тайны.

Вопросы правового регулирования банковской тайны регулируются Законом РУз «О банковской тайне» от 30 августа 2003 года[1] и Законом «О защите информации в автоматизированной банковской системе" от 4 апреля 2006г.[2]

[1] ВОМ 2003г. № 9-10, ст.144.
[2] ВПОМ 2006г. № 4 ст.156.

Банковской тайной являются защищаемые банком сведения:

– об операциях, счетах и вкладах своих клиентов (корреспондентов);

– о своем клиенте (корреспонденте), полученные банком в связи с оказанием ему банковских услуг;

– о наличии, характере и стоимости имущества клиента (корреспондента), находящегося на хранении в сейфах и помещениях банка;

– о межбанковских операциях и сделках, совершенных по поручению клиента (корреспондента) или в его пользу;

– о клиенте (корреспонденте) другого банка, ставшие известными в результате обращения сведений, составляющих банковскую тайну, между банками;

– об участниках накопительной пенсионной системы, размере и движении сумм пенсионных взносов, пенсионных накоплениях на индивидуальных накопительных пенсионных счетах граждан.

Разглашением банковской тайны считается опубликование через средства массовой информации, распространение или сообщение в устной либо письменной форме или иным способом сведений, составляющих банковскую тайну, доведение их до третьих лиц, прямое или косвенное предоставление третьим лицам возможности для добывания таких сведений, в том числе вследствие нарушения порядка их хранения лицами, которым эти сведения были доверены или стали известны в связи с выполнением ими служебных обязанностей либо были предоставлены в установленном законом порядке. Не считается разглашением банковской тайны сообщение или предоставление банком сведений, составляющих банковскую тайну, третьим лицам в случаях, предусмотренных законом, а также лицам, оказывающим банку юридические, бухгалтерские, аудиторские, информационные и консультационные услуги, при условии, что это необходимо для оказания данной услуги.

Третьими лицами считаются все иные лица, кроме банка, его клиента (корреспондента) и Центрального банка Республики Узбекистан.

Закон РУз «О банковской тайне» регулирует порядок предоставления сведений, составляющих банковскую тайну органам прокуратуры, следствия, дознания, суду, судебному исполнителю, органам государственной налоговой службы. Незаконное разглашение или использование сведений, составляющих банковскую тайну, лицом,

которому они были доверены или стали известны в связи с выполнением им служебных обязанностей и причинившее ущерб клиенту (корреспонденту) банка, влечет за собой ответственность в соответствии с законом.

Расторжение договора банковского счета происходит не только по общим основаниям, но и в одностороннем порядке. По заявлению клиента договор может быть расторгнут в любое время. Банк же вправе расторгнуть договор лишь в судебном порядке в двух определенных законом случаях:

а) когда сумма денежных средств, находящихся на счете клиента окажется ниже минимального размера, предусмотренного банковскими правилами или договором, если такая сумма не будет восстановлена в течение месяца со дня предупреждения банка об этом;

б) при отсутствии операций по этому счету в течение года, если иное не предусмотрено договором. Остаток денежных средств выдается клиенту либо по его указанию перечисляется на другой счет не позднее семи дней после получения соответствующего письменного заявления клиента (ст.788 ГК). Изменение договора банковского счета происходит при реорганизации юридического лица, счет подлежит переоформлению. Договор банковского счета прекращается в случае ликвидации юридического лица или смерти гражданина – клиента. Договор банковского счета также прекращается с момента получения банком письменного заявления клиента о расторжении договора (закрытии счета), если более поздний срок не указан в заявлении.

Глава 45. РАСЧЕТЫ

Цель главы: *Раскрытие понятия, содержания и порядка осуществления наличных и безналичных расчетов в Республике Узбекистан за поставленные товары, выполненные работы и оказанные услуги между субъектами гражданского права*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Общие положения о расчетах. Виды расчетов: расчеты платежными поручениями. Расчеты по аккредитиву. Расчеты по инкассо. Расчеты чеками.*

§ 1. Общие положения о расчетах

Под расчетами понимают действие, направленное на оплату денежных обязательств, вытекающих из договора или из других правовых оснований.

Такое денежное обязательство выполняет лицо, купившее какую-либо вещь или сделавшее заказ какого- либо предмета, или арендовавшее имущество по договору (например, договор поставки товара). Что такое денежные обязательства?

Это такое правоотношение где, в основном, одна сторона-должник обязана выплатить определенную сумму денег в пользу другой стороны - кредитора, который вправе требовать исполнения вышеуказанной обязанности должником.

Относящиеся к расчётам правовые отношения включают в себя денежные обязательства, при которых одна сторона «плательщик » берет на себя обязательство за приобретенные изделия, выполненную работу, оказанные услуги и т.п. произвести расчет с другой стороной - «приемщиком платы». Цель расчетных отношений - переход денег путем соответствующего оформления из рук должника в руки кредитора. Расчётные обязанности возникают в разнообразных договорах, так как расчётные обязанности осуществляются между хозяйствами и организациями по договорам, составленным на приобретение продукции, выполнение работы, оказанию услуг. Осуществление расчетов между сторонами устанавливаются волей сторон. Однако, для регулирования государственных экономических процессов, осуществления надзора над денежными операциями, не допущения злоупотребления правами участников гражданских отношений, установлен определенный правовой режим осуществления расчетов. Денежное

вознаграждение за взятое изделие (товар), выполненную работу, оказанную услугу стороне, вошедшей во взаимные экономические отношения, является итогом взаимных расчётов и считается необходимым условием гражданского обращения.

Расчеты могут быть:

а) безналичными - расчётные действия совершаются только через кредитные организации;

Б) наличными деньгами - должник передает деньги кредитору в наличной форме, в «натуральном» виде, посредством банковских билетов и монет.

в) совершаемые через ценные бумаги (чек, вексель) и пластиковые карточки.

Метод расчета связан с основаниями, определяющими статус субъектов расчётных отношений или платёжных действий.

Расчет наличными деньгами. Денежные отношения – товарное обращение, а также движение в наличной и безналичной форме денег, нетоварных платежей и обслуживающих расчёты, всегда связаны с оборотом товара и формированием товарного рынка. При обмене товара происходит обмен местами форм стоимости, т.е. обращение денег в товары, и для покупки новых товаров возникает необходимость дальнейшего использования денег и постоянного их движения.

Многие зарубежные экономисты считают, что нет потребности в изучении денежных обращений с разделением на обращение наличных и безналичных денег, так как в развитых зарубежных странах расчеты в основном осуществляются в безналичной форме. Но, не достигнув развитой экономики, мы не можем приравнивать нашу расчётную систему к современным расчетам зарубежных государств.

Расчёт наличными деньгами – сумма платежей, осуществляемая при помощи наличных денег. При этом деньги выполняют свою функцию действительных платежей и средства обращения.

Расчеты, производимые наличными деньгами, происходят на бытовом уровне при оплате кредитов, страховых платежей, заработной платы, пособий, премий, в частном строительстве.

Кроме этого в расчеты наличными средствами входят:

– платежи за коммунальные услуги;

платежи за бытовые услуги;

платеж паёв в страховые организации;

оплата определенных видов налоговых платежей;

оплата банковских кредитов;

оплата паёв в издательские организации;

– в акционерных обществах ведутся платежи среди членов и другие платежи.

Деньги на банковских расчетных счетах предприятий, организаций и учреждений преобразуется в наличные деньги следующими путями:

– выдача заработка работникам и служащим;
– платежи за оказанные услуги , труд;
– оплата пенсий;
– различные премии;
– закупки сельскохозяйственных изделий, товаров у населения;
– платежи по государственным займам и лотерейным билетам.
– при снятии населением банковских сбережений;
– при оплате страховых платежей населением и др.

Наличные деньги переходят в форму безналичных денег следующим путем:

– платежи за жильё и за коммунальные услуги;
– платежи организациям связи;
– при оплате различных налогов и паёв;
– через поступления от покупок государственных займов и лотерейных билетов;
– при оплате взятых для частного строительства кредитов;
– при оплате различных пошлин и штрафов;
– при оплате путёвок в дома отдыха и другие оздоровительные учреждения и другие.

При расчете наличными деньгами денежные знаки (банкноты и монеты) участвуют в натуральной форме. Наличные деньги в обращении выполняют функции средств обращения и платежных средств.

В качестве средства платежа они используются не только в обращении товаров, но и непосредственно для расчетов не связанных с процессом продажи товаров - оплаты заработка, пенсии, страховых сумм, оплаты налогов, жилищно-коммунальных услуг и для других платежей.

Согласно части 1 статьи 790 Гражданского кодекса « расчеты между гражданами и расчеты с участием граждан, не связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельностью, могут производиться наличными деньгами без ограничения суммы или в безналичном порядке».

При безналичных расчётах наличные деньги не могут быть в качестве платёжного средства. Банковскими учреждениями они с расчетного счета одного лица переводятся на расчетный счет другого лица, и деньги не участвуют в натуральной форме. В результате безналичных расчётов количество наличных денег уменьшается, сбор в банках наличных денег помогает централизовать средства, в целом, помогает организовать и регулировать денежное обращение.

Для ограничения эмиссии наличных денег, уменьшения их объема, замедления процесса обесценивания денег, 10 декабря 1988 года разработана инструкция «Об организации работы по денежному обращению в банковских учреждениях Республики Узбекистан», в которой определены основы, условия, порядок осуществления банковских операций, связанных с наличными деньгами.

Безналичные и наличные расчёты взаимосвязаны. Например, заработную плату работникам предприятия, заведения и организации оплачивают в форме наличных денег с банковских счетов, а предприятия розничной торговли и общепита, а также другие организации, поступившие на их расчетные счета наличные деньги, перечисляют на банковские расчетные счета, и пользуется ими для безналичных расчётов.

Общие положения о безналичных расчётах. Безналичные расчёты – это средства записи соответствующей суммы на банковских расчетных счетах, то есть, перечисление средств на расчетный счет получателя с расчетного счета плательщика или взаимных требований по совокупности платежей, осуществляемых путем передвижения долга по банковским учётным листам.[1]

Согласно части 2 и 3 статьи 790 Гражданского кодекса «расчеты между юридическими лицами, а также расчеты с участием граждан, связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельностью производятся в безналичном порядке. Расчеты между названными лицами могут производиться также наличными деньгами, если иное не установлено законом.

Безналичные расчеты производятся через банки, иные кредитные организации (далее - банки), в которых открыты счета участвующих в расчетах лиц, если иное не вытекает из закона и не обусловлено используемой формой расчетов.

В безналичной форме денежного обращения между субъектами соответствующих отношений реальные денежные единицы в качестве

[1] А.А. Ли. "Финансовое право Республики Узбекистан", Ташкент – 2004, 338- стр.

платёжного средства (банкноты и монеты) не участвуют. В основном в таких отношениях используются характерные символы, то есть цифровые записи об обращении денежных масс.[1]

Взаимные отношения безналичных расчетов между предприятиями и организациями:

а) взаимоотношения (оплата за реализованные товары, выполненные работы, за оказанные услуги).

б) отношения с финансовой системой (оплата налогов и оплата других вынужденных платежей).

в) отношения с кредитной системой (получение и возвращение банковских кредитов).

г) отношения с высшими органами управления (распределение и перераспределение средств внутри учреждений).

Правильная организация безналичных расчетов, помогает бесперывному поступлению в бюджет части денежной выручки предприятий, организаций и населения, а также финансирования за счет бюджета.

Обязанность осуществления через банки безналичных расчетов обеспечивает образование кредитных ресурсов в банках, ускорение денежного оборота, оказывает положительное влияние на денежный оборот наличности.

Обычно расчёты осуществляются получателями средств после отгрузки товаров, выполнения работ, оказания услуг, а также наступления сроков оплаты финансовых кредитов и других денежных обязательств (например, выполнения обязательств по оплате налоговых платежей, возвращения кредитов и т.д.)

Предоплата за товары, работу, услуги осуществляется в определённых условиях.

По решению Президента Республики Узбекистан УП -1363 от 24 января 1996 года «О мерах по укреплению системы платежной дисциплины и взаимных расчетов» загрузка и отправка осуществляется только при предоплате не менее 15 процентов объемов доставки товаров в республиканские предприятия и организации потребителей независимо от форм собственности.

Эти меры направлены на обеспечение расчётной системы, на укрепление коммерческими банками, предприятиями и организациями платежной дисциплины, на повышение их ответственности, обеспечения сокращения взаимных долгов.

[1] Карасева М.В., Крохина Ю.А. "Финансовое право" Москва, Норма, 2001 г.

Платежи по расчетам осуществляются по общим правилам при разрешении плательщика, без такого разрешения допускается только при строго определенных законодательством положениях за счет средств (например, по поручениям инкассо), на этом остановимся позже.

Платежи осуществляются только при наличии средств на расчетных счетах плательщика или за счет банковского кредита.

При нехватке средств до востребования плательщиком по расчетным документам из депозитных расчетных счетов платежи, в соответствии с законодательством, оплачиваются в порядке очередности.

Например, списание средств с расчетного счета владельца на нужды, которые нельзя отложить, и непосредственно связанные с производственной деятельностью, осуществляются во внеочередном порядке.

После этого средства списываются со счета по платежным документам по следующим платежам:

а) бюджетные платёжи (вывод из государственного владения и приватизация государственного имущества, в них также входят штрафные санкции и средства, поступившие от государственной пошлины, в них также входят средства собранные в республиканских и местных бюджетах).

б) платежи во внебюджетные фонды.

в) платежи для удовлетворения требований, вытекающих их трудовых правовых отношений и приравненных к ним платежам. При этом нужно обеспечивать выполнение на должном уровне этих обязанностей.

Организация безналичных расчётов должна отвечать общепринятым требованиям:

– своевременное обеспечение всех платежей;

– взаимный надзор по соблюдению договора плательщиков с получателями средств и расчётной дисциплине, а также организация условий, необходимых для банковского надзора над расчётными отношениями;

– вывод из расчётов лишних пунктов, облегчение расчётных операций привлечение электронных методов осуществления платежей;

– расширение безналичных расчётов населения и т.д.

Безналичные расчёты делятся на расчёты согласно экономическому содержанию по товарным и нетоварным операциям. К товарным операциям относятся расчеты, осуществляемые между предприятиями, организациями за реализованные товарно-материальные ценности, выполненные работы, оказанные услуги.

Нетоварными операциями являются расчеты по финансовым обязательствам (платежи в бюджет, оплата банковских ссуд, страховые платежи и др.)

С поставщиком безналичных расчетов покупатель вступает в экономические отношения, возникающие между банком и покупателем.

В связи с этим у безналичных расчетов имеются свои отличительные особенности, они связанны с двумя факторами.

Во-первых, для каждой расчетной операции одновременно должны быть в наличии три участника: банк, плательщик и покупатель. Их взаимные отношения во многих случаях регулируются гражданскими правовыми договорами.

Во-вторых, порядок осуществления расчётных операций определяется Центральным банком, в настоящих отношениях он сам участвует в качестве определенного государственного органа, с данной ему соответствующей властью.

По этой причине, возникающие во время осуществления расчётных операций социальные отношения, регулируются нормами финансового права и нормами гражданского права.

Нормы гражданского права регулируют расчётные операции во время выполнения контрактных обязанностей между разными субъектами.

Во время составления гражданско- правовых договоров нужно учитывать расчётные условия, установленные по соглашению сторон (форма, сроки и т.д.).

Субъекты расчётных отношений организуют банковские расчёты и осуществляют расчётные операции, для этого следуют установленным правилам по осуществлению расчётных операций, при наличии необходимых оснований, государство может применить вынужденные меры. Естественно, данная группа отношений банков с их клиентами не регулируется нормами гражданского права.

При регулировании расчетов, осуществляемых в безналичной форме, основным нормативным документом считается Положение «О безналичных расчетах в Республике Узбекистан» (новая редакция ут-

верждена решением от 12 января 2002 года Правления Центрального банка Республики Узбекистан).

Данный документ по всем формам безналичных расчетов определяет порядок оформления расчетных документов, контроля по соблюдению расчетной дисциплины и принятие мер ответственности за нарушение.

Электронная платёжная система в Республике Узбекистан действует с момента принятия с целью регулирования отношений в сфере электронных платёжей Закона «Об электронных платёжах». В электронных платёжах используются технические средства, информационные системы, средства электронных платёжных документов, с помощью которых осуществляются безналичные расчеты.

На основании договоров, составленных между субъектами системы электронных платёжей, система платежа осуществляется по установленным правилам.

Виды системы электронных платёжей:

– система межбанковских платежей – предназначена для осуществления электронных платежей среди банков, через представительские расчетные счета, открытые в Центральном банке Республики Узбекистан;

– внутренняя платёжная система банка предназначена для осуществления электронных платежей среди банковских филиалов и клиентами, а также для взаимодействия по межбанковской платёжной системе;

– розничная платёжная система - предназначена для осуществления электронных платёжей с применением банковских карт и других электронных платёжных средств. Электронное платёжное средство должно иметь отличительные знаки, дающие возможность идентификации принадлежности его к данной розничной платёжной системе (товарного знака, знаки обслуживания).

Электронным платёжным документом считается электронный документ, имеющий по установленным правилам и форматам свои реквизиты, а также вбирающий в себя нужную информацию для осуществления электронных платежей.

Электронный платёжный документ, относящиеся к денежному расчёту составляется на основании бумажного документа или при использовании электронного платёжного средства и подтверждается электронной цифровой подписью. Электронный платёжный документ приравнивается к документам денежного расчёта и имеет с ним одинаковую юридическую силу.

Правовые формы безналичных расчетов.

Безналичные расчёты ведутся на основании расчётных документов в установленном порядке и при соблюдении соответствующего документального оборота. Банки Республики Узбекистан организуют и осуществляют безналичные расчёты в форме, установленной в статье 791 Гражданского кодекса Республика Узбекистан.

Безналичные расчеты по особенностям организации документооборота и особенностям расчетных документов в банках проводятся в следующих видах: расчеты платежными поручениями, по аккредитивам, чеками, расчеты по инкассо. А также допускаются расчеты в иных формах, предусмотренных законом, издаваемыми в соответствии с ним банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота.

Стороны по договору вправе избрать и предусмотреть в договоре любую из форм расчетов, указанных в Гражданском кодексе.

Порядок проведения безналичных расчетов на территории Республики Узбекистан определяется разработанным на основании утвержденного правлением Центрального банка Республики Узбекистан решения за № 1/4 60 от 12 января 2002 года новой редакции Положения «О безналичных расчетах в Республике Узбекистан», Гражданским кодексом Республики Узбекистан, Законами «О центральном банке Республики Узбекистан», «О банках и банковской деятельности », « О договорно- правовой базе деятельности хозяйствующих субъектов», «Об исполнении судебных актов и актов других органов», и других законов Республики Узбекистан

Правила, установленные в настоящем положении относятся ко всем юридическим и физическим лицам, проводящим безналичные расчеты (клиентам) – резидентам и нерезидентам.

Безналичные расчеты в банках на территории Республики Узбекистан организуются и осуществляются в следующих видах:

1- расчёты по платежным поручениям;

2- аккредитивные расчёты

3 -расчёты по инкассо

4- расчёты чеками.

По данным формам осуществления безналичных расчетов используются следующие денежно- расчетные документы:

1) мемориальный ордер;

2) платежные поручения;

3) платёжные требования;

4) поручения инкассо

5) заявление на аккредитив;

6) расчётный чек коммерческих банков.

Безналичные расчеты могут осуществляться путем использования пластиковых карточек.

Сравнивая денежно- расчетные документы с установленными формами безналичных расчетов, не трудно установить схожие черты.

Например, названия расчетных документов относятся к соответствующим им формам безналичных расчетов.

В отдельных положениях название формы безналичного расчёта может не совпасть с названием денежно- расчетного документа, так как некоторые формы безналичного расчёта допускают использование различных форм денежно- расчетных документов.

В частности, это относится к расчетам по инкассо, они могут быть оформлены для безоговорочного вывода из учета средств на расчетном счету плательщика при помощи платежного поручения или инкассо.

Если стороны хотят войти в гражданско- правовые отношения (например, обыкновенные отношения при купли- продажи), форма безналичных расчетов между плательщиком и получателем средств оформляются договором (сделкой) самостоятельно.

Т.е если вы хотите приобретать ежедневно продовольственные товары в супермаркете, вы можете произвести расчет в безналичной расчетной форме по согласованию с его продавцом.

Если в договоре банковского счета не подразумеваются другие сроки, учет денежных средств поступивших на счет клиента банка (юридического и физического лица) осуществляется не позднее следующего дня после поступления в банк соответствующего платежного документа и по требованию клиента банк обязан выдать с его счета ли перечислить на его счет. Во исполнение поручения клиента третьим лицом не допускается осуществление платежей без согласия получателя, обходя депозитный счет получателей средств, исключением является положение, установленное в законодательстве.

Согласно общему положению, только после вывода средств из расчётного счета плательщика, они переводятся на счет получателя, исключением являются осуществление расчетов по расчетным чекам и пластиковым карточкам.

Для удовлетворения всех предоставленных требований в случаях не достаточного количества денежных средств на счету клиента,

списание средств со счета осуществляется в очередном порядке согласно «Инструкции о порядке списания денежных средств с банковского счета хозяйствующих субъектов» (зарегистрированном Министерством юстиции Республики Узбекистан за № 615 от 30 января 1999 года).

На территории Республики Узбекистан расчёты между банками осуществляются в национальной валюте посредством составления корреспондентских счетов, электронных платежей открытых в расчетном Центре Центрального банка.

Обращение электронных документов по банковским расчётам организуется согласно «Положения о ведении расчетов между банками Республики Узбекистан по электронной системе» (зарегистрированном министерством юстиции Республики Узбекистан за № 1010 от 19 февраля 2001 года) и «Положения о безналичных расчетах».

§ 2. Расчеты платежными поручениями

Понятие и предмет платежного поручения. Согласно статьи 792 Гражданского кодекса Республики Узбекистан при расчетах платежным поручением банк обязуется по поручению клиента за счет средств, находящихся на его счете, перевести определенную денежную сумму на счет указанного клиентом лица в этом или в ином банке в срок, предусмотренный законодательством, если более короткий срок не предусмотрен договором банковского счета, либо не определяется применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота. В Положении «О безналичных расчетах» дано следующее определение: «Платежное поручение» - означает поручение клиента обслуживающему его банку о переводе определенной суммы со своего счета на счет получателя (расчетный счет).

Этот вид расчета в настоящее время стал очень широко применяемым в расчетах, осуществляемых между предприятиями и организациями.

Платежными поручениями можно осуществлять расчеты за товары, работы, документы и по другим платежам.

Платежи по платежным поручениям по согласованию сторон могут осуществляться перед получением товара или оказанием услуги или после него.

На основании этого финансовое состояние сторон играет основную роль.

Согласно статьи 794 Гражданского кодекса Республики Узбекистан, банк, принявший платежное поручение клиента, обязан перечислить соответствующую денежную сумму банку получателя средств для зачисления на счет лица, указанного в поручении, в срок, установленный частью 1 статьи 792 настоящего Кодекса.

Кроме этого, банк вправе привлекать другие банки для выполнения операций по перечислению денежных средств на счет, указанный в поручении клиента.

Условия принятия банком платежного поручения:

1. Содержание платежного поручения и представляемых вместе с ним расчетных документов и их форма должны соответствовать требованиям, устанавливаемым банковскими правилами.

2. Поручение клиента принимается банком к исполнению только при наличии средств на счете клиента, если иное не предусмотрено договором между клиентом и банком(статья 793 Гражданского кодекса).

3. Дата платежного поручения должна соответствовать дате его предъявления в банк, при их несоответствии платежное поручение не принимается к исполнению (за исключением платежей в бюджет и внебюджетные фонды).

При перечислении средств (пенсий, алиментов и других) платежными поручениями через предприятия почтовой связи для их доставки получателям все необходимые приложения (справки, списки переводов и другие) представляются клиентами непосредственно предприятиям почтовой связи.

Использование средств в счет сумм неотложных нужд производится на основании платежных поручений хозяйствующих субъектов в соответствии с Инструкцией "О порядке списания денежных средств с банковских счетов хозяйствующих субъектов". В платежном поручении в графе "Детали платежа" указывается: "В счет сумм на неотложные нужды".

Платежными поручениями могут производиться расчеты за товары, работы, услуги и по другим платежам. Платежное поручение принимается банком только при наличии средств на депозитном счете клиента (если иное не предусмотрено договором банковского счета).

Платежные поручения представляются в банк в день, когда они написаны, в противном случае они к исполнению не принимаются. Такие ограничения в национальном законодательстве действуют в отношении платежных поручений по перечислению платежей в бюджет и внебюджетные фонды.

При наличии средств на депозитных (расчетных) счетах юридического лица до востребования, платежи осуществляются по его платежному поручению согласно порядка поступления распоряжения владельца расчетного счета. В случае нехватки средств на депозитных (расчетных) счетах до востребования у юридического лица, платежи оплачиваются в очередном порядке.

Виды платежных поручений. По соглашению сторон платёжные поручения могут быть срочные, авансовые платежи и отсроченные.

Срочный платеж совершается до поставки товара, перед оказанием услуги при авансовых платежах

Платежи за хлебобулочные изделия, за воду, электричество и теплоэнергию, телефонную службу, почтово-телеграфные услуги, за железнодорожную перевозку груза, а также за автомобильную грузоперевозку производятся по предварительной оплате.

Предприятия и организации за поставку изделий, выполнение работ и оказание услуг плату вносят через срочное платежное поручение, а также , по сделкам в крупном размере осуществляется частичной оплатой и через платежное поручение

Авансовые платежи и отсроченные платежи могут быть на договорной основе, но не влияющие на финансовое состояние предприятия.

Платёжное поручение за поставку изделий, выполнение работ и оказание услуг банком принимается со дня подачи плательщиком поручения при наличии средств на его расчетном счету или по банковскому кредитному счету, только при наличии платежеспособности.

За счет банковского кредита при оплате составляется договор между банком и предприятием- плательщиком.

Поручения предприятий, профсоюзов и других общественных организаций на бюджетном счёту, предприятий, не состоящих на хозяйственном учете, принимаются банком только при наличии достаточных средств на их расчетных счетах.

Если у предприятия за полученное изделие, оказанную услугу не достаточно средств, их вышестоящая организация на банковский счет этого предприятия перечисляет за счет центрального фонда или резервного фонда деньги, и эти средства используются на оплату за полученное изделие, оказанную услугу.

Если предприятия получателя и плательщика обслуживают разные банки, платежное поручение предоставляется в четырех экземплярах.

Первый экземпляр служит мемориальным ордером, второй и третий экземпляры после осуществления платежа отправляются получателю платежа в обслуживающий банк, второй экземпляр в качестве мемориального ордера в нем остается, третий экземпляр выдается получателю платежа с выпиской о проделанной операции, четвертый выдается плательщику со штампом банка.

Расчётные операции осуществляются через расчетный счет, открытый в банке обслуживающем предприятие.

Банк хранит средства на настоящем расчетном счёте, записывает поступившие на данный расчетный счет средства, и осуществляет поручения о перечислении денег предприятия, на основании банковских правил и договора, составленного с банком и другие банковские операции.

На основании статьи 784 Гражданского кодекса, при наличии на счете денежных средств, сумма которых достаточна для удовлетворения всех требований, предъявленных к счету, списание этих средств со счета осуществляется в порядке поступления распоряжений клиента и других документов на списание (календарная очередность), если иное не предусмотрено законом. Кроме этого, при недостаточности денежных средств на счете для удовлетворения всех предъявленных к нему требований, списание денежных средств осуществляется в следующей очередности.

В первую очередь производится списание пропорционально по платежным (исполнительным) документам, предусматривающим перечисление или выдачу денежных средств со счета платежи по требованиям, вытекающим из правовых отношений по труду, взыскания алиментов, оплату по авторским договорам, а также о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью.

Производится списание по платежным документам, предусматривающим перечисление в бюджет, во внебюджетные фонды; производится списание по исполнительным документам, предусматривающим удовлетворение других денежных требований; производится списание по другим платежным документам в порядке календарной очередности.

По платежному поручению одно предприятие доставляет другому предприятию свою продукцию и направляет об этом счет – фактуру, организация покупатель данной продукции, дает поручение своему обслуживающему банку о перечислении на расчетный счет получателя платежа определенной суммы за изделие с его расчетного

счета. Банковское учреждение на основании данного поручения перечисляет определенную сумму с расчетного счета плательщика на расчетный счет получателя платежа.

Платежное поручение - во- первых , форма расчета широко применяющаяся в сфере расчетов по товарам, во-вторых, может быть предварительной оплатой, авансовым платежом, в-третьих средство, быстро проводящее платеж.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения поручения клиента банк несет ответственность за это нарушение.

Банки, участвующие в проведении расчетной операции по платежному поручению, несут солидарную ответственность перед лицом, давшим это поручение (статья 795 Гражданского кодекса)

Расчеты в порядке плановых платежей. Одним из видов платежей, осуществляемых на основании платёжного поручения, является плановый платеж. Этот платёж, в основном, осуществляется согласно договора, составленного только между постоянно взаимодействующими между собой сторонами, предприятиями и организациями.

Но эта форма расчёта не должна применяться по транзитной доставке изделия.

Плановые платежи проводятся ежедневно или в установленный срок согласно соглашению поставщика изделия и покупателя.

За приобретенное изделие или за оказанную услугу, исходя из согласованного периодического платежа, будущий месячный или квартальный платеж устанавливается сторонами. Дневной плановый платёжный объём устанавливается по банковскому рабочему дню за один месяц. За каждый плановый платеж в банк предоставляется отдельный документ.

Стороны обязаны производить расчет не менее одного раза в месяц за приобретенное изделие.

Выясненное отличие оплачивается отдельным поручением или учитывается при следующем платёже. Выяснения взаимных расчётов служат для выполнения задач по обеспечению минимального размера во взаимном долговом отчётном периоде. Этот размер не должен превышать стоимости ежедневно приобретаемого изделия. Если у плательщика нет средств на расчетном счету, или их не достаточно для оплаты приобретенного изделия, оказанной услуги, а для выдачи кредита данному предприятию возможностей не имеется, банком поручение не принимается. При появлении средств на счету плательщика плановые платежи осуществляются ус учетом предыдущих дол-

гов. Плановые платежи применяются при расчетах между постоянно взаимодействующими предприятиями, имеющих постоянную возможность по доставке продукции, а организация плательщик производит оплату не каждый день и не за каждый доставленный товар, а периодично, т.е. в четыре – пять дней один раз. Расчет устанавливается в конце каждого месяца. При этой форме расчетов количество документов уменьшается, а движение денежных средств соответствует движению товаров.

Зачет взаимных требований. Еще одна из форм безналичного расчета, проводимого между предприятиями - это расчеты, осуществляемые через зачет взаимных требований. При этом взаимные обязательства предприятия и организации, т.е. разница расчетов, производимых между ними, оплачивается через банк платежным поручением. При этом поставщик товара и получатель платежа в срок, установленный по договору, производят взаимные расчеты и покрывают взаимные долги между предприятиями. Банковские заведения, обслуживающие несколько предприятий с их согласия осуществляют расчёты между ними по зачету взаимных требований.

Платежи, не выплаченные в срок указанный во 2 цифровой карточке банковского заведения, оплачиваются на основании взаимного требования согласно платёжного поручения.

Пошлинный платеж, поставленный в капитальные сбережения, платёж, основанный на средства на счету капитального сбережения, средства, перечисленные в бюджет, государственный и социальностраховой платёж, месячная зарплата и приравненные к нему платежи, не принимаются к оплате по зачету взаимных требований.

Сумма, произведенная между сторонами по зачету взаимных требований, записывается на листе расчетного счета и на него проценты не зачисляются.

Например, коллективное хозяйство имени Навои районному предприятию электросетей выдало картофельных изделий на 10 000 сум, а также районное предприятие электросетей оказало услуги по ремонту линий электричества на территории коллективного хозяйства на сумму 9000 сум. Эти две организации произвели взаимный расчёт, и покрыли долги перед друг другом и за разницу в 1000 сум. Районное предприятие электросети направило платежное поручение своему обслуживающему банку.

Итак, форма зачета взаимных требований расчётов, во-первых, имеет постоянный и разовый характер, во-вторых, производится ме-

жду двумя или более, а также одной группой предприятий, в-третьих, на каждого участника отдельно открывается счёт, по ним производится платёж или записываются поступившие средства, в-четвертых, если поступившие средства больше платежа, образуется кредит сальдо, сумма записывается на учётный лист, в-пятых, если платёж меньше поступивших средств, возникает дебет сальдо, разница оплачивается из расчетного листка или из банковского кредита.

Один раз в месяц в банковских отделах проводится единый финансовый учётный день. Настоящее мероприятие проводится на основе отказа от взаимных долгов между клиентами отдела банка. В результате такого зачета взаимных требований уменьшается дебиторская и кредиторская задолженность предприятий и организаций, а это положительно сказывается на их финансовом положении. Зачет взаимных требований проводится на счету 725 баланса банка.

Расчеты по мемориальным ордерам. Мемориальный ордер – это денежно- расчетный документ, который банки используют для осуществления безналичных переводов денежных средств по письменным поручениям граждан, не связанным с осуществлением ими предпринимательской деятельности. В случаях, когда банк выступает плательщиком и используются мемориальные ордера, они заверяются подписью руководителя банка и главного бухгалтера, в остальных случаях мемориальные ордера заверяются подписью главного бухгалтера и бухгалтера, ведущего данный банковский счет. Ответственность за правомерность совершаемых мемориальными ордерами операций возлагается на руководителя и главного бухгалтера банка.

В Положении «О порядке кредитования коммерческими банками расходов фермерских хозяйств по выращиванию хлопчатника приобретаемого для государственных нужд», утвержденном Министерством финансов Республики Узбекистан и решением 124, 242 от 8 ноября 2003 года Правления Центрального Банка Республики Узбекистан определено, что «кредиты и проценты, начисленные по ним взимаются в первую очередь через мемориальные ордера на основании срочных обязательств, за счет средств, поступивших от продажи сельхозпродукции в заготовительные предприятия на специальные расчетные счета фермерских хозяйств 23210 (23220)» При этом, после оплаты поручения подшиваются в документы для банка вместе с мемориальным ордером.

А также, в зарегистрированном за № 953 от 03.08.2000 года Министерством юстиции Республики Узбекистан, Положении Цен-

- при расчетах за тепловую энергию. В этом случае платежное требование и счет-фактура за отпущенную тепловую энергию выставляются поставщиком в обслуживающий банк потребителя. При этом в графе "Детали платежа" указывается надпись "На основании показаний приборов учета" или "На основании тарифов". Счет-фактура должна быть оформлена в установленном порядке, в том числе подтверждена подписью потребителя;

-в случае приложения к требованию подлинника письменного ответа должника о признании суммы претензии. Приложение к требованию иных документов (акта сверки дебиторско-кредиторской задолженности, акта о выполненных работах (услугах) и т. п.) не может быть основанием для безакцептного списания;

- банками - на вторичные счета должников, открытые в других банках, при несвоевременном погашении хозяйствующими субъектами задолженности по кредитам.

-В верхнем правом углу требования ставится надпись или штамп "Без акцепта". Банк проверяет соответствие приложенных документов их реквизитам, указанным в требовании.

Требования, подлежащие оплате без акцепта, поступившие в банк плательщика в течение операционного дня, оплачиваются в тот же день, а при отсутствии или недостаточности средств на счетах плательщика, помещаются в неоплаченной сумме в картотеку № 2.

§ 3. Расчеты по аккредитиву

При расчетах по аккредитиву банк, открывший аккредитив по поручению клиента (плательщика) и в соответствии с его указаниями (банк-эмитент), обязуется произвести платеж в случае представления получателем средств или указанным им лицом документов и выполнения иных условий, предусмотренных аккредитивом (статья 796 ГК).

Банк- эмитент, если также обслуживает и получателя средств, может самостоятельно выполнять заявление на аккредитив. Если получатель средств имеет депозитный расчетный счет в другом банке, банк- эмитент должен выдать аккредитив обслуживающему банку на денежные средства получателя, он осуществляет оплату аккредитива (банк- исполнитель). Т.е., банк (банк- эмитент), открывший аккредитив согласно поручения клиента (плательщика), и его показаний в форме аккредитива, берет на себя денежное обязательство банка, вы-

даваемое им по поручению клиента в пользу его контрагента по договору, по которому банк, открывший аккредитив (банк-эмитент), может произвести поставщику платеж или предоставить полномочия другому банку производить такие платежи при условии предоставления им документов, предусмотренных в аккредитиве, и при выполнении других условий аккредитива. При расчетах с предприятиями, платежеспособность которых не известна, самая приемлемая форма расчетов - аккредитивная форма, которая используется только по договору между плательщиком и получателем средств. Но в некоторых случаях она может устанавливаться как принудительная мера в отношении плательщиков, и тогда нельзя изменить форму расчетов. В решении № 488 от 29 октября 1997 года «О мерах по сокращению дебиторских и кредиторских задолженностей в IV квартале 1997 года» Кабинет Министров Республики Узбекистан определил, что поставщики при нарушении платежных сроков (в течение 60 дней после получения товара) обязаны использовать только аккредитивную форму расчетов. Аккредитив является письменным поручением с просьбой к плательщику (покупателю) перечисления на отдельный счет необходимых средств для платежа в свой банк для расчетов за каких- либо изделия. Т.е. если плательщик хочет приобрести для себя необходимую материальную ценность, и если поставщик товара потребовал в договоре расчета аккредитивами, плательщик в свой банк из своего расчетного листка или при отсутствии средств за счет банковского кредита дает письменное поручение о перечислении необходимых средств на счет 720 на отдельном балансе за товарно - материальную ценность. На основании этого поручения банк открывает аккредитив плательщика, о чем информирует банк поставщика товара. Если плательщик также требует перевода этих средств в банк поставщика товара, эта аккредитивная продукция переводится в банк поставщика товаров и в свою очередь банк эти средства оприходует на балансовый счет 702, а также открывает внебалансовый счет 9931 (аккредитивы к оплате).

После предоставления в банк документов об отправке товаров поставщиком изделий банк сумму аккредитива проводит на его учётный лист.

Плательщик в аккредитивной форме представляет заявление о получении аккредитива в банк плательщика.

Полный список условий аккредитива, при отсутствии точной характеристики подтверждающих документов для получения средств

по аккредитивам заявление для получения предоставленных документов получателем и для получения аккредитива по пункту 56 Положения «О безналичных расчетах», не соответствующее требованиям оформления, возвращается банком плательщику и аккредитивные счета не открываются. Заявление на аккредитив представляется в банк-эмитент в двух экземплярах. Депонированная сумма по заявлению клиента на аккредитив по системе электронных платежей отправляется в банк получателя средств и зачисляется на аккредитивный счет получателя средств. Исполняющий банк извещает получателя средств о поступлении средств. Зачисление средств на депозитный счет до востребования получателя средств производится при представлении им в банк документов, предусмотренных договором сторон и подтверждающих выполнение всех условий аккредитива, до истечения срока аккредитива. Получатель средств представляет в исполняющий банк подтверждающие документы в двух экземплярах. Исполняющий банк обязан проверить соблюдение получателем средств всех условий аккредитива, а также правильность оформления подтверждающих документов. При нарушении хотя бы одного из условий аккредитива зачисление средств на счет поставщика запрещается.

Закрытие аккредитива в банке получателя средств производится:

а) по истечении срока аккредитива;

б) по письменному заявлению получателя средств об отказе дальнейшего использования аккредитива, представленного до истечения его срока, и если это предусмотрено условиями аккредитива;

в) по письменному требованию плательщика об отзыве аккредитива полностью или частично, если это предусмотрено условиями аккредитива, аккредитив закрывается или уменьшается в день получения сообщения от банка-эмитента, но не более суммы остатка на балансовом счете 22602 - "Депозиты клиентов по аккредитивам".

О закрытии аккредитива исполняющий банк уведомляет банк-эмитент. Неиспользованная сумма перечисляется банку плательщика на счет, с которого депонировались средства. В случае неполного использования аккредитива и возврата его банку-эмитенту на депозитный счет до востребования плательщика счет непредвиденных обстоятельств также закрывается.

При частичной оплате аккредитива в банке получателя средств оплаченные суммы по мере оплаты списываются в банке-эмитенте со счета непредвиденных обстоятельств.

В поручении на аккредитив должны быть обязательно указаны следующие сведения, в том числе наименование поставщика изделий, наименование изделия необходимое к оплате в аккредитивном порядке, сумма аккредитива, срок аккредитива, а также порядок платежа согласно счет – фактуре поставщика, т.е. обязательно должна быть показана необходимость оплаты с акцептом покупателя или без акцепта.

Также в поручении могут быть показаны другие требования покупателя, например, необходимость дополнения акта о качестве товара в счет фактуру.

Для открытия аккредитива, покупатель дает заявление об аккредитиве в установленной форме в банк эмитент, в нем указывается срок действия, наименование плательщика и расчетный счет, наименование банка эмитента и банка исполнителя, срок действия аккредитива, номер договора название товара, работы и услуг, а также другие реквизиты, установленные в положении о безналичных расчетах. В аккредитивное заявление могут быть внесены и дополнительные условия.

При открытии покрытых (депонированных) аккредитивов, банк-эмитент должен перечислить собственные средства плательщика или предоставляет ему кредит в распоряжение банка поставщика (исполняющий банк) на весь срок действия обязательств банка-эмитента. Т.е. при открытии покрытых (депонированных) аккредитивов, банк-эмитент обязан перечислить собственные средства плательщика или предоставить ему кредит в распоряжение банка поставщика (исполняющий банк) на весь срок действия обязательств банка-эмитента.

Покрытый аккредитив такой аккредитив, при открытии которых банк-эмитент перечисляет на отдельный балансовый счет 720 - «Аккредитивы» собственные средства плательщика или предоставленные ему кредиты в распоряжение банка поставщика на весь срок действия обязательств банка-эмитента.

При таких расчетах между клиентом и снабженцем составляется договор. Клиент дает заявление об открытии аккредитива в отделение обслуживающего его банка, отправляет платежное поручение о депонировании средств. Отдел банка снимает со счета клиента определенную сумму, отправляет в банк снабженца.

Снабженцу, обслуживающий банк перечисляет сумму на аккредитивный счёт и оповещает снабженца об открытии аккредитива.

Снабженец, получая сведения, отправляет покупателю товар и отправляет расчетные документы в отделение обслуживающего его банка.

В свою очередь отдел банка деньги на аккредитивном счету перечисляет на счет снабженца и извещает о пользовании аккредитивом в обслуживающий банк покупателя, а также этот банк тоже оповещает клиента о пользовании аккредитивом покупателю.

Непокрытый аккредитив (гарантированный) – при открытии аккредитива банк – эмитент средства не перечисляет, а предоставляет исполняющему банку право списывать средства с ведущегося у него корреспондентского счета в пределах суммы аккредитива.

Непокрытый (гарантированный) аккредитив может открываться в исполняющем банке путем предоставления ему права списывать всю сумму аккредитива с ведущегося у него счета банка-эмитента.

Предприятие, несвоевременно выполняющее обязательства перед банком, может составить договор плательщика и банковского учреждения об открытии аккредитива гарантированного (негарантированного) на балансовом счету 720 (Аккредитива). В этом случае за счет предприятия банк гарантирует выполнение за счет средств банка платежного требования, поступившего при временном отсутствии средств.

При установлении между банками корреспондентских отношений непокрытый аккредитив может открываться в исполняющем банке путем предоставления ему права списывать всю сумму аккредитива с ведущегося у него счета банка-эмитента.

Рекомендация о выводе непокрытого аккредитива предприятия приходуется на внебалансовом счету 9925 «Гарантии, залог выдаваемый банком» со стороны банка- эмитента.

По непокрытому (гарантированному) аккредитиву расчеты проводятся по составленному между снабженцем и покупателем договору.

Покупатель дает заявление об открытии аккредитива под гарантией в отдел обслуживающего его банка. Банковский отдел на внебалансовом счету открывает аккредитив по знаком «Гарантии и заклады банка» и извещает об этом обслуживающий банк.

Обслуживающий снабженца банк отправляет известие снабженцу об открытии аккредитива, снабженец посылает покупателю изделие и представляет расчётные документы обслуживающему его банку.

Банк на основании этих расчётных документов перечисляет на счет снабженца деньги и отправляет платежное требование (дебет авизо) в банк покупателя.

Отдел банка, обслуживающий покупателя, получает платежное требование, и снимает определенную сумму со счета покупателя, если на счету покупателя нет средств, выдает ему кредит и извещает об этом покупателя.

Покрытые и непокрытые аккредитивы могут быть отзывными и безотзывными.

Аккредитив является отзывным, если в его тексте не предусмотрено иное.

Отзывной аккредитив не создает каких-либо обязательств банка-эмитента перед получателем средств.

Исполняющий банк обязан осуществить платеж и иные операции по отзывному аккредитиву, если к моменту их совершения им не получено уведомление об изменении условий или отмене аккредитива.

Аккредитив является отзывным, если в его тексте не предусмотрено иное.

Все распоряжения об изменении условий отзывного аккредитива плательщик может давать получателю средств только через банк-эмитент, который, в свою очередь, извещает банк получателя средств (исполняющий банк), а последний - получателя средств. Исполняющий банк обязан осуществить платеж и иные операции по отзывному аккредитиву, если к моменту их совершения им не получено уведомление об изменении условий или отмене аккредитива. Банк исполнитель должен осуществлять платежи по отзывным аккредитивам и другим операциям (если на данный момент он не получил сведений об изменениях или отмене условий аккредитива). В общем, отзыв аккредитива не создает каких-либо обязательств банка-эмитента перед получателем средств.

Безотзывный аккредитив выражает твердую обязанность по выполнению всех условий аккредитива банка-эмитента, утвержденных банком, выполняющим аккредитивные операции, а также по произведению оплаты. Безотзывный аккредитив открывается в интересах производителя изделия и может быть изменен или отменен, несмотря на его согласие. Производитель продукции, если такое предусмотрено в условиях договора аккредитива, может досрочно отказаться от аккредитива.

Без согласия получателя средств, безотзывный аккредитив, открытый в его интересах, не может быть отменен или изменен.

§ 4. Расчеты по инкассо

Инкассовое поручение означает требование клиента о перечислении средств с расчетного счета плетельщика банку в беспрекословном порядке. При расчетах по инкассо клиент направляет своему банку (банку-эмитенту) поручение об осуществлении за счет клиента получения от плательщика платежа и (или) акцепта платежа и в данном случае не требуется согласие плательщика.

При расчетах по инкассо в качестве взыскателя участвуют налоговые конторы, внебюджетные фонды, таможенные органы, органы суда и другие органы.

Банк-эмитент, получивший инкассовое поручение может привлечь другой банк (исполнительный банк) для его выполнения.

Взыскатель средств на основании исполнительного документа в виде инкассового поручения расчета и приравниваемым ему документам указывают банковскому учреждению дату и номер исполнительного документа и приравниваемых к нему документов, дают инкассовое поручение 0401001. Вместе с инкассовыми поручениями, предоставляемыми в банковское учреждение на основании решения хозяйственного суда, нотариальной записи, сдается оригинал или дубликат исполнительного документа. В исполнительном документе должно быть указано полное и точное имя получателя платежа, точное имя плательщика, изымаемая сумма, и ее расчетный лист. Решение хозяйственного суда или копия не заменяет исполнительный лист приказа хозяйственного суда.

В банковское учреждение сдается инкассовое поручение о получении средств с расчетного листа плательщика по одному адресу, с приложенным исполнительными документами или постановлением.

Клиент сдает банку инкассовое поручение в форме № 0505411013 по Положению "О безналичных расчетах в Республике Узбекистан", утвержденному 27 июня 1998 года Правлением Центрального Банка Республики Узбекистан.

В Инструкции «О порядке изъятии со счета денежных средств с банковских расчетных счетов хозяйственных субъектов» установлен порядок изъятия со счета денежных средств в случаях, когда денежные средства юридических лиц в банковских счетах недостаточны для удовлетворения их потребностей.

В случае, если денежные средства юридического лица достаточны на его депозитном (расчетном) счету до востребования, изъятие

средств осуществляется в порядке, предусмотренном законодательством, по его платежным поручениям в порядке поступления поручений владельца расчетного листа или в порядке поступления платежных требований с акцептом или без него, поставленных со стороны его владельца на расчетный лист этого банка.

Если средств юридического лица не достаточно на его депозитном (расчетном) счете «до востребования» изъятие денежных средств осуществляется в следующем порядке. Для нужд, которые нельзя откладывать и связанные непосредственно с производственной деятельностью владельца расчетного листка, поступившие в течение прошедшего месяца на его основной депозитный счет до востребования - до 5 % размера поступлений по списку, установленному Кабинетом Министров Республики Узбекистан, а для владельца расчетного счета, пользующегося услугами отдела охраны важных объектов, во внеочередном порядке сумма изъятия повышается до 6 %.

При необходимости заявление от владельца расчетного счета, вместе с расчетными счетами, связанными с размером безотлагательных нужд, представляется в банк до третьего числа текущего года.

Хозяйствующие субъекты в случаях, соответствующих его уставным целям, связанных непосредственно с производством, по оплате службы отделений охраны важных объектов, также с учетом других расходов, устанавливают список необходимых расходов. Установление точного размера средств, необходимых для безотлагательных нужд, владелец расчетного счета поручает руководителю предприятия и главному бухгалтеру.

Владелец расчетного счета средства, необходимые для безотлагательных нужд, начиная со дня подачи заявления в банк в течение текущего года, может получить полностью или частично. Часть неиспользованного лимита средств, необходимых для безотлагательных нужд, может быть использована до конца текущего года и не переносится для оплаты на следующий месяц.

Платеж осуществляется по платежным поручениям владельца расчетного счета для безотлагательных нужд. При этом в платежных поручениях пишется «на счет суммы безотлагательных нужд».

Банки контролируют правильное определение и соблюдение лимита средств, тратящихся на безотлагательные нужды.

При установлении доказательств о нарушении данного порядка на руководителя хозяйствующего субъекта накладывается штраф в порядке, установленном законодательством.

В первую очередь, со счета для безотлагательных нужд списываются средства, поступившие на депозитные счета до востребования хозяйствующего субъекта, для платежа в бюджет после установления и резервирования лимита средств (в том числе, вывод из государственного учета государственного имущества и приватизации, штрафные санкции и государственные пошлины, а также средства поступившие, от платежей, сберегаемых на республиканском и местном бюджете). Это осуществляется пропорционально, обеспечивая выполнение в равной степени обязательств по требованиям, вытекающим из правоотношений по труду, внебюджетных фондов и приравненных к ним требований.

Во внебюджетные фонды входят следующее фонды: Пенсионные фонды, фонд занятости, Республиканский дорожный фонд, другие фонды, созданные для сумм, необходимых в государственный бюджет согласно решения Совета федерации профсоюзных ассоциаций Узбекистана и правительства.

Во вторую очередь, списывается со счета денежных средств по исполнительным листам судов, приравненных законом к ним других исполнительных документов.

В третью очередь, списание денежных средств юридического лица с его расчетного счета производится по другим платежным документам в порядке календарной очередности.

Для оплаты кредиторских долгов в бюджет в границах плана выделения средств на расчетные счета, по схемам, разработанным налоговыми и финансовыми органами, и утвержденным хокимиятами, поступившие бюджетные средства (туда включаются и полученные краткосрочные ссуды из верхних бюджетов) не списываются в пропорционально порядке, а при твердом следовании схемам, утвержденным банками, отправляются для возврата в полном объеме в виде налогов и платежей в бюджет.

Распределяемые коммерческими банками пропорционально кредитам, выданным для оплаты заработной платы, средства используется только в установленных целях.

При недостаточности на депозитном счету до востребования средств для удовлетворения требований юридического лица, обслуживающий банк не хватающие на операции средства должен перевести с других его расчетных счетов (расчетных счетов, открытых для расчетов с жизненно необходимыми товарами в торговые организации, со срочных и сберегательных депозитов, а также со счетов 23208

– « вторично востребованный депозитный счет для целевых расчетов с фондами Министерства финансов», 23212- «средства для целевых расчетов с Республиканским бюджетом », и помимо расчетных счетов, 23214- «средства для взаиморасчетов с вышестоящими финансовыми организациями местных бюджетов») на основной расчетный счет.

Если у юридического лица недостаточно средств в национальной валюте на перечисленных расчетных счетах для удовлетворения требований, необходимых к оплате в первую очередь, обслуживающий банк на основании представления государственной налоговой службы и государственной таможенной службы из средств, имеющихся на расчетном счету юридического лица в иностранной валюте, часть, в достаточном для покрытия размере, обязан выставить на торги Республиканской валютной биржи.

Средства на срочном и сберегательном депозитном счету на основании инкассового поручения налогового органа (или другой уполномоченной государственной организации) для удовлетворения требований после окончания срока, указанного в депозитном договоре, приходуются на основном депозитном счете до востребования.

При недостаточности средств на депозитном счету до востребования по срочным и сберегательным депозитам депозитные договора запрещено продлевать.

Инкассационные поручения могут быть представлены в банк взыскателем:

1 - неоплаченные своевременно налоги и вненалоговые платежи в госбюджет (пеня, штраф), внебюджетные пенсионные фонды, и Республиканский дорожный фонд, платежи за использование электронергии юридическими лицами, и налоговые органы по взысканию остатков.

2 -внебюджетные фонды – взыскание несвоевременно оплаченных платежей, если это установлено законодательством. Отчисления из фондов заработной платы и оплаты обязательных страховых пошлин граждан за соответствующий период, отделения банков при получении денег по заработной плате, но не позже 10-числа следующего месяца, осуществляют путем платежных поручений плательщику или инкассовым поручением налоговым органам.

3 - таможенные органы - при взыскании несвоевременно оплаченных таможенных платежей. С целью выполнения законодательства таможенные органы в банках и других финансово-кредитных ор-

ганизациях по заключению о выполнении обязательств хозяйствующих субъектов перед таможней могут остановить расчеты этих субъектов по другим расчетным счетам;

4 - таможенные платежи и штрафные суммы, оплаченные несвоевременно, безусловно взыскиваются по поручению таможенного органа (инкассовые поручения);

5 - судебные органы - по выданным им исполнительным листам. Как установлено в инструкции «Об исполнении решений хозяйственных судов о взыскании за счет имущества предприятий и организации должников по обязательным платежам в бюджет и несвоевременно оплаченным налогам» перечисляется в фонд развития судов и органов юстиции 10% от суммы, взыскиваемой в бюджет по исполнительным делам. На основании инкассовых поручений, предъявленных налоговыми органами, 10% отчислений от взысканной суммы не берут по исполнительным документам до принятия решения о возбуждении делопроизводства судебными исполнителями. Денежные средства, взыскиваемые в результате непосредственной продажи имущества предприятий должников, судебными исполнителями (при реализации) сначала перечисляются на депозитный расчетный счет судебных исполнителей, а затем 90 % перечисляются на расчетный счет 29896 банка предприятия для покрытия несвоевременно неоплаченных долгов по обязательным платежам в налоговый орган и бюджет;10 % - перечисляются прямо на расчетный счет фонда.

При этом средства, поступившие на расчетный счет 29896 банка предприятия, по видам налогов и согласно инкассовым поручениям налоговых органов, перечисляются пропорционально в республиканские местные бюджеты, а также на установленные расчетные счета государственных целевых фондов.

10% отчисления, перечисленных в фонд, отображаются в наличных расчетных счетах налоговых органов предприятий-должников, и регулируются Министерством Финансов, Государственным Налоговым Комитетом и Центральным Банком.

Налоговый орган после полного взыскания суммы, указанной в исполнительных документах данной категории, предоставленных в департамент судисполнителей, при учете денежных средств, перечисленных 10% отчислений по инкассовым поручениям, поставленных им самим, возвращает без исполнения, об этом в обязательном порядке оповещается отдел судебных исполнителей.

По суммам, взыскиваемым по исполнительным документам, связанным с взысканием в госбюджет, за банковские услуги, связанные с принятием платежей и перечислением на соответствующий расчетный счет, банковскими учреждениями проценты не взыскиваются.

Между отделением судисполнителей района (города) и государственными налоговыми органами по исполнению исполнительных документов данной категории 5-числа следующего месяца ведется обмен оперативной информацией.

Между областными хозяйственными судами, государственными налоговыми управлениями и территориальными отделами на местах, по исполнению исполнительных листов по итогам каждого квартала на основании сведений, полученных на местах, осуществляется сравнительный анализ результатов исполнения решений Высшего Хозяйственного суда, Государстенного Налогового Комитета и судов при Министерстве юстиции, согласно форме прилагаемой к инструкции. В Департамент материально-технического и финансового обеспечения деятельности судов до 5-числа первого месяца следующего квартала предоставляются сведения.

6 - другие органы согласно законодательства. На основании законодательства Республики Узбекистан, другими органами тоже могут быть даны инкассовые поручения. В качестве примера, мы можем привести исполнительные штампы нотариусов. Но инкассовые поручения такого вида встречаются редко и на практике, в основном, пользуются инкассовыми поручениями 4 вышеуказанных органа.

Инкассовое поручение в отдел банка предоставляется с приложениями в 3 экземплярах.

Если получателю платежа и плательщику оказывает услуги один банк:

- 1- экземпляр инкассового поручения после осуществления платежей, пришивается к подборке ежедневных документов банка;

- 2-экземпляр выдается плательщику вместе с выпиской приложения исполнительного листка и личного расчетного счета;

- 3-экземпляр возвращается вместе с выпиской из личного расчетного счета получателю платежа.

При расчетах внутри одного города инкассовые поручения могут быть предоставлены непосредственно в банк плательщика:

- 1-экземпляр после осуществления после осуществления платежей пришивается к подборке ежедневных документов банка;

- 2-экземпляр выдается плательщику вместе с выпиской приложения исполнительного листка и личного расчетного счета;

- 3-экземпляр возвращается вместе с выпиской из личного расчетного счета получателю платежа.

При банковских и междугородних (межтерриториальных) расчетах при предоставлении в отделение обслуживающего банка взыскателем инкассовых поручений:

1-й и 2-й экземпляры вместе с исполнительными документами отправляются при удостоверении прикрепленному к нему штампом банка, и после подписания бухгалтером банка плательщика с указанием даты принятия документа через почту;

3-й экземпляр после подписания бухгалтером с указанием даты принятия документа и после утверждения прикрепленному к нему штампом банка возвращается клиенту.

Расчеты инкассовыми поручениями в развитых странах встречаются редко. И это связано часто с тем, что они понимают последствия неисполнения закона и ответственность хозяйствующих субъектов. По этой причине, мы также должны организовать мероприятия, направленные на усиление ответственности и правосознания хозяйствующих субъектов. И также усовершенствовать законодательные основы по расчетам.

§ 5. Расчеты чеками

Чек расчетного счета коммерческого банка состоит из распоряжения клиента обслуживающему его банку о произведении выплаты средств определенной суммы со счета чекодателя на счет владельца чека. Чеком расчетного счета коммерческого банка признается распоряжение клиента обслуживающему его банку о переводе средств определенной суммы со счета чекодателя на счёт чекодержателя.

Чеки изготовляются ГПО «Государственный знак» Центрального банка по заказу коммерческих банков, в достаточном для их деятельности количестве. При этом номер и серия чека, наименование банка-эмитента и фирменный знак выпускаются типографическим способом.

Чеки применяются только при безналичных расчетах за товары, работы и услуги между физическими и юридическими лицами, а также индивидуальными предпринимателями.

В соответствии с действующим законодательством, такой вид безналичных расчетов за товары, работы и услуги может применяться лишь во взаимоотношениях между физическими (индивидуальные предприниматели) и юридическими лицами.

При выдаче чека, по заявлению физического лица банк открывает отдельный вторичный личный счёт на сумму чека в балансовом счете - «Депозиты физических лиц до востребования» и производит оплату на чек только с этого счета. Чек состоит из двух частей: сам чек и его корешок. В корешке указываются контрольные цифры, предусмотренные для подтверждения указанной в чеке суммы.

Срок действия чека устанавливается коммерческими банками независимо. При условии, если по истечению срока действия чек не был предоставлен в банк, сумма чека подсчитывается в балансовом счёте. Если по истечению срока действия чека его владелец сразу же обращается в банк, банк без каких-либо препятствий принимает чек и погашает его по предоставлению владельцем паспорта (либо другого документа, подтверждающего его личность).

Чек, вне зависимости от срока его действия, может предоставляться наследниками либо доверенными лицами при наличии нотариально заверенных надлежащих документов. После проверки чека управляющий банка и главный бухгалтер дают разрешение на его погашение.

При предоставлении неиспользованного чека производится проверка его подлинности, подтверждается личность владельца чека по документу, который может служить основанием на предоставление чека, сумма же неиспользованного чека переводиться на депозитный счёт владельца чека. В случае потери чека, в соответствии с действующим законодательством, банк не несёт ответственности за изымание средств по этому чеку.

При расчетах чеком в качестве плательщика по чеку может быть указан только банк, где чекодатель имеет средства, которыми он вправе распоряжаться путем выдачи чеков (статья 807 ГК).

Расчётные чеки делятся на следующие виды:

акцептированные банком чеки;

не акцептированные банком чеки;

чеки, получаемые по лимитированным книжкам;

чеки, получаемые по не лимитированным книжкам.

При акцептировании чека банком, то есть при принятии им денежного обязательства, такие чеки признаются акцептированными.

Акцептированные чеки применяются организациями, которые состоят на бюджетном счёте, в пределах одного города, для произведения расчёта за полученные товары и оказанные им услуги.

Расчеты не акцептированными банком чеками производятся в основном хозяйственными организациями для оплат за полученные ими товары, а также оказанные им услуги.

Лимитированные чековые книжки хозяйственным организациям выдаются банком. Лимитом называется общая сумма, которая может быть указана в чеке определенной книжки. Сумма лимита не должна быть меньше 100 сум.

Лимитированные чековые книжки применяются в целях оплаты за полученную продукцию и выполненные работы. Условия применения чека в лимитированной чековой книжки указываются банком. Не лимитированные чеки применяются для произведения плат за пользование услугами транспортных предприятий и организаций связи. Срок действия чековых книжек устанавливается на шесть месяцев. Ответственность за неправильное пользование чековыми книжками, убытки, причиненные в результате передачи чековой книжки другому лицу, потерю или похищение отдельного чека чековой книжки, а также за убыток, причиненный в результате злоупотребления доверенным на подписание чека лицом, несет хозяйственный орган, получивший чековую книжку.

Владельцы лимитированных и не лимитированных чековых книжек раз в неделю должны производить проверку правильности использования чеков в книжках своих представителей. Главный бухгалтер или его заместитель должны подписью подтвердить и указать суммы, установленные проверкой чека на обратной стороне корешка.

Расчётным чеком является документ о распоряжении чекодателя банковскому учреждению о переводе определенной суммы со своего счета на счёт получателя чека. Чеки выдаются коммерческими банками юридическим и физическим лицам, открывшим свои расчётные и текущие счета в этих банках.

Получающая продукцию организация обращается с заявлением о получении чека в банковское отделение, которое оказывает ему услуги. На основании этого заявления банковское учреждение выдаёт ему чек. Получающий продукцию даёт чек поставщику предоставленной продукции. Поставщик продукции предоставляет чек оказывающему ему услуги банковскому отделению, а банковское отделение в свою очередь в соответствии с этим чеком приписывает средст-

ва на расчётный лист поставщика продукции, и высылает банку, оказывающему получателю продукции услуги документ о снятии со счёта покупателя переведенных средств.

Согласно статьи 808 Гражданского Кодекса Республики Узбекистан, чек должен содержать:

наименование «чек», включенное в текст документа;

поручение плательщику выплатить определенную сумму;

наименование плательщика и указание счета, с которого должен быть произведен платеж;

указание валюты платежа;

указание даты и места составления чека;

подпись лица-чекодателя, выписавшего чек.

Отсутствие в документе хотя бы одного из указанных реквизитов лишает чек силы.

Чек, в котором не указано место его составления, рассматривается как подписанный в месте нахождения чекодателя. Форма чека и порядок его заполнения определяются законодательством. Максимальная сумма чека устанавливается Центральным банком Республики Узбекистан, а минимальная сумма устанавливается коммерческими банками самостоятельно.

Чек должен быть предоставлен в банк в течение 10 дней со дня его выписывания. Чек должен оплачиваться на полную сумму. Чековая карточка сдаётся в выдавшее чек банковское отделение, после использования всех чеков, выданных ранее. В случае неизменности чекового лимита, если предприятие обратиться с заявлением, карточка может быть оставлена на предприятии. Переданная банку чековая карточка уничтожается, и об этом ставиться знак в заявлении клиента.

Получатель чека в течение 10 дней предоставляет чек в банковское учреждение, и по этому поводу просит передачи указанных на своём счету средств. По истечении данного срока, чек для расчёта не принимается.

Расчёты пластиковыми карточками. Расчёты пластиковыми карточками являются относительно новой формой безналичных расчетов, предусмотренной законодательством, которые широко используются в мировой практике. Пластиковая карточка является отдельным средством платежа в качестве расчётного документа, который подтверждает, что счёт владельца листка действительно существует в надлежащем банке и даёт право на безналичный расчёт за товары, работы или услуги.

Пластиковые карточки применяются для произведения безналичных расчётов между физическими, юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями – с одной стороны и юридическими лицами или реализующими товар, выполняющими работу или оказывающими услуги юридическими лицами – с другой стороны, также как и применяются для получения наличных денежных средств в пунктах выдачи наличных денег и в банкоматах.

Уполномоченные банки вправе выпускать пластиковые карточки и оказывать услуги по ним, при этом соблюдая правилам по выполнению операций в соответствии с договорами заключенными с международными системами оплаты, а также согласно положению «О безналичных расчетах». Расчёты пластиковыми карточками производится согласно договору по оказанию услуг. Обязательные условия такого договора установлены в законе. Это такие как: наименование сторон, предмет договора, права и обязанности, а также ответственность сторон, порядок произведения расчётов, срок действия договора и условия его прекращения, порядок разрешения споров, юридические адреса сторон.

По принадлежности пластиковые карточки делятся на персональные, семейные и корпоративные:

- персональная карточка – это пластиковая карточка, выдаваемая физическому лицу;

- семейная карточка – это пластиковая карточка, выдаваемая пользователю на основании доверенности держателя личной карточки;

- корпоративная карточка – это пластиковая карточка, выдаваемая юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям, не являющимся юридическими лицами для оказания услуг. Запрещается использование корпоративных карточек для выплаты заработных плат и других платежей социального характера, а также наличных денежных средств.

По режиму движения пластиковые карточки делятся на следующие типы:

- дебетная карточка – это карточка, выдаваемая её держателю согласно условиям договора между эмитентом и клиентом, которая даёт право на пользование содержащимися на счету карточки средствами, при оплате за товары, работы и услуги, а также на получение наличных денежных средств (за исключением корпоративных карточек);

- кредитная карточка – карточка, которая на основании заключенного между её держателем и эмитентом договора, предоставляет

возможность производить операции в объеме кредитной линии, выданной эмитентом для платежа за товары, работы и услуги или получения наличных денежных средств (за исключением корпоративных карточек);

- электронный карман – является карточкой физического лица, которая даёт возможность держателю производить оплату за товары работы, услуги или снимать наличные денежные средства в рамках остаточной суммы пластиковой карточки.

В одну карточку могут вмещаться несколько «электронных карманов».

В законодательстве существует ряд обязательных правил, которые должны соблюдаться при персонализации пластиковых карточек. В частности, это относиться определенному набору реквизитов, которые должны в обязательном порядке содержаться в пластиковом листке: а) идентифицированные данные (номер и серия карты, и др.); б) код эмитент- банка (банк, выпустивший пластиковые карточки) – характерный номер; в) номер счета и личные данные владельца карточки (наименование организации); г) срок действия карточки.

В реквизитах документов, оформляемых во время выполнения операций с использованием пластиковой карточки, имеются согласованные сторонами знаки, которые дают возможность надлежащим образом устанавливать соответствие между реквизитами пластиковых карточек и счетов банка, а также между идентификаторами предприятий, банковскими счетами пунктов выдачи наличных средств, банкоматов и предприятий.

Кроме этого, принятие Указов Президента Республики Узбекистан под номером ПФ-3047 от 30 марта 2002 года, под номером ПФ-3270 от 30 июня 2003 года, постановлений Кабинета Министров Республики Узбекистан за № 280 от 5 августа 2002 года, № 300 от 2 июля 2003 года, № 9 от 26 февраля 2004 года и № 445 от 24 сентября 2004 года, а также постановления № 57 Президента Республики Узбекистан от 15 апреля 2005 года обеспечило быстрое признание услуг данной системы. В соответствие с этим, до 1-полугодия 2005 года количество выпущенных банками в обращение карточек возросло в 3 раза, а количество сетей по оказанию им услуг возросло в 2,8 раза.

Система расчётов пластиковыми карточками составляет основу системы платежа в экономически развитых странах, и можно заметить, что форма расчётов пластиковыми карточками в Узбекистане постепенно приобретает массовый характер.

С финансовой точки зрения пластиковые карточки классифицируются следующим образом.

1. Кредитные карточки (Credit cards) – являются одним из самых широко-распространённых видов платежных карточек в системе безналичных расчетов. Транзакции (операции) с участием кредитных карточек производятся отдельными счетами, и в его рамках, владелец карточки имеет право на пользование кредитной суммы определенного количества. Некоторые кредитные карточки также могут применяться для получения наличных денег в банкоматах. Платежи за приобретенный владельцем карточки товар или услуги производятся эмитентом карточки со счета. Платежи карточкой могут производиться в каждом торговом центре, оснащенном специальным терминалом, предусмотренным для чтения сведений карточек. Помимо функции платежа, кредитные карточки также могут предложить дополнительные услуги, такие как страхование, сервис, престиж и другие. В отличие от других платежных карточек, владельцу кредитной карточки предоставляется возможность продлевать срок платежа. Платежи производятся владельцем такой карточки после приобретения товара или оказания услуг ("pay later").

Удобство произведения оплаты кредитными карточками состоит в возможности быстрой проверки остатка счета карточки, авторизации, определении даты платежа и взимании со счёта средств (для торговых сетей). Кроме того, не требуются дополнительные средства для оформления платежных (расчётных) документов, в связи с чем банковские расходы уменьшаются.

2. Дебетные карточки. В системе пластиковых карточек, дебетные карточки выполняют только функцию платежного средства. Основное свойство дебетных карточек состоит в том, что при применении их в качестве платежного средства, счёт владельца карточки сразу же дебетируется (то есть, деньги сразу же взимаются со счета - "pay now"). При этом с места произведения немедленной оплаты устанавливается связь в условии online со счетом владельца карточки. Процесс автоматизации завершается снятием денег со счета плательщика и передачей приёмщику платежа. Здесь следует напомнить о типе "delayed debit cards" дебетных карточек. Даже если при использовании этого типа карточек процесс авторизации не производится моментально, надлежащая транзакция по переводу денег производится на следующий рабочий день (позже). Еще можно отметить данный вид карточек как самое простое и универсальное средство, применяе-

мое вместо наличных денег. В отличие от кредитных карточек, дебетные карточки не дают возможности осуществлять оплату или получать наличные денежные средства в банкоматах при отсутствии средств на счёте. Мировая практика показывает, что во многих странах существуют свои системы дебетных карточек. Несмотря на это, с точки зрения удобства расчётов, в некоторых экономически развитых странах в оборот выпущены дебетные карточки, признанные на международном уровне. В качестве примера можно отметить наиболее распространенные дебетные карточки, такие как Maestro, Visa Elektron, Cirrus, ec-cards.

3. Карточки, применяемые для гарантирования платежей чековыми средствами (Check Guarantee Cards). Этот вид карточек выдаются банком, в котором открыты банковские счета клиента, и выпускаются с целью предотвратить фальсификацию чеков.

4. Система других платёжных карточек (а именно, моносервисные карточки, мульти-сервисные карточки). В систему безналичных расчётов, в ряд с вышеуказанными дебетными и кредитными карточками также можно внести имеющиеся на сегодняшний день в обороте «ценные карточки» (или "prepared cards"). Такого вида платежные карточки также называются наличными денежными суррогатами, так как они могут быть использованы как вышеуказанные карточки, в качестве наличных и безналичных денег. Процесс осуществления платежей данными карточками состоит из следующего: при осуществлении платежей «ценными карточками», то есть карточками, в которые заранее вложены деньги, суммы выводятся со счета с устройства хранения данных (то есть с чипа) при каждом платеже. Это схоже с механизмом телефонных карточек. В системах требующих клиринга, сначала вычитываются суммы, надлежащие оплате с устройства хранения данных (то есть с чипа), а затем посылаются для взыскания надлежащей суммы, в порядке, оговоренном эмитентом и акцептантом. В свою очередь, с эмитента взыскивается соответствующая сумма.

По группам клиентов, пластиковые карточки делятся на следующие:

Простые карточки – в основном предназначены для круга материальных клиентов, карточки "Classic Visa", "Eurocard/Mastercard" могут служить примером для данного вида.

Серебреные карточки или бизнес карточки (Business Card) – карточки, которые в основном выдаются определенными компаниями

своим сотрудникам, и владельцы данного вида карточек уполномочиваются в определенной степени пользоваться средствами своей компании.

Золотые карточки предназначены для относительно обеспеченных и богатых клиентов. Клиенты, которые владеют определенной суммой или прибыль и внесли гарантийный взнос определенной суммы, могут приобрести «золотые» кредитные карточки. Примером могут служить карточки Express Gold Card, Gold Mastercard и VISA VIP.

В области осуществления платежей на основе пластиковых карточек, приводимых в действие в последние года, усиливается процесс формирования системы нормативных документов. В том числе, Приказ Президента Республики Узбекистан от 30 марта 2002 года имел огромное значение в объединении данной системы в единую движимую силу.

С целью поощрения дальнейшего развития системы безналичного расчётов на основе пластиковых карточек, также как и использования их в розничной торговле, для осуществления платежей за коммунальные и другие услуги, а также сокращения вне банковского оборота денежных средств, был принят Указ Кабинета Министров Республики Узбекистан «О мерах дальнейшего развития расчётной системы на основе пластиковых карточек» от 24 сентября 2004 года, в соответствии с ним и на базе Центрального Банка Республики Узбекистан, Межбанковского центра процессинга Ассоциации Банков Узбекистана был учрежден Единый центр общереспубликанского процессинга при Ассоциации Банков Узбекистана, который предоставляет возможность в едином режиме производить банковские операции во всех торговых сетях, вне зависимости от того, в каком банке обслуживается организация по торговле или оказанию услуг, либо владелец пластиковой карточки.

Одним из основных обязанностей центра является обеспечение работы пластиковых карточек существующих банков на основе единой системы. В указе отмечена необходимость осуществления платежей индивидуальными или корпоративными пластиковыми карточками при оплате заработной платы хозяйственным субъектам, осуществлении розничной торговли, произведении оплат за коммунальные и другие услуги.

Расчеты векселями и другими денежными обязательствами. Векселями признаются ценные бумаги, свидетельствующие обязательство беспрекословной оплаты векселедателем определенной

суммы денег владельцу векселя (векселедержателю) по достижении указанного в них срока. А именно, вексель является заключенным в установленной форме долговым обязательством, которое подлежит обязательному исполнению, и по которому должник берет обязательство в установленный срок и определенном месте оплатить указанную в векселе сумму.

Виды векселей:

Казначейские векселя;

Коммерческие векселя;

Простые векселя;

Посылающиеся векселя (переводные).

Два вида векселей считаются наиболее используемыми: простые и переводные векселя. Простым векселем считается письменное обязательство должника о выплате им указанной в векселе суммы дающему в долг, в определенный срок по его распоряжению.

В простом векселе должно указываться следующие:

внесенное в текст слово «вексель» на том языке, на котором выдан документ;

простое и ничем не обусловленное обязательство по оплате определенной суммы;

срок оплаты;

место осуществления оплаты;

имя того, кому и по чьему приказу осуществляется оплата;

дата и место оформления векселя;

подпись векселедателя.

Переводной вексель (тратта) является письменным документом, в котором отражается не обусловленный приказ выдавателя векселя его получателю, об оплате денежных средств определенной суммы в определенный срок и в установленном месте, по его приказу. Следующее должно указываться в переводном векселе:

внесенное в текст слово «вексель» на том языке, котором выдан документ;

простое и ничем не обусловленное предложение об оплате определенной суммы;

срок оплаты;

место осуществления оплаты;

имя того, кому и по чьему приказу осуществляется оплата;

дата и место оформления векселя;

подпись векселедателя.

По сути, основным отличием переводных векселей от обычного векселя, который является долговой распиской, является то, что он предназначен для перевода средств с распоряжения одного лица на распоряжение другого лица.

Банковские векселя являются документами, на которых указывается имя их получателя, и не применяются правила об акцепте и авале (письменное гарантирование по векселю).

Каждый гражданин Республики Узбекистан имеет право приобретать вексель. Юридические лица приобретают вексель путем перевода денег. Вексель выписывается на бланке установленной формы и может применяться в качестве платежа за товары и услуги.

Вексель может выдаваться на любую сумму сроком до 1 года. Срок оплаты векселя может быть следующим:

- при предоставлении векселя;
- в течение определенного времени с момента его предоставления;
- в течение определенного времени с момента его заключения;
- в установленный, определенный день;
- вексель, на котором указан срок «по предоставлению», оплачивается при его предоставлении.

Векселя могут продаваться по сниженным ценам (с дисконтом) или на вексельную сумму могут прибавляться проценты. Величина процентной ставки устанавливается со стороны банка в соответствии с объёмом средств покупателя векселя и сроком размещения. Проценты начисляются со дня оформления векселей до их возвращения. Процентная ставка для только что выпущенных векселей может рассматриваться по-новому. Процентная ставка векселей, выпущенных ранее, не меняется в течение всего срока его действия. Владелец векселя вправе получать средства векселя досрочно.

Вексель составляется на имя первого покупателя (владелец векселя) и может передаваться с имени владельца на имя другого лица путем вписывания на обороте векселя надписи (индоссамент), удостоверяющей переход прав по такому документу к другому лицу.

По распоряжению владельца векселя, банк может принять на хранение вексель до окончания его срока.

Утерянный вексель вновь не восстанавливается. Владелец утерянного векселя обращается в банк-эмитент с заявлением об утери векселя. Заявление может приниматься в общий исковый срок. Заявление рассматривается специальной комиссией, составляемой управ-

лением банка, после чего может производиться оплата. Специальная комиссия вправе устанавливать штраф в определенную сумму, за утерянный вексель.

Для приобретения векселя, приобретатель должен заключить договор и перевести деньги в банк. Деньги оплачиваются по месту выдачи векселя. При получении денег по векселю, владелец векселя кроме самого векселя предоставляет заявление об оплате векселя. В заявлении указываются необходимые реквизиты платежа для перевода средств векселя и начисления процентов. На векселя, средства которых оплачены, ставится специальный штамп, подтверждающий оплату, и передаётся в банковское отделение кассовых операций на хранение.

В случае неуплаты средств векселя в установленный для оплаты срок, владелец векселя вправе обращаться с иском против векселедателей, индоссантов.

Владелец векселя вправе потребовать от ответчиков:

- при наличии договорённости, выплату неоплаченной суммы векселя вместе с процентами;

- оплату процентов в количестве учетной ставки Центрального банка со дня начала срока платежа;

- возмещение расходов, связанных с подачей претензии и другими.

Условия выпуска векселей и их регистрации устанавливается Центральным Банком Республики Узбекистан в сотрудничестве с Министерством Финансов.

Однако в настоящее время, применение векселей в безналичном денежном обращении на территории Республики Узбекистан приостановлено.

По сути, основным отличием переводных векселей от обычного векселя, который является долговой распиской, является то, что он предназначен для перевода средств с распоряжения одного лица на распоряжение другого лица.

Банковские векселя являются документами, на которых указывается имя их получателя, и не применяются правила об акцепте и авале (письменное гарантирование по векселю).

Каждый гражданин Республики Узбекистан имеет право приобретать вексель. Юридические лица приобретают вексель путем перевода денег. Вексель выписывается на бланке установленной формы и может применяться в качестве платежа за товары и услуги.

Вексель может выдаваться на любую сумму сроком до 1 года. Срок оплаты векселя может быть следующим:

- при предоставлении векселя;
- в течение определенного времени с момента его предоставления;
- в течение определенного времени с момента его заключения;
- в установленный, определенный день;
- вексель, на котором указан срок «по предоставлению», оплачивается при его предоставлении.

Векселя могут продаваться по сниженным ценам (с дисконтом) или на вексельную сумму могут прибавляться проценты. Величина процентной ставки устанавливается со стороны банка в соответствии с объёмом средств покупателя векселя и сроком размещения. Проценты начисляются со дня оформления векселей до их возвращения. Процентная ставка для только что выпущенных векселей может рассматриваться по-новому. Процентная ставка векселей, выпущенных ранее, не меняется в течение всего срока его действия. Владелец векселя вправе получать средства векселя досрочно.

Вексель составляется на имя первого покупателя (владелец векселя) и может передаваться с имени владельца на имя другого лица путем вписывания на обороте векселя надписи (индоссамент), удостоверяющей переход прав по такому документу к другому лицу.

По распоряжению владельца векселя, банк может принять на хранение вексель до окончания его срока.

Утерянный вексель вновь не восстанавливается. Владелец утерянного векселя обращается в банк-эмитент с заявлением об утери векселя. Заявление может приниматься в общий исковый срок. Заявление рассматривается специальной комиссией, составляемой управ-

лением банка, после чего может производиться оплата. Специальная комиссия вправе устанавливать штраф в определенную сумму, за утерянный вексель.

Для приобретения векселя, приобретатель должен заключить договор и перевести деньги в банк. Деньги оплачиваются по месту выдачи векселя. При получении денег по векселю, владелец векселя кроме самого векселя предоставляет заявление об оплате векселя. В заявлении указываются необходимые реквизиты платежа для перевода средств векселя и начисления процентов. На векселя, средства которых оплачены, ставится специальный штамп, подтверждающий оплату, и передаётся в банковское отделение кассовых операций на хранение.

В случае неуплаты средств векселя в установленный для оплаты срок, владелец векселя вправе обращаться с иском против векселедателей, индоссантов.

Владелец векселя вправе потребовать от ответчиков:

- при наличии договорённости, выплату неоплаченной суммы векселя вместе с процентами;

- оплату процентов в количестве учетной ставки Центрального банка со дня начала срока платежа;

- возмещение расходов, связанных с подачей претензии и другими.

Условия выпуска векселей и их регистрации устанавливается Центральным Банком Республики Узбекистан в сотрудничестве с Министерством Финансов.

Однако в настоящее время, применение векселей в безналичном денежном обращении на территории Республики Узбекистан приостановлено.

Глава 46. ПОРУЧЕНИЕ

Цель главы: *Раскрытие понятия, содержания, существенных условий договора поручения как договорной формы представительских отношений*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие, правовые признаки, форма договора поручения. Стороны по договору поручения, их права и обязанности. Условия действия в чужом интересе без поручения. Правовые последствия*

Понятие и правовые знаки договора поручения. В статье 817 Гражданского кодекса закреплено понятие «договора поручения». Согласно этому понятию, по договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счёт другой стороны (доверителя) определенные юридические действия.

По сделке, совершенной поверенным, права и обязанности возникают непосредственно у доверителя.

Поручение может касаться совершения поверенным одного или нескольких определенных юридических действий либо ведения дел доверителя в соответствии с его указаниями.

По договору поручения с исключительными правами поверенного одна сторона (доверитель) поручает другой стороне (поверенному с исключительными правами) совершать от имени и за счёт доверителя все юридически значимые для последнего действия в определенной сфере или (и) на определенной территории.

Договор поручения является договором о представительстве определенным лицом (или лицами) другого определенного лица (лиц). Согласно этому договору, так как поверенный берет на себя ответственность от имени и за счёт доверителя выполнять определенные юридические действия, возникают непосредственные права и обязанности у доверителя в результате выполненных положительных, правовых действий в рамках полномочий поверенного. Сам поверенный при этом не берет на себя никаких прав и обязанностей по заключенным с третьими лицами соглашениям.

Правовые признаки договора заключаются в следующем:

Во-первых, настоящий договор может быть односторонним либо двухсторонним. При условии, если в договоре предусмотрена уплата вознаграждения поверенному, договор является двухсторонним.

Во-вторых, входит в группу консенсуальных договоров.

В-третьих, договор поручения может заключаться с условием об уплате поверенному вознаграждения за оказанную им услугу, а также на условии безвозмездной услуги.

Так как поручение является договором, заключаемым на взаимодоверии сторон, он является договором личного характера.

Степень значимости личности и взаимосвязи поверенного с доверителем имеет такую же значимость отношения личности доверителя к поверенному. При условии, если одна из сторон не оправдает надежд другой стороны (например, совершит действия, направленные на причинение вреда поверенному), договор теряет свою силу. Следовательно, если действие такого договора может принести ущерб сторонам, каждая из сторон наделяется правом расторгнуть договор в любое время.

Договор поручения считается одним из наиболее распространенных видов договоров, заключаемых между гражданами. Согласно данному договору, дееспособный гражданин может давать поручения, выполнять определенные юридические действия для другого лица, может поручать совершение определенных юридических действий от своего имени. А именно: владелец жилища в связи с отъездом, может передать правление над жилищем (например, сдача в аренду, ремонт и продажа жилья) другому лицу. По заключению договора, граждане вправе посылать или получать материальные ценности, выполнять не противоречащие законодательству поручения и услуги, заниматься судебными делами и др.

Форма договора поручения. Договор поручения заключается в письменной форме. Договор поручения может быть заключен с указанием срока, в течение которого поверенный вправе действовать от имени доверителя, или без такого указания (4-часть Статьи 817 ГК).

Оплата вознаграждения по договору поручения.

Доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если это предусмотрено законодательством или договором поручения.

Если договор поручения связан с осуществлением обеими сторонами или одной из них предпринимательской деятельности, доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если договором не предусмотрено иное.

При отсутствии в возмездном договоре поручения условия о размере вознаграждения и порядке его уплаты оно определяется в соответствии с частью 4 статьи 356 Гражданского кодекса обычно при-

нятыми расценками на услуги такого рода и уплачивается после выполнения поручения.

Вознаграждение подлежит выплате и тогда, когда поверенный надлежащим образом совершил все требуемые действия, но поручение не было выполнено не по его вине.

Поверенный, действующий в качестве коммерческого представителя, вправе в соответствии со статьей 290 Гражданского Кодекса удерживать находящиеся у него вещи, которые подлежат передаче доверителю, в обеспечение своих требований по договору поручения (ст. 818 ГК).

После заключения договора поручения, поверенному обычно выдаётся доверенность (доверительный лист) для совершения определенных юридических действий. Этот документ свидетельствует о письменной договоренности сторон и приводит в соответствие с законом действия поверенного с третьими лицами. Доверенность устанавливает объем доверия, при этом, содержание поручения в нем не определяется, а указывается в договоре.

Участники договора поручения. В качестве сторон в договоре поручении участвуют поверенный и доверитель.

Поверенный – лицо, назначенное в договоре поручения для исполнения определенных юридических действий от имени и за счет доверителя.

Доверитель – лицо, в своей деятельности нуждающееся в выполнении действий со стороны поверенного и дающее указания назначенному договором поверенному.

Поверенным и доверителем могут быть дееспособные граждане и юридические лица. В качестве исключения, в некоторых случаях, шестнадцатилетний гражданин также может быть поверенным. Согласно статьи 28 Гражданского кодекса, если гражданин, которому исполнилось шестнадцать лет, работает согласно трудового контракта или занимается предпринимательской деятельностью с согласия своих родителей, опекунов, либо попечителей, он может признаваться полностью дееспособным. В некоторых случаях закон также позволяет гражданам быть поверенными не только граждан, но и организаций. Например, агенты отделов торговли и обеспечения, представители и другие сотрудники, занимающиеся производством, могут действовать в качестве поверенного юридических лиц.

Юридическое лицо в случаях, если это предусмотрено в его Уставе или соответствует характеру его деятельности, может действовать в качестве поверенного граждан или другого лица.

Предмет договора поручения. Предметом договора поручения считаются выполняющиеся поверенным определенные юридические действия, и соответственно, заключаемые им разнообразные, не противоречащие правовым документам соглашения (договоры).

Некоторые юридические действия, совершающиеся во исполнение поручения, например, посещение какой-либо организации для получения определенных сведений и т.п., не могут быть предметом договора поручения по причине своего независимого и вспомогательные характера. Действия, которые имеют юридическое значение, всегда приводят к последствиям по осуществлению, изменению и прекращению гражданских прав и обязанностей. Предметом договора поручения могут быть только те юридические действия, которые не противоречат законодательным документам. Соответственно, поручение о заключении противозаконного соглашения не имеет юридической силы и не считается действительным.

Права и обязанности сторон в договоре поручения.

Так как поручение является двухсторонним договором, обе стороны имеют определенные права и обязанности.

Обязанности поверенного. Поверенный обязан исполнять данное ему поручение в соответствии с указаниями доверителя. Указания доверителя должны быть конкретными, дозволенными и возможными.

Во-первых, поверенный вправе отступить от указаний доверителя, если по обстоятельствам дела это необходимо в интересах доверителя и поверенный не мог предварительно уведомить доверителя либо не получил в разумный срок ответа на свой запрос. В этом случае поверенный обязан уведомить доверителя о допущенных отступлениях, как только уведомление стало возможным.

Поверенному, действующему в качестве коммерческого представителя, может быть предоставлено доверителем право отступать в интересах доверителя от его указаний без предварительного запроса об этом. В этом случае коммерческий представитель обязан в разумный срок уведомить доверителя о допущенных отступлениях, если иное не предусмотрено договором поручения (Статья 819 ГК).

Во-вторых, поверенный обязан исполнить данное ему поручение лично, за исключением случаев, указанных в статье 822 ГК);

в-третьих, сообщать доверителю по его требованию все сведения о ходе исполнения поручения;

в-четвёртых, передать доверителю без промедления все полученное по сделкам, совершенным во исполнение поручения;

в-пятых, по исполнении поручения без промедления возвратить доверителю доверенность, срок действия которого не истек, и представить отчёт с приложением оправдательных документов, если это требуется по условиям договора или характеру поручения. (статья 820 ГК).

Поверенный вправе передать исполнение поручения другому лицу (заместителю), если это предусмотрено договором поручения, либо если поверенный вынужден поступить так в целях охраны интересов доверителя (статья 822 ГК). При этом поверенный праве выполнять следующее.

Во-первых, поверенный, передоверивший исполнение другому лицу, обязан немедленно уведомить об этом доверителя.

Во-вторых, доверитель вправе дать отвод заместителю, избранному поверенным, кроме случаев, когда заместитель был указан в договоре поручения.

В-третьих, если заместитель поверенного указан в договоре, поверенный не отвечает за ведение дел заместителем.

В-четвёртых, если ведение дел заместителем предусмотрено в договоре поручения, но заместитель в нем не поименован, поверенный не отвечает за виновные действия заместителя.

В-пятых, если ведение дел заместителем поверенного в договоре поручения не предусмотрено, поверенный отвечает за любые действия своего заместителя.

Обязанности доверителя.

Если иное не предусмотрено договором поручения, доверитель обязан:

во-первых, обеспечить поверенного средствами, необходимыми для исполнения поручения;

во-вторых, принять без промедления исполненное поверенным дело (все денежные средства, документы и вещи, полученные в ходе выполнения поручения) в соответствии с договором;

в-третьих, возместить поверенному понесенные расходы, которые были необходимы для исполнения поручения (например, должен оплатить все расходы поверенного связанные с дорожными расходами, передачей работы и выполнением поручения);

в-четвёртых, по исполнении поручения уплатить поверенному вознаграждение, если оно предусмотрено законодательством или до-

говором (ст.ст. 818, 821 ГК). Размер оплаты за услуги устанавливается согласно действующим тарифам и согласно взаимной договорённости обеих сторон

Прекращение договора поручения. Договор поручения прекращается (кроме общих оснований прекращения обязательств) в следствие:

во-первых, отмены поручения доверителем;

во-вторых, отказа поверенного от поручения;

в-третьих, смерти доверителя или поверенного, признании кого-либо из них недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Доверитель вправе отменить поручение, а поверенный отказаться от него в любое время. Соглашение об отказе от этого права ничтожно (статья 823 ГК). Так как настоящее положение является нормой императивного (категорического) характера, если такого рода условие будет предусмотрено сторонами в договоре, то оно недействительно.

Если поверенный не знал и не должен был знать о прекращении договора поручения, то его действия, законно совершенные по указанию доверителя, обязывают доверителя (его правопреемника) в отношении третьих лиц и поверенного.

Сторона, отказывающаяся от договора поручения с поверенным, действующим в качестве предпринимателя, должна уведомить другую сторону о прекращении договора не позднее, чем за тридцать дней, если более длительный срок не предусмотрен договором. При реорганизации юридического лица, являющегося коммерческим представителем, доверитель вправе отменить поручение без такого предварительного уведомления (статья 823 ГК).

В случае смерти доверителя, признании его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, или ликвидации организации доверителя в лице юридического лица, в рамках защиты интересов доверителя, поверенный будет обязан завершить исполнение поручения до того, как дела доверителя в предусмотренным законом порядке не перейдут другому лицу, например наследнику, попечителю или ликвидационной комиссии юридического лица.

Последствия прекращения договора поручения. Если договор поручения прекращен до того, как поручение исполнено поверенным полностью, доверитель обязан возместить поверенному понесенные при исполнении поручения издержки, а когда поверенному причита-

лось вознаграждение, также уплатить ему вознаграждение соразмерно выполненной им работе. Это правило не применяется к исполнению поверенным поручения после того, как он узнал или должен был узнать о прекращении поручения (статья 824 ГК).

Правопреемство в договоре поручения. В случае смерти поверенного его наследники или иные лица, на которых возложено обеспечение сохранности наследственного имущества, обязаны незамедлительно известить доверителя о прекращении договора поручения и принять меры, необходимые для охраны имущества доверителя, в частности, сохранить вещи, а также документы доверителя, и затем передать их ему. Такая же обязанность лежит на лице, ликвидирующем юридическое лицо, являющееся представителем (поверенным).

При реорганизации юридического лица, действующего в качестве представителя (поверенного), доверитель должен быть незамедлительно уведомлен об этом. В указанном случае права и обязанности такого юридического лица переходят к его правопреемнику, если доверитель в тридцатидневный срок не сообщит о своем отказе от договора поручения (статья 825 ГК).

Так как права и обязанности поверенного имеют личный характер, а именно связаны с его личностью, все его права и обязанности не передаются правопреемникам. Только права на получение средств вознаграждения за услуги и за произведенные расходы могут передаваться правопреемникам.

Кроме этого, если действия лица непосредственно не были направлены на обеспечение интересов другого лица, в том числе и в случае, когда совершившее их лицо ошибочно предполагало, что действует в своем интересе и его действия привели к неосновательному обогащению другого лица, применяются правила, предусмотренные главой 58 Гражданского Кодекса. В случае, когда действия в чужом интересе входили в сферу его предпринимательской деятельности, оно вправе требовать вместе с возмещением реального ущерба выплаты соразмерного вознаграждения.

Лицо, действовавшее в чужом интересе без его поручения, вправе потребовать возмещения необходимых расходов и иной реальный ущерб, даже если предполагаемый результат не был достигнут. Однако в случае предотвращения ущерба имуществу другого лица размер возмещения не должен превышать стоимости имущества. На лицо, действовавшее в чужом интересе без его поручения, также возлагаются определенные обязанности.

А именно, во-первых, лицо, действовавшее в чужом интересе без его поручения должно уведомить заинтересованное лицо об этом, при первой возможности (статья 830 ГК);

во-вторых, при отсутствии возможности уведомления, принимать все необходимые меры по предотвращению имущественного и личного ущерба;

в-третьих, передать полученное в результате действий без поручения имущество заинтересованному лицу;

в-четвертых, уведомить о собственных затратах;

в-пятых, обязано оплатить все убытки, причиненные намеренно и в результате своей грубой неосторожности с его стороны заинтересованному лицу (статья 831 ГК).

Глава 47. ДЕЙСТВИЯ В ЧУЖОМ ИНТЕРЕСЕ БЕЗ ПОРУЧЕНИЯ

Цель главы: *Раскрытие понятия, содержания, существенных условий действия в чужом интересе без поручения .*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие и условия действия в чужом интересе без поручения. Правовые последствия.*

Отношения, возникающие из действия в чужом интересе без поручения. Действия без поручения, иного указания или заранее обещанного согласия заинтересованного лица в целях предотвращения вреда его личности или имуществу, исполнения его обязательства или в его иных непротивоправных интересах (действия в чужом интересе) должны совершаться исходя из очевидной выгоды или пользы и действительных или вероятных намерений заинтересованного лица и с необходимой по обстоятельствам дела заботливостью и осмотрительностью (статья 826 ГК).

Для возникновения обязанности уплаты вознаграждения по причине действия в интересе чужого лица без поручения должны быть следующие условия:

во-первых, осуществленные действия должны быть направлены на предотвращение вреда имущественным интересам или личным интересам имущественного характера. Например, до передачи владельцу заблудшего скота содержать его и оформить соответствующие документы на него или в случае болезни ребенка соседа в его отсутствии осуществлять некоторые действия по его лечению и для этого нести определенные расходы и т.д.;

во-вторых, действие в чужом интересе без поручения должно быть в конкретных условиях в соответствии с необходимостью и целью;

в-третьих, действовать без поручения, действующее лицо перед осуществлением своей деятельности не должно иметь возможности сообщить заинтересованному лицу и получить его согласие для данных действий.

Однако если лицо, действующее в интересах чужого лица без поручения, при первой возможности не уведомит об этом заинтересованное лицо, он не вправе требовать возмещения понесенных расходов.

Лицо, действующее в чужом интересе без поручения, обязано продолжить начатую деятельность и в случае смерти гражданина или прекращения деятельности юридического лица, в интересах которого осуществлялась соответствующая деятельность, до того, как наследники (правопреемники) заинтересованного лица не смогут его заменить.

При наличии вышеуказанных условий лицо, действовавшее в интересах чужого лица без поручения, вправе требовать уплаты сделанных им необходимых расходов, в частности расходов по сохранению без потерь или повреждения имущества или предотвращению личного ущерба. Лицо, действовавшее в интересах других лиц, вправе требовать возмещения ущерба и в случае, когда он не смог предотвратить имущественный ущерб в результате целенаправленного осуществления всех действий.

В соответствии со статьей 828, обязанности по сделке, заключенной в чужом интересе, переходят к лицу, в интересах которого она совершена с момента одобрения им этой сделки, если другая сторона не возражает против такого перехода либо при заключении сделки знала или должна была знать, что сделка заключена в чужом интересе. При переходе обязанностей по такой сделке к лицу, в интересах которого она была заключена, последнему должны быть переданы и права по этой сделке. Кроме того, лицо, заключившее сделку, может задержать передачу прав до момента возмещения ему расходов, понесенных им в связи с деятельностью в чужом интересе.

В статье 829 ГК закреплено, что лицо, в интересах которого осуществлялись действия без поручения, обязано возместить тому, кто действовал в его интересах, необходимые расходы и иной реальный ущерб. Указанная обязанность сохраняется и в случаях, когда действия в чужом интересе были разумными, но предполагаемый результат не был достигнут. Однако в случае предотвращения ущерба имуществу другого лица размер возмещения не должен превышать стоимости имущества.

Кроме того, если действия лица непосредственно не были направлены на обеспечение интересов другого лица, в том числе и в случае, когда совершившее их лицо ошибочно предполагало, что действует в своем интересе и его действия привели к неосновательному обогащению другого лица, применяются правила, предусмотренные главой 58 ГК. В случае, когда действия в чужом интересе входили в сферу его предпринимательской деятельности, оно вправе

требовать наряду с возмещением реального ущерба также выплаты соразмерного вознаграждения. Лицо, действовавшее в интересах других лиц, вправе требовать возмещения ущерба и в случае, когда он не смог предотвратить имущественный ущерб в результате целенаправленного осуществления всех действий.

Размер расходов лица, действовавшего в интересах чужого лица без поручения, не должен превышать стоимости имущества, которое он хотел сохранить. На лицо, действующее в чужом интересе без поручения, возлагаются и определенные обязанности.

В частности, **во-первых,** лицо, действующее в интересах чужого лица без поручения, обязано при первой возможности уведомить об этом заинтересованное лицо (статья 830 ГК);

во-вторых, при невозможности уведомления заинтересованного лица - принять все меры по предотвращению имущественного или личного вреда;

в-третьих, передать заинтересованному лицу имущество, полученное в результате действий без поручения;

в-четвертых, представить отчет об осуществленных действиях;

в-пятых, возместить убытки, нанесенные в результате умысла или по неосторожности лицу, в интересах которого осуществлялись действия (статья 831 ГК).

Глава 48. КОМИССИЯ

Цель главы: *Раскрытие понятия, содержания, существенных условий договора комиссии как формы посреднических отношений/*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие и правовые признаки договора комиссии. Стороны по договору, их права и обязанности. Особенности комиссионной торговли. Дистрибьюторский договор.*

Понятие договора комиссии и его правовое значение. В статье 832 Гражданского кодекса даётся разъяснение договора комиссии. Согласно которого, по договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

Следующие правовые особенности присущи договору комиссии.

Во-первых, в договоре комиссии участвуют обе стороны, и каждая из них имеет права и обязанности, поэтому этот договор считается двухсторонним.

Во-вторых, договор комиссии заключается за определенную оплату.

В-третьих, договор комиссии имеет консенсуальный характер.

Форма договора комиссии. Договор комиссии должен быть заключен в письменной форме. Данное правило, установленное в законе, имеет императивный характер, и стороны не вправе вносить какие-либо изменения в данное условие. Если стороны не будут следовать правилам о форме договора, то договор считается недействительным с момента его заключения.

Особенности некоторых видов договора комиссии могут быть предусмотрены в законодательных документах.

При торговле на основе договора комиссии, комиссионер без личного участия комитента заключает договора с несколькими третьими лицами за отдельную оплату. По поручению комитента комиссионер действует от его имени.

В случае, когда продавец (комиссионер) не является владельцем имущества, в отношениях с третьими лицами, он участвует в качестве полноправной стороны.

Договор комиссии похож во многом на договор поручения. Например, и в договоре поручения, и в договоре комиссии исполнитель действует в интересах поручителя. Если по договору поручения поверенный осуществляет поручение доверителя по условиям, не противоречащим законам, то по договору комиссии комиссионер может осуществлять посредничество в торговле предметами, которые разрешены в гражданском обороте.

Но существуют некоторые отличия между этими договорами. А именно: договор поручения может заключаться как безвозмездно, так и за вознаграждение, в то время как договор комиссии заключается только за вознаграждение. Предметы этих договоров также отличаются.

В статье 832 ГК указывается, что по сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

По договору поручения одна сторона (поверенный) берет на себя обязательство выполнять определенные юридические действия от имени и за счёт другой стороны (доверителя) (статья 817 ГК).

Договор комиссии может быть заключен на определенный срок или без указания срока его действия, с указанием или без указания территории его исполнения, с обязательством комитента не представлять третьим лицам право совершать в его интересах и за его счет сделки, совершение которых поручено комиссионеру, или без такого обязательства, с условиями или без условий относительно ассортимента товаров, являющихся предметом комиссии (статья 832 ГК).

Целью договора комиссии является создание сторонам условий для торговли товарами, предоставление широких возможностей на занятие комиссионерством в торговле в неограниченных количествах товаров, не принадлежащих им.

Кроме этого, в договоре комиссии, заключаемом между комитентом и комиссионером, кроме торговых договоров, комитент может передать ему право на заключение подрядного, грузового договоров.

Если в договоре комиссии комиссионер с одной стороны обязан заключать несколько сделок в пользу комитента, то комитент берёт

на себя обязанности, связанные с уплатой вознаграждения комиссионеру за действия, совершенные в его пользу и другие предусмотренные договором действия.

Действия, совершаемые во время принятия товаров между сторонами в соответствии с договором комиссии, оформляются квитанцией или другим документом, а размер вознаграждения комиссионеру устанавливается исходя из процентов цен на товары.

В случае застоя товара, принятого комиссионером, он вправе снизить цены до трех раз. Это действие может совершаться по договоренности или недоговоренности с комитентом (при условии, что данное предусмотрено в договоре). Кроме этого, комиссионер обязан позвать и взять согласие комитента при снижении цен в три раза. При несогласии комитента со снижением цены в три раза, он вправе возвратить вещи обратно, при этом действия и расходы комиссионера по хранению должны быть возмещены.

Комиссионер осуществляет свою деятельность в рамках правил, принятых в торговле. В том числе, на комиссионерство в продаже разных огнеопасных предметов и оружия, антикварных изделий, а также изделий из ценных металлов и камней комиссионер должен взять специальное разрешение.

Цена имущества, продаваемого комиссионером. Цена имущества, продаваемого комиссионером, определяется по соглашению с комитентом, если иное не предусмотрено законодательством или договором комиссии (статья 836 ГК).

Комиссионер – может быть гражданином или организацией, которая заключает одно или несколько договоров за счёт комитента. В настоящее время, комиссионерством вправе заниматься субъекты, надлежащим образом зарегистрированные в установленном порядке как предприниматели.

Комитент - гражданин или юридическое лицо, заинтересованное в услугах комиссионера и поручающее комиссионеру заключение разных договоров.

Права и обязанности сторон по договору комиссии.

Так как договор комиссии является двухсторонним договором, обе стороны в лице комитента и комиссионера, имеют соответствующие права и обязанности.

Права и обязанности комиссионера.

Комиссионер обязан выполнять все обязанности и осуществлять все права, вытекающие из сделки, заключенной им с третьим лицом.

Принятое на себя поручение комиссионер обязан исполнить в соответствии с указаниями комитента, а при отсутствии в договоре комиссии таких указаний - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями на наиболее выгодных для комитента условиях. Если комиссионер совершил сделку на условиях более выгодных, чем те, которые были указаны комитентом, то дополнительная выгода делится сторонами поровну, если иное не предусмотрено договором.

В случаях, если комиссионер берет на себя поручительство перед комитентом за исполнение сделки (делькредере), он получает право на дополнительное вознаграждение в размере, обусловленном в договоре комиссии.

Комиссионер не отвечает перед комитентом за неисполнение третьим лицом сделки, совершенной с ним за счет комитента, кроме случаев, когда комиссионер не проявил необходимой осмотрительности в выборе этого лица либо принял на себя поручительство за исполнение сделки (делькредере).

В случае неисполнения третьим лицом сделки, заключенной с ним комиссионером, комиссионер обязан немедленно сообщить об этом комитенту, собрать и обеспечить необходимые доказательства, а также по требованию комитента передать ему права по такой сделке с соблюдением правил об уступке требований (ст.ст. 313-317, 319, 320 Гражданского Кодекса).

Согласно части 5 статьи 834 Гражданского кодекса, уступка прав комитенту по сделке допускается независимо от соглашения комиссионера с третьим лицом, запрещающим или ограничивающим такую уступку. Это не освобождает комиссионера от ответственности перед третьим лицом в связи с уступкой права в нарушение соглашения о ее запрете или об ограничении (статья 834 ГК).

Если договор комиссии не был исполнен по причинам, зависящим от комитента, комиссионер сохраняет право на комиссионное вознаграждение, а также возмещение понесенных расходов (статья 833 ГК).

Отступление комиссионера от указаний комитента, рассматривается как нарушение заключенного между сторонами договора, если иное не предусматривается законом. Следовательно, комиссионер обязан возместить причиненные вследствие этого убытки комитенту. А также, комиссионер не вправе изменить цену продажи имущества, назначенную комитентом и установленную по договорённости с ко-

миссионером, в противном случае, комиссионер обязан выплатить комитенту разницу между установленной ценой и ценой продажи имущества.

В статье 835 Гражданского кодекса предусмотрена субкомиссия, согласно которой, комиссионер в целях исполнения договора комиссии вправе заключить с другим лицом договор субкомиссии, оставаясь ответственным за действия субкомиссионера перед комитентом, если иное не предусмотрено договором.

По договору субкомиссии комиссионер приобретает права и обязанности комитента по отношению к субкомиссионеру.

В случаях, когда закон допускает совершение каких-либо сделок только специально управомоченными лицами, договор субкомиссии может быть заключен лишь с таким лицом.

До прекращения договора комиссии комитент не вправе без согласия комиссионера вступать в непосредственные отношения с субкомиссионером, если иное не предусмотрено договором комиссии.

В статье 837 Гражданского кодекса предусмотрены правила об отступлении от указаний комитента. Как указывается, комиссионер вправе отступить от указаний комитента в случаях, предусмотренных статьей 819 настоящего Кодекса.

Комиссионер, продавший имущество по цене ниже согласованной с комитентом, обязан возместить последнему разницу, если не докажет, что у него не было возможности продать имущество по согласованной цене и продажа по более низкой цене предупредила еще большие убытки. В случае, когда комиссионер был обязан предварительно запросить комитента, комиссионер должен также доказать, что он не имел возможности получить предварительно согласие комитента на отступление от его указаний.

Если комиссионер купил имущество по цене выше согласованной с комитентом, комитент, не желающий принять такую покупку, обязан заявить об этом комиссионеру в разумный срок по получении от него извещения о заключении сделки с третьим лицом. В противном случае покупка признается принятой комитентом.

Если комиссионер сообщил, что принимает разницу в цене на свой счет, комитент не вправе отказаться от заключенной для него сделки.

Комиссионер вправе в соответствии со статьей 290 настоящего Кодекса удерживать находящиеся у него вещи, которые подлежат передаче комитенту либо лицу, указанному комитентом, в обеспечение своих требований по договору комиссии.

В случае объявления комитента несостоятельным (банкротом) указанное право комиссионера прекращается, а его требования к комитенту в пределах стоимости вещей, которые он удерживал, удовлетворяются в соответствии со статьей 291 настоящего Кодекса наравне с требованиями обеспеченными залогом (статья 838 ГК).

Комиссионер вправе в соответствии со статьей 343 Гражданского Кодекса удержать причитающиеся ему по договору комиссии суммы из всех сумм, поступивших к нему за счет комитента. Однако кредиторы комитента, пользующиеся в отношении очередности удовлетворения их требований преимуществом перед залогодержателями, не лишаются права на удовлетворение этих требований из удержанных комиссионером сумм.

Права и обязанности комитента.

Комитент обязан:

-принять от комиссионера все исполненное по договору комиссии;

-осмотреть имущество, приобретенное для него комиссионером, и известить последнего без промедления об обнаруженных в этом имуществе недостатках;

-освободить комиссионера от обязательств, принятых им на себя перед третьим лицом по исполнению комиссионного поручения (статья 841 ГК).

Комитент обязан, помимо уплаты комиссионного вознаграждения, а в соответствующих случаях и дополнительного вознаграждения за делькредере, возместить комиссионеру израсходованные им по исполнению комиссионного поручения суммы.

Комиссионер не имеет права на возмещение расходов по хранению находящегося у него имущества комитента, если в законодательстве или договором комиссии не установлено иное (статья 842 ГК).

Комитент вправе в любое время отказаться от исполнения договора комиссии, отменив данное комиссионеру поручение. При этом убытки комиссионера, вызванные отменой поручения, возмещаются на общих основаниях.

В случае, когда договор комиссии заключен без указания срока его действия, комитент должен уведомить комиссионера о прекращении договора не позднее, чем за тридцать дней, если более продолжительный срок уведомления не предусмотрен договором. В этом случае комитент обязан выплатить комиссионеру вознаграждение за сделки, совершенные им до прекращения договора, а также возмес-

тить комиссионеру понесенные им до прекращения договора расходы.

В случае отмены поручения комитент обязан в срок, установленный договором комиссии, а если такой срок не установлен, незамедлительно распорядиться своим, находящимся в ведении комиссионера, имуществом. Если комитент не выполнит эту обязанность, комиссионер вправе сдать имущество на хранение за счет комитента, либо продать его по возможно более выгодной для комитента цене.

Комитент обязан уплатить вознаграждение комиссионеру, а в случаях, когда комиссионер принял на себя ручательство за исполнение сделки третьим лицом (делькредере), также дополнительное вознаграждение, в размере, установленном в договоре. Если договором этот размер не предусмотрен и не может быть определен, исходя из его условий, размер вознаграждения устанавливается в соответствии с частью 4 статьи 356 Гражданского Кодекса (статья 833 ГК).

3. Ответственность сторон в договоре комиссии.

Как установлено статьей 840 Гражданского кодекса, комиссионер несет ответственность в следующих случаях.

Комиссионер отвечает перед комитентом за всякое упущение, повлекшее утрату, недостачу или повреждение находящегося у него имущества комитента.

Если при приеме комиссионером имущества, присланного комитентом, либо поступившего к комиссионеру для комитента, обнаружатся повреждения или недостача, которые могут быть замечены при наружном осмотре, а также в случае причинения кем-либо ущерба находящемуся у комиссионера имуществу комитента, комиссионер обязан принять меры к охране прав комитента, собрать необходимые доказательства и обо всем без промедления известить комитента.

Комиссионер, не застраховавший находящееся у него имущество комитента, отвечает за это лишь в случаях, когда комитент предписал ему застраховать имущество за счет комитента либо страхование этого имущества комиссионером предусмотрено договором комиссии или обычаями делового оборота.

4. Прекращение договора комиссии.

Договор комиссии прекращается в случаях:

- отказа комитента от исполнения договора;
- отказа комиссионера от исполнения договора;
-смерти комиссионера, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным, безвестно отсутствующим;

- признания его несостоятельным (статья 845 ГК).

Кроме этого, договор может прекращаться по истечению срока действия договора комиссии, заключенного с указанием срока действия, а также по завершению комиссионером и комитентом выполнения своих прав и обязанностей по заключенному обеими сторонами договору.

Кроме этого, отмена комиссионного поручения комитентом (Статья 843 ГК) и отказ комиссионера от исполнения поручения (статья 844 ГК) может послужить причиной прекращения договора комиссии.

Можно выделить четыре вида одностороннего прекращения договора:

-отказ комитента от исполнения договора;

-отказ комиссионера от исполнения договора комиссии;

-отмена комиссионного поручения комитентом;

-отказ комиссионера от исполнения поручения.

Комитент вправе в любое время отказаться от исполнения договора комиссии, отменив данное комиссионеру поручение. При этом убытки комиссионера, вызванные отменой поручения, возмещаются на общих основаниях.

В случае, когда договор комиссии заключен без указания срока его действия, комитент должен уведомить комиссионера о прекращении договора не позднее, чем за тридцать дней, если более продолжительный срок уведомления не предусмотрен договором. В этом случае комитент обязан выплатить комиссионеру вознаграждение за сделки, совершенные им до прекращения договора, а также возместить комиссионеру понесенные им до прекращения договора расходы.

В случае отмены поручения комитент обязан в срок, установленный договором комиссии, а если такой срок не установлен, незамедлительно распорядиться своим, находящимся в ведении комиссионера, имуществом. Если комитент не выполнит эту обязанность, комиссионер вправе сдать имущество на хранение за счет комитента, либо продать его по возможно более выгодной для комитента цене (статья 843 ГК).

Как было указано выше, договор может прекратиться также в результате отказа комиссионера от исполнения поручения. Комиссионер не вправе, если иное не предусмотрено договором комиссии, отказаться от его исполнения, за исключением случая, когда договор заключен без указания срока его действия. В этом случае комиссио-

нер должен уведомить комитента о прекращении договора не позднее, чем за тридцать дней, если более продолжительный срок уведомления не предусмотрен договором.

Комиссионер обязан принять меры, необходимые для обеспечения сохранности имущества комитента.

Комитент, поставленный в известность об отказе комиссионера исполнить поручение, обязан распорядиться находящимся у комиссионера имуществом в течение пятнадцати дней со дня получения уведомления об отказе комиссионера исполнить поручение, если договором не установлен иной срок. Если он не выполнит этой обязанности, комиссионер вправе либо сдать имущество на хранение, либо продать его по возможно более выгодной для комитента цене.

Если договором комиссии не предусмотрено иное, комиссионер, отказавшийся от исполнения поручения, сохраняет право на комиссионное вознаграждение за сделки, совершенные им до прекращения договора, а также на возмещение понесенных до этого момента расходов (статья 844 ГК).

Прекращение договора в результате отказа комитента от исполнения договора предусматривается статьёй 846 Гражданского кодекса. Согласно которой, комитент вправе в любое время отказаться от исполнения договора комиссии, заключенного без указания срока, уведомив комиссионера об отказе не позднее, чем за тридцать дней, если более продолжительный срок уведомления не предусмотрен договором.

В этом случае комитент обязан выплатить комиссионеру вознаграждение за сделки, совершенные им до прекращения договора комиссии, а также возместить комиссионеру понесенные им до прекращения договора расходы.

В случае отказа от исполнения договора комиссии, комитент должен выполнить обязанности, предусмотренные частью третьей статьи 844 настоящего Кодекса.

Комиссионер вправе в любое время отказаться от исполнения договора комиссии, заключенного без указания срока, уведомив комитента об отказе не позднее, чем за тридцать дней, если более продолжительный срок уведомления не предусмотрен договором.

В этом случае комиссионер обязан принять меры к сохранности находящегося у него имущества комитента. Комитент обязан до момента прекращения договора комиссии распорядиться находящимся у комиссионера имуществом. Если он не выполнит этой обязанности,

комиссионер вправе сдать имущество на хранение за счет комитента, либо продать его по возможно более выгодной для комитента цене.

Комиссионер, отказавшийся от исполнения договора комиссии, имеет право на получение комиссионного вознаграждения и возмещение расходов, причитающихся ему на момент прекращения договора (статья 847 ГК).

В случае смерти гражданина или ликвидации юридического лица-комиссионера договор комиссии прекращается.

В случае реорганизации юридического лица-комиссионера его права и обязанности комиссионера переходят к правопреемникам, если в течение тридцати дней со дня получения извещения о состоявшейся реорганизации комитент не сообщит о расторжении договора.

В случае смерти гражданина-комитента, признания его недееспособным или ограниченно дееспособным, а также в случае ликвидации юридического лица-комитента комиссионер обязан продолжать исполнение данного ему поручения до тех пор, пока от наследников или правопреемников (представителей) комитента не поступят надлежащие указания (ст. 848 ГК).

Глава 49. ДОВЕРИТЕЛЬНОЕ УПРАВЛЕНИЕ ИМУЩЕСТВОМ

Цель главы: *Предопределение особенностей правового регулирования договора доверительного управления имуществом на уровне норм гражданского кодекса и отраслевого законодательства*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие, признаки договора доверительного управления имуществом. Сфера действия договора.*

Общие правила доверительного управления имуществом. При размышлении об институте доверительного управления имуществом необходимо упомянуть, что основы данных правовых отношений сложились в XII – XIII веках, которые в настоящее время в основных положениях доверительного управления собственностью, применяемые в гражданском законодательстве нашли свой отпечаток. Наряду с тем, что данный институт, свойственный англо – американской правовой системе, называется доверительной собственностью, он также широко распространён под наименованием фидуциар (fiduciary ownership) и траст (trust) , основанными на доверии собственности. Как подчеркивают специалисты, одной из основных причин возникновения данного правового института являлись ограничения использования недвижимости феодального характера, а также свойственные средневековой Англии положения о запрете передачи земель в пользу церкви и монастырей. Для обхода данных ограничений был придуман институт доверительного управления собственностью, при этом собственником земельного участка и лицо, выращивающее на нём урожай и получающий доход с него не были одним и тем же лицом, и хотя формально собственником являлся один человек, но он управлял недвижимостью и действовал в интересах другого лица. Кроме того, необходимо подчеркнуть, что при возникновении института доверительного управления собственностью большое значение имели суды. Поскольку суды с целью избежания ограничений, установленных в отношении передачи собственности другому лицу, с точки зрения справедливости использовали этот путь. Во многих случаях, в средневековой Англии в период долгого нахождения крупного землевладельца – рыцаря в военном походе его семья должна была управлять земельным участком или другим имуществом в интересах членов семьи рыцаря в связи с долгим отсутствием или в связи со смертью на войне главы семьи. В связи с этим суды, как мы

говорили выше, с точки зрения справедливости создают вышеуказанный правовой институт.

По договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя).

Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него к доверительному управляющему.

Осуществляя доверительное управление имуществом, доверительный управляющий вправе совершать в отношении этого имущества в соответствии с договором доверительного управления любые юридические и фактические действия в интересах выгодоприобретателя.

Законом или договором могут быть предусмотрены ограничения в отношении отдельных действий по доверительному управлению имуществом.

Сделки с переданным в доверительное управление имуществом доверительный управляющий совершает от своего имени, указывая при этом, что он действует в качестве такого управляющего. Это условие считается соблюденным, если при совершении действий, не требующих письменного оформления, другая сторона информирована об их совершении доверительным управляющим в этом качестве, а в письменных документах после имени или наименования доверительного управляющего сделана соответствующая пометка.

При отсутствии указания о действии доверительного управляющего в этом качестве, доверительный управляющий обязывается перед третьими лицами лично и отвечает перед ними только принадлежащим ему имуществом (статья 849 ГК).

Можно выделить следующие особенности отношений доверительного управления собственностью:

1. Отношения доверительного управления собственностью по своему содержанию и сути являются обязательственно – правовыми отношениями.

2. Основания возникновения отношений доверительного управления собственностью в отличие от многих гражданско – правовых договоров строго установлены в ГК.

3. В данных отношениях одновременно участвует три субъекта: учредитель собственности, доверительный управляющий и получатель дохода.

4. Отношения доверительного управления собственностью относятся к отношениям, основанным на взаимном доверии между субъектами. Но эти отношения отличаются от института представительства и института доверенности тем, что доверительный управляющий осуществляет действия направленные на доверенное управление собственностью, от своего имени, и осуществляемые юридические акты и заключаемые сделки направлены только на управление собственностью.

5. Отношения доверительного управления собственностью по своей цели относятся к отношениям оказания услуг. Поскольку при этом осуществляется своеобразное оказание гражданско – правовой услуги управления.

6. Доверительное управление собственностью, как правило, относится не к правовым одноразовым отношениям или отношениям, при которых договорные связи имеют особенную сложность. В первую очередь доверительный управляющий, не только управляет собственностью, но и по обязательствам перевода полученого дохода в пользу учредителя или получателя дохода, по работам, осуществленным по управлению собственностью, вправе сдавать финансовую отчётность. Такая сложность встречается не во всех гражданско – правовых отношениях. Вместе с тем некоторые аспекты, связанные с доверительным управлением собственностью, могут и не считаться объектом доверительного управления. Например, если при передаче предприятия в доверительное управление все принадлежащее предприятию имущество входит в объект доверительного управления, но это не относится к трудовому коллективу предприятия.

7. Данные правовые отношения имеют сложный предмет и представляют собой объект двух типов: практические и юридические действия доверительного управляющего по управлению собственностью. В качестве практических действий рассматриваются владение доверительного управляющего переданной ему в доверительное управление собственностью в качестве собственника, пользование ею, то есть получение доходных аспектов собственности в интересах учредителя или получателя дохода, а к юридическим действиям относятся заключение договоров и сделок по управлению этой собственностью только в случаях, предусмотренных договором.

Правовые признаки договора доверительного управления имуществом:

Во-первых, из содержания договора доверительного управления имуществом следует, что данный договор имеет односторонний характер. Однако если по договору предусматривается выплата вознаграждения доверительному управляющему, данный договор можно считать и двусторонним.

Во-вторых, в договоре доверительного управления имуществом может быть предусмотрена выплата определенного вознаграждения доверительному управляющему за его услуги. С такой точки зрения, данный договор входит в число, как безвозмездных договоров, так и возмездных договоров, составляемых с оплатой.

В-третьих, по своему характеру, договор доверительного управления имуществом является реальным договором, потому что у доверительного управляющего обязательство доверительного управления имуществом появляется с момента сдачи ему имущества.

Договор доверительного управления имуществом является срочным, то есть, управляющий берет обязательство управлять имуществом в течение определенного срока и с истечением срока, возвращает его владельцу. Общий срок договора доверительного управления имуществом составляет пять лет.

Этот институт считается правовым институтом, наиболее распространенный в англо-американской правовой системе под названием трастинг. Для отечественного гражданского законодательства этот институт является сравнительно новым. При переходе на рыночные экономические отношения одной из важных задач гражданского права является регулирование применения на практике данного института, поэтому в статье 850 Гражданского кодекса предусмотрены основания возникновения (учреждения) доверительного управления имуществом.

Доверительное управление имуществом возникает (учреждается) на основании:

-договора доверительного управления имуществом, заключаемого учредителем с доверительным управляющим;

-завещания, в котором назначен исполнитель завещания (доверительный управляющий);

-решения суда;

-решения органа опеки и попечительства об установлении опеки над имуществом подопечного;

-иных юридических фактов в случаях, предусмотренных законом.

Объектом доверительного управления имуществом согласно статье 851 Гражданского кодекса могут быть предприятия и другие имущественные комплексы, отдельные объекты, относящиеся к недвижимому имуществу, ценные бумаги, исключительные права и другое имущество.

Не могут быть самостоятельным объектом доверительного управления деньги, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Имущество, находящееся в хозяйственном ведении или оперативном управлении, не может быть передано в доверительное управление. Передача в доверительное управление имущества, находившегося в хозяйственном ведении или оперативном управлении, возможна только после ликвидации юридического лица, в хозяйственном ведении или оперативном управлении которого имущество находилось, либо прекращения права хозяйственного ведения или оперативного управления имуществом и поступления его во владение собственника по иным предусмотренным законом основаниям (ч.2 ст. 851 ГК).

На практике доверительное управление имуществом, в основном, учреждается в отношении двух видов объектов– движимого и недвижимого имущества. В числе объектов, передаваемых в доверительное управление, на практике чаще всего встречаются имущественные комплексы. Известно, что в сравнении с другими объектами, эти объекты дают доверительному управляющему имуществом возможность получения большей прибыли.

Объектами доверительного управления имуществом могут быть не только предметы, а также и исключительные (абсолютные) права.

В число таких исключительных прав входят имущественные права в отношении объектов интеллектуального имущества.

В договоре доверительного управления имуществом в качестве субъекта участвуют учредитель управления, доверительный управляющий и выгодоприобретатели.

Учредитель управления – собственник определенного имущества, лицо, которое чувствует потребность в услугах доверительного управляющего для управления имуществом и получения прибыли.

Доверительный управляющий – гражданин или юридическое лицо, назначенное для управления имуществом, прикрепленное учредителем.

Выгодоприобретатель - лицо, собственник прибыли и требующее ее выдачи , полученной в результате доверительного управления имуществом. В договоре учредителем и выгодоприобретателем может быть одно лицо (если оно гражданин).

На основании гражданских законодательных актов, учредителями доверительного управления являются следующие:

-собственник имущества;

-лицо, которому принадлежит право пожизненного наследуемого владения земельным участком;

-уполномоченный на то государственный орган - в отношении имущества, находящегося в государственной собственности;

-предприятие, которому имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения - с разрешения собственника;

-в случаях, предусмотренных законом, - нотариус, орган опеки и попечительства, суд или иной уполномоченный орган (ч.1 ст. 852 ГК)

Доверительным управляющим может быть:

-гражданин;

-юридическое лицо (ч.2 ст.852 ГК)

Имущество не подлежит передаче в доверительное управление государственному органу.

Назначение доверительного управляющего может быть произведено только с его согласия.

Выгодоприобретателем может быть любое лицо, за исключением доверительного управляющего (ч.3 ст. 852 ГК).

Форма договора доверительного управления имуществом.

Договор доверительного управления имуществом заключается в письменной форме. Договор доверительного управления недвижимым имуществом заключается в форме и порядке, предусмотренном для договора об отчуждении недвижимого имущества. Передача недвижимого имущества в доверительное управление подлежит государственной регистрации в том же порядке, что и переход права собственности на это имущество.

Несоблюдение формы договора доверительного управления имуществом или требования о регистрации передачи недвижимого имущества в доверительное управление влечет его недействительность (статья 854 ГК).

Кроме того, по требованиям ст. 853 ГК, в договоре доверительного управления имуществом должно предусматриваться следующее:

-перечень имущества, передаваемого в доверительное управление по договору;

-сведения о выгодоприобретателе;

-сроки представления отчетов доверительным управляющим;

-лицо, получающее имущество в случае прекращения доверительного управления;

-размер и форма вознаграждения доверительного управляющего, если выплата вознаграждения предусмотрена договором.

При отсутствии вышеуказанных условий, договор считается незаключенным.

При отсутствии заявления одной из сторон о прекращении договора по окончании срока его действия, он считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, какие были предусмотрены договором.

Для отдельных видов имущества, передаваемых в доверительное управление, законом могут быть установлены иные предельные сроки действия договора.

Имущество, переданное в доверительное управление, обособляется от другого имущества учредителя управления, а также от имущества доверительного управляющего. Это имущество отражается у доверительного управляющего на отдельном балансе и по нему ведется самостоятельный учет. Для расчетов по деятельности, связанной с доверительным управлением, открывается отдельный банковский счет.

Обращение взыскания по долгам учредителя управления на имущество, переданное им в доверительное управление, не допускается, за исключением несостоятельности (банкротства) этого лица. При банкротстве учредителя управления доверительное управление этим имуществом прекращается, и оно включается в конкурсную массу (статья 855 ГК).

Содержание договора доверительного управления имуществом составляют права и обязанности сторон.

Права и обязанности доверительного управляющего. Доверительный управляющий осуществляет в пределах, предусмотренных законом и договором доверительного управления имуществом, правомочия собственника в отношении имущества, переданного в доверительное управление.

Права, приобретенные доверительным управляющим в результате совершения действий по управлению имуществом, включаются в

состав такого имущества. Обязанности, возникшие в результате совершения таких действий доверительного управляющего, исполняются за счет этого имущества.

Отчуждение и залог переданного в управление недвижимого имущества доверительный управляющий вправе совершать только в случаях, когда это предусмотрено договором доверительного управления имуществом.

Для защиты прав на имущество, находящегося в доверительном управлении, доверительный управляющий вправе требовать всякого устранения нарушения его прав (ст.ст. 228, 229, 231, 232 Гражданского кодекса).

Доверительный управляющий представляет учредителю управления и выгодоприобретателю отчет о своей деятельности в сроки и в порядке, установленные договором доверительного управления имуществом (статья 857 ГК).

В договоре доверительного управления имуществом могут быть предусмотрены и определенные требования в отношении лица доверительного управляющего. Например, талант в предпринимательстве, уровень знаний, квалификация и другие стороны.

Доверительный управляющий должен быть до заключения договора поставлен в известность о том, что передаваемое ему в управление имущество обременено правами третьих лиц. При нарушении этого условия доверительный управляющий вправе потребовать признания договора недействительным с возмещением реального ущерба и выплаты соразмерного вознаграждения.

Если переданное в доверительное управление имущество было обременено правами третьих лиц после заключения договора, а доверительный управляющий не был уведомлен об этом в десятидневный срок, он имеет право требовать расторжения договора доверительного управления имуществом с возмещением ему реального ущерба и выплаты соразмерного вознаграждения (статья 856 ГК).

В соответствии со ст. 858 ГК, доверительный управляющий осуществляет управление имуществом лично, кроме следующих случаев.

Доверительный управляющий может поручить другому лицу совершать от имени доверительного управляющего действия, необходимые для управления имуществом, если он уполномочен на это договором, либо получил на это согласие учредителя в письменной форме, либо вынужден поступать так в силу обстоятельств для обес-

печения интересов учредителя управления или выгодоприобретателя и не имеет при этом возможности получить указания учредителя управления в разумный срок.

Доверительный управляющий отвечает за действия избранного им поверенного как за собственные.

Доверительный управляющий имеет право на вознаграждение, предусмотренное договором доверительного управления имуществом, а также на возмещение необходимых расходов, произведенных им при доверительном управлении имуществом, за счет имущества, переданного в управление, или доходов от использования этого имущества (статья 860 ГК).

Права и обязанности доверительного управляющего.

Если в договоре доверительного управления имуществом предусматривается выплата вознаграждения, доверительный учредитель своевременно и в установленной сумме должен выплатить предусмотренное в договоре вознаграждение доверительному управляющему, а также возместить необходимые расходы, произведенные им при доверительном управлении имуществом, за счет имущества, переданного в управление, или доходов от использования этого имущества (статья 860 ГК).

Как предусмотрено в договоре, учредитель доверительного управления имуществом вправе осуществлять контроль над деятельностью доверительного управляющего, но он не должен вмешиваться в срочную, внутреннюю хозяйственную деятельность управляющего.

Учредитель управления вправе требовать от доверительного управляющего представлять себе и выгодоприобретателю отчет о его деятельности в сроки и в порядке, установленные договором доверительного управления имуществом (статья 857 ГК).

Если в договоре не предусматривается иное условие, учредитель вправе требовать от доверительного управляющего сдачи прибыли, полученной в процессе управления имуществом и другую прибыль выгодоприобретателю, в установленных в договоре сроках.

Ответственность доверительного управляющего. Доверительный управляющий, не проявивший при доверительном управлении имуществом должной заботливости об интересах выгодоприобретателя или учредителя управления, возмещает выгодоприобретателю упущенную выгоду за время доверительного управления имуществом, а учредителю управления - убытки, причиненные утратой или повреждением имущества, а также упущенную выгоду.

Доверительный управляющий несет ответственность за причиненные убытки, если не докажет, что эти убытки произошли вследствие непреодолимой силы либо действий выгодоприобретателя или учредителя управления.

Обязательства по сделке, совершенной доверительным управляющим с превышением предоставленных ему полномочий или с нарушением установленных для него ограничений, несет доверительный управляющий лично. Если участвующие в сделке третьи лица не знали и не должны были знать о превышении полномочий или об установленных ограничениях, возникшие обязательства подлежат исполнению в порядке, установленном частью четвертой настоящей статьи. Учредитель управления может в этом случае потребовать от доверительного управляющего возмещения понесенных им убытков.

Долги по обязательствам, возникшим в связи с доверительным управлением имуществом, погашаются за счет этого имущества. В случае недостаточности этого имущества взыскание может быть обращено на имущество доверительного управляющего, а при недостаточности и его имущества - на имущество учредителя управления, не переданное в доверительное управление.

Договор доверительного управления имуществом может предусматривать предоставление доверительным управляющим залога в обеспечение возмещения убытков, которые могут быть причинены учредителю управления или выгодоприобретателю ненадлежащим исполнением договора доверительного управления.

В договоре доверительного управления собственностью невыполнение сторонами своих обязательств всегда приводит к возникновению убытка – своеобразной имущественной потери для другой стороны.

Учредитель управления устанавливает, кому он передаст собственность, исходя из собственной внутренней воли, при этом он передаёт в управление принадлежащую ему собственность без какой-либо платы или других дополнительных требований. В этом случае от доверительного управляющего требуется только управление собственностью, преследуя интересы собственника или указанного им лица (получателя доходов). Выплата определенного вознаграждения за данные услуги доверительного управляющего (право получения определенной доли от дохода, полученного в результате доверительного управления) устанавливается в договоре. В связи с этим необходимо отнести отношения доверительного управления к односторонним до-

говорам, поскольку в отношениях доверительного управления обязательства принимает только одна сторона – управляющий. А это в свою очередь выражает ответственность в отношениях доверительного управления только одной стороны – доверительного управляющего. По причине отсутствия обязательств у первой стороны доверительного управления собственностью – учредителя управления он не несёт ответственности ни по обязательствам , принятым по собственности, переданной в доверительное управление, ни перед доверительным управляющим.

Но в статье 856 ГК предусмотрено обстоятельство, при котором учредитель управления несёт ответственность. Согласно ему, доверительный управляющий до заключения договора должен быть уведомлен о наличии прав третьих лиц на собственность, передаваемую ему в управление. В случае нарушения данного условия, управляющий вправе считать данный договор недействительным и требовать возмещения реального ущерба и выплаты соответствующего вознаграждения.

Если права третьих лиц на собственность, передаваемую в доверительное управление, возникают после заключения договора, а доверительный управляющий не уведомлен об этом в течении десятидневного срока, он имеет право требовать отмены договора доверительного управления имуществом, возмещения причиненного ему действительного ущерба и выплаты соответствующего вознаграждения.

Вместе с тем, в гражданском законодательстве или договоре могут быть предусмотрены другие обстоятельства ответственности учредителя управления перед доверительным управляющим.

Например, если в соответствии с договором денежное вознаграждение, подлежащее выдачи доверительному управляющему, предусматривается выдаче упровляющему учредителю, то за прозрачку выплаты денежного вознаграждения определена оплата неустойки управляющему учредителю.

А доверительный управляющий, который не заботился в дожной мере об интересах получателя прибыли или управляющего учредителя в период доверительного управления доверенного ему имущества, выплатит прибыль, упущенную доверенным управляющим во время доверительного управления имуществом, а также покроет убытки, причиненные учредителю потерей имущества или в результате нанесения ущерба, а также выплатит упущенную выгоду, так как в договорно-

правовых отношениях доверительного управления, интересами доверительного управляющего являются не поощрение за управление имуществом, а широкое применение имущества в торговой деятельности.

В качестве случая, определяющего ответственность доверительного управляющего в статье 859 ГК, была предусмотрина «недостаточная забота об интересах получателя прибыли или управляющего учредителя в период доверительного управления», где фразу «недостаточная забота» можно связать со следующими случаями:

- если доверительный управляющий с имущества, переданного в распоряжение доверительного управляющего, получил прибыль меньше установленного контрактом или на другом основании размера, создающее доверительное управление;

- если с имущества получено больше прибыли в результате его использования в период, предшествующий передаче в доверительное управление;

- если в действиях доверительного управляющего наблюдались корыстные случаи при доверительном управлении, считается что он не позаботился в должной мере.

Вместе с тем , в отчете о своей деятельности, представленном упроаляющему учредителю и получателю прибыли в установленном порядке и сроках определенных контрактом о доверительном управлении имуществом , могут быть выявлены случаи недостаточной заботы доверительного управляющего учредителя и получателя прибыли.

Еще одна ответственность в отношениях доверительного управления- это ответственность перед третьими лицами. Здесь как доверительный управляющий, так и управляющий учредитель могут быть ответственными перед третьими лицами. Если доверительный управляющий не смог распорядится доверенным ему имуществом в должной степени , то по обязательствам несет ответственность имуществом, переданным ему доверительное управление. Если для выполнения обязательств, переданного в доверительного упровление имущества недостаточно, оставшаяся часть обязательства должна быть покрыта за счет имущества доверительного управляющего. Это правила основываются на необходимости управления имуществом , переданным на доверительное управление таким образом, чтобы она приносила прибыль достаточную для полного покрытия затрат и принятых обязательств. Если доверительный управляющий не смог достичь таких результатов, то обращение взыскания на его частное имущество будет иметь как правовую, так и логическую основу.

Если имущество переданное доверительному управляющему по соглашению, заключенному в соответствии с имуществом и личного имущества доверительногоучредителя.(ч.4 ст. 859 ГК) По мнению Е А Суханова в этом случае образуется «двухступенчатая субсидиарная ответственность». При этом применение субсидиарной ответственности в отношении гражданско -правовых обязательств отличается от общих положений, только доверительный управляющий управляющего учредителя.

По мнению М.И.Брагинскрго и В.В. Витрянского в этой ситуации возникает двуступенчатая субсидиарная ответственность. Потому что субсидиарная форма выражается в ответственности учредителя отправления не доверительного управляющего.

Возражая данной мысли А.Ильющенко утверждает, что договоре ответственность двуступенчато, субсидиарно и доказывает свою версию исходя из очередности возмещения.

По его мнению в отношениях доверительного управления следующий порядок возмещения по ответствинности третьих лиц обеспечивает двухступенчатую субсидиарную ответственность .

- в первую очередь возмещение касается имущества доверительного управления, поскольку обязанность непосредственно связана с этим имуществом.

- возмещение касается имущества доверенного управляющего (ступень субсидиарной ответствинности) в том случае если имущество доверительноего управления недостаточно для выполнения обязанностей.

- в том случае если имущество доверенного управляющего не будет дастаточно, то возмещению подлежит и имущество неотданное в доверительное управление учредителя или того кто получает прибыль (2 ступень субсидиарной ответственности.). Полагается что версии Суханова и Ф.Ильющенко обоснованны. Эту схему можно отценивать как двух ступенчато- субсидиарную ответственность и имущество доверенного управляющего неотданное в доверительное управление имущества учредителя и того кто получает прибыль одновременно становятся объектами подлежащими возмещения.

Согласно ч.3 ст. 859 ГК обязанности которые были составлены доверенным управляющем выходя за рамки своих полномочий или же нарушая установленные для него ограничения выполняет лично он сам. Если третьи лица не знали о выходе за рамки своих полномочий управляющего или же не знали и не должны были знать об уста-

новленных ограничениях, то в таком случае возникшие обязанности выполняются в порядке двухступенчатой субсидиарной ответственности.

В этом случае учредитель управления может потребовать возмещения ущерба от доверенного управляющего.

Согласно ст. 861 ГК прекращение договора доверительного управления имуществом происходит в следующих случаях:

-заявлением одной из сторон о прекращении договора в связи с истечением срока договора;

-смертью гражданина, являющегося выгодоприобретателем, ликвидацией юридического лица-выгодоприобретателя, если договором не предусмотрено иное;

-смертью гражданина, являющегося доверительным управляющим, признанием его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, а также признанием индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом);

-ликвидацией юридического лица - доверительного управляющего, признанием его несостоятельным (банкротом);

-отказом выгодоприобретателя от получения выгод по договору, если договором не предусмотрено иное;

-отказом доверительного управляющего или учредителя управления от осуществления управления в связи с невозможностью для доверительного управляющего лично осуществлять доверительное управление имуществом;

-отказом учредителя управления от исполнения договора по иным причинам, при условии выплаты доверительному управляющему обусловленного договором вознаграждения;

-расторжением договора по решению суда в случае ненадлежащего осуществления доверительным управляющим своих обязанностей;

-по другим основаниям, предусмотренным законом или договором.

При прекращении договора доверительного управления имущество, находящееся в доверительном управлении, передается учредителю управления, если договором не предусмотрено иное.

При прекращении договора доверительного управления имуществом по инициативе одной из сторон, другая сторона должна быть поставлена в известность не менее чем за три месяца, если иной срок не установлен договором.

Глава 50. КОМПЛЕКСНАЯ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКАЯ ЛИЦЕНЗИЯ

Цель главы: *Раскрытие понятия, содержания, существенных условий договора комплексной предпринимательской лицензии в нынешних условиях развития рыночных отношений*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие, правовые признаки договора комплексной предпринимательской лицензии. Использование норм права интеллектуальной собственности при определении условий договора. Стороны договора, их права и обязанности. Ограничительные условия договора комплексной предпринимательской лицензии.*

Понятие и правовые признаки комплексной предпринимательской лицензии. В условиях развивающейся рыночной экономики при осуществлении движения в гражданском обороте товаров и работ, различных имущественных прав, договор комплексной предпринимательской лицензии (франшизинг) обеспечивает одновременный оборот этих объектов.

По договору комплексной предпринимательской лицензии (договору о франшизинге) одна сторона (комплексный лицензиар) обязуется предоставить другой стороне (комплексному лицензиату) за вознаграждение комплекс исключительных прав (лицензионный комплекс), включающий право использования фирменного наименования лицензиара и охраняемой коммерческой информации, а также других объектов исключительных прав (товарного знака, знака обслуживания и изобретения и других), предусмотренных договором, в предпринимательской деятельности лицензиата (часть 1 статьи 862 ГК).

Договор комплексной предпринимательской лицензии является новым институтом и в мировой практике. Отношения, связанные с данным договором возникли в начале XX века. Имеется ряд мнений и относительно названия данного договора. Во многих развитых странах мира этот договор известен как «франшизинг» (от английского franchising - право, льгота), а в Российской Федерации он именуется «коммерческой концессией».

В Гражданском кодексе Республики Узбекистан данный договор именуется договором комплексной предпринимательской лицензии (франшизинг), что имеет особое значение.

Во-первых, такое наименование данного договора (договор комплексной предпринимательской лицензии (франшизинг)) вытекает из содержания соответствующих правовых отношений.

Во-вторых, термин «франшизинг» служит правильному толкованию договора.

В-третьих, все объекты, передаваемые на основании договора одной стороной (лицензиаром) другой стороне, можно охватить лишь словосочетанием «комплексного предпринимательства».

В-четвертых, использование термина «лицензия» в наименовании договора связано с использованием абсолютных прав одного лица вторым лицом.

Основная цель договора комплексной предпринимательской лицензии с правовой точки зрения является передача во временное пользование комплекса исключительных прав только для использования в предпринимательской деятельности. На основании договора комплексный лицензиар обязуется передать для использования в предпринимательской деятельности комплексного лицензиата свое фирменное наименование и охраняемую другую коммерческую информацию, а также другие объекты исключительных прав: товарный знак, знак обслуживания и изобретение (при наличии патента). В соответствии с договором комплексной предпринимательской лицензии права, передаваемые второй стороне - лицензиату, являются не обычными имущественными правами или правом требования, а исключительными правами. А исключительные права являются важным средством обеспечения имущественных прав обладателя права в отношении объектов, которыми нельзя обладать как обычно, и ими одновременно может пользоваться неопределенный круг лиц[1].

Экономическая значимость договора комплексной предпринимательской лицензии заключается в том, что через данный договор крупные компании создают рынок для своей продукции, обеспечивается без всякой трудности оборот товаров, работ и услуг. Кроме того, осуществление предпринимательской деятельности через договор комплексной предпринимательской лицензии более приемлемо по сравнению с другими методами предпринимательской деятельности (например, создание юридического лица и совместного предприятия, привлечение отдельной инвестиции и другие).

Согласно части 2 статьи 862 ГК, договор комплексной предпринимательской лицензии предусматривает использование лицензион-

[1] Оқюлов О. Интеллектуал мулк ҳукуки: умумий қоидалар ва алоҳида объектлар. -Т.: ТДЮИ. 2003. -20 б.

ного комплекса, деловой репутации и коммерческого опыта лицензиара в определенном объеме (в частности, с установлением минимального и (или) максимального объема использования) с указанием или без указания территории использования применительно к определенной сфере деятельности (продаже товаров, полученных от лицензиара или произведенных лицензиатом, оказанию услуг, выполнению работ, осуществлению торговой деятельности и т.д.).

Договор комплексной предпринимательской лицензии является консенсуальным, двусторонним, возмездным договором.

Так как в данном договоре выражены все элементы, свойственные ряду договоров, то необходимо показать его отличия от договора отказа от требования в пользу третьих лиц, договора имущественной аренды, договора подряда на научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы и договора лицензии.

В отличие от договора комплексной предпринимательской лицензии в договоре отказа от требования в пользу третьих лиц право требования кредитора не связано тесно с личностью кредитора. Кроме того, после передачи кредитором своих прав другому лицу его полномочия относительно своих прав заканчиваются. А по договору комплексной предпринимательской лицензии исключительные права, переданные для использования, после определенного срока или реализации определенного условия возвращаются к их владельцу.

Обычно, если в договоре имущественной аренды для использования предоставляются имущественные права, то в договоре комплексной предпринимательской лицензии – исключительные права. В некоторых случаях и в договоре аренды может быть предусмотрена передача исключительных прав. Например, в договоре аренды предприятия для использования в качестве составной части имущественного комплекса предоставляются средства индивидуализации предприятия, которые не рассматриваются как отдельный объект аренды.

В договоре на подряд научно-исследовательских работ в результате выполненных работ может быть создан объект имущественного права, что в свою очередь может создать исключительные права. Но такое обстоятельство возникает не всегда. То есть договором на подряд научно-исследовательских работ не всегда достигается желаемая цель. Кроме того, в договорах подряда данного вида не всегда ставится требование создания объекта интеллектуальной собственности. А в договоре комплексной предпринимательской лицензии в качестве предмета договора признаются только исключительные права.

Отличие договора комплексной предпринимательской лицензии (франшизинга) от договора лицензии в том, что в договоре франшизинга определяется цель использования исключительных прав, в договорах авторской лицензии или лицензии такие ограничения не устанавливаются.

Договор франшизинга должен быть зарегистрирован в порядке, установленном законом. А авторская лицензия не регистрируется. Договор лицензии регистрируется только Государственным патентным органом.

С учетом того, что договор комплексной предпринимательской лицензии имеет свои специфические особенности, его можно считать независимым видом договора гражданского права.

Элементы договора комплексной предпринимательской лицензии. В качестве сторон договора комплексной предпринимательской лицензии участвуют комплексный лицензиар и комплексный лицензиат. Комплексный лицензиар и лицензиат являются специальными субъектами, которыми могут быть только коммерческие организации и граждане, зарегистрированные в качестве предпринимателей.

Комплексный лицензиар является владельцем исключительных прав, которые передаются по договору, принадлежность его исключительных прав должна быть основана на законодательстве. Например, когда права, передаваемые лицензиату для использования в предпринимательской деятельности, являются объектом патентного права, лицензиар должен быть владельцем патента или иметь права на патент на основе договора лицензии либо его фирменное наименование должно быть оформлено в соответствующем порядке.

Вместе с тем, комплексный лицензиар должен иметь право занятия предпринимательской деятельностью, одним словом, являться субъектом предпринимательской деятельности. При этом не требуется, чтобы комплексный лицензиар занимался предпринимательской деятельностью до заключения договора. Важно, чтобы он в момент заключения договора был зарегистрирован в качестве субъекта предпринимательской деятельности[1].

Комплексный лицензиат является лицом, который приобрел право использования исключительных прав и также должен иметь право занятия предпринимательской деятельностью в момент заключения договора.

[1] Гражданское право. Ч.2./Под. ред. А.П.Сергеева, Ю.К.Толстого. - М.:Проспект.1997. - С.631.

Хотя ГК не запрещает некоммерческим организациям и государству быть субъектами договора комплексной предпринимательской лицензии, то из содержания части третьей статьи 862 ГК (сторонами по договору комплексной предпринимательской лицензии могут быть только коммерческие организации и граждане, зарегистрированные в качестве предпринимателей) можно сделать вывод, что некоммерческие организации и государство не могут быть субъектами данного договора.

Предмет договора комплексной предпринимательской лицензии составляет комплекс исключительных прав, передаваемый лицензиаром лицензиату. К этим правам можно отнести:

1. Фирменное наименование;
2. Охраняемая коммерческая информация;
3. Товарный знак, знак обслуживания;
4. Изобретения;
5. Другой комплекс исключительных прав, включающий в себя право использования в предпринимательской деятельности лицезиата.

В соответствии с договором все эти права или некоторые из них или одно из них могут быть переданы лицензиату для использования в предпринимательской деятельности. Лицензиат не вправе требовать от лицензиара передачи их всех (за исключением случаев конкретного указания в договоре передачи определенных прав). Если в договоре комплексной предпринимательской лицензии лицензиату передается одно исключительное право для использования, например фирменное наименование, независимо от того, что не передан комплекс исключительных прав, данный договор признается в качестве договора комплексной предпринимательской лицензии.

К комплексу исключительных прав, являющемуся предметом договора, можно отнести деловую репутацию лицензиара и ноу-хау. Ибо деловая репутация и ноу-хау тоже в качестве исключительных прав могут быть предметом договора.

В связи с этим к договору комплексной предпринимательской лицензии применяются правила об интеллектуальной собственности (часть 5 статьи 862 ГК).

Договор комплексной предпринимательской лицензии должен быть заключен в простой письменной форме, и он нотариально не удостоверяется, так как сторонами договора являются субъекты предпринимательской деятельности, у каждого из которых имеются

печать и штамп, удостоверяющий договор. Вместе с тем договор комплексной предпринимательской лицензии подлежит государственной регистрации.

Договор комплексной предпринимательской лицензии подлежит регистрации органом, осуществившим регистрацию юридического лица или индивидуального предпринимателя, выступающего по договору в качестве лицензиара. К таким органам относятся органы юстиции и местные органы власти. По мнению А.А.Иванова, необходимость государственной регистрации договора связана с предметом договора. Так как предприниматель, передавая принадлежащий ему комплекс исключительных прав на основе комплексной предпринимательской лицензии, ограничивает в этой связи свою правомочность. А эти ограничения должны быть известны всем[1]. Необходимо дополнить, что передача другим лицам исключительных прав их владельцем ограничивает его в использовании этих прав, распоряжении ими или его другие полномочия.

По мнению А.У.Тураева, вопрос о том, какая сторона должна обратиться в орган регистрации договора, конкретно определен в законе, согласно которому это возлагается на лицензиара[2]. Однако нельзя полностью согласиться с этим мнением. Так как в статье 863 ГК, определяющей правила о регистрации договора комплексной предпринимательской лицензии, не определено правило о том, что именно лицензиар обращается в орган регистрации договора. Однако из содержания данной нормы нетрудно понять, что целесообразно обращение лицензиара в государственный орган с просьбой о регистрации. Это объясняется следующим образом:

во-первых, только лицензиар как обладатель исключительных прав является правомочным определить юридическую судьбу своих прав;

во-вторых, лицензиар по сравнению лицензиатом имеет ряд преимуществ. Например, его территориальная близость и наличие ранее отношений с регистрирующими органами.

Закон не ограничивает определение по договоренности сторон, кому зарегистрировать договор. Наоборот, по взаимной договоренности, лицензиат или любое третье лицо может обратиться в государственный орган с просьбой зарегистрировать договор.

---

[1] Гражданское право. Ч.2./Под. ред. А.П.Сергеева, Ю.К.Толстого. - М.: Проспект. 1997. -633 б.

[2] Ўзбекистон Республикасининг Фуқаролик ҳуқуқи. 2-кисм. /Ҳ.Раҳмонкулов, И.Зокировларнинг умум. таҳр. остида.-Т.:Адолат.1999. -282 б.

Если при передаче лицензиату объектов патентного права (изобретений, полезных моделей, промышленных образцов и т.п.) договор комплексной предпринимательской лицензии соответственно регистрируется в органах юстиции и местных органах власти, лицензия о передаче в пользование объекта патентного права регистрируется в Государственном патентном ведомстве. Лицензия, дающая право пользования объектом патентного права, после регистрации договора комплексной предпринимательской лицензии регистрируется Государственным патентным ведомством. Если договор комплексной предпринимательской лицензии является разрешением для использования исключительных прав в предпринимательской деятельности, разрешение владельца абсолютных прав для их использования пользователем должно быть оформлено на основании и в порядке, установленном Государственным патентным ведомством, и такое разрешение, проще говоря, называется лицензией (данную лицензию не надо путать с лицензией, которая выдается уполномоченным государственным органом для осуществления определенного вида деятельности).

Несоблюдение условий формы договора и его регистрации влечет недействительность договора комплексной предпринимательской лицензии.

Цена договора определяется по взаимной договоренности сторон. Отсутствие определения в договоре цены влечет недействительность договора комплексной предпринимательской лицензии.

В договоре срок может быть указан и не указан, так как договор комплексной предпринимательской лицензии относится к категории договоров, заключаемым на основании не срока, а выполнении определенных условий.

Содержание договора комплексной предпринимательской лицензии. Содержание договора комплексной предпринимательской лицензии составляют права и обязанности сторон. Так как договору присущи особенности двустороннего договора, обязанности одной стороны являются правами для другой стороны и наоборот.

Как отмечают многие специалисты, в договоре комплексной предпринимательской лицензии обязанности лицензиара можно разделить на императивные и диспозитивные, из которых императивные обязанности образуют важные условия договора[1].

---

[1] Гражданское право. Ч.2./Под. ред. А.П.Сергеева, Ю.К.Толстого. -М.:Проспект.1997. - С.638.; Ўзбекистон Республикасининг Фуқаролик ҳуқуқи.2-қисм./Ҳ.Раҳмонқулов, И.Зокировларнинг умум. таҳр. остида. -Т.: Адолат. 1999. -284 б.

Если императивные обязанности стороны не вправе изменить, то диспозитивные обязанности они могут изменять по своему желанию или вообще отказаться от них.

В соответствии со статьей 866 ГК лицензиар обязан:

1. Передать лицензиату техническую и коммерческую документацию и предоставить иную информацию, необходимую лицензиату для осуществления прав, предоставленных ему по договору комплексной предпринимательской лицензии, а также проинструктировать лицензиата и его работников по вопросам, связанным с осуществлением этих прав;

2. Выдать лицензиату предусмотренные договором лицензии, обеспечив их оформление в установленном порядке;

3. Оказывать лицензиату постоянное техническое и консультационное содействие, включая содействие в обучении и повышении квалификации работников.

Договором комплексной предпринимательской лицензии могут быть предусмотрены и другие обязанности лицензиара.

Из перечисленных первая и вторая обязанности имеют императивный характер, первая связана с передачей исключительных прав, технической и коммерческой документации и иной информации по осуществлению исключительных прав. Вместе с тем обязанность проинструктировать лицензиата и его работников по вопросам, связанным с осуществлением исключительных прав, также имеет императивный характер. Так как без этого лицензиат не будет иметь возможности использовать передаваемые ему исключительные права в предпринимательской деятельности.

Передача лицензиату указанных в договоре лицензий и их оформление обычно имеют значение при передаче объектов патентного права. Как отмечалось выше, вместе с заключением договора франшизинга требуется выдача отдельных лицензий для объектов патентного права. В противном случае использование объектов патентного права на основании договора комплексной предпринимательской лицензии в предпринимательской деятельности может быть признано противозаконным.

Обязанность лицензиара оказывать лицензиату постоянное техническое и консультационное содействие, включая содействие в обучении и повышении квалификации работников, имеет диспозитивный характер. Эта обязанность рассматривается как обстоятельство, требующее осуществления содействия лишь в пользу лицензиара. Так

как оказание подобного рода содействия лицензиату наряду с улучшением качества товаров на рынке и повышением деловой репутации лицензиара, может быть причиной повышения размера выплачиваемого лицензиатом вознаграждения.

Лицензиар должен контролировать качество выпускаемых лицензиатом товаров, оказываемых услуг и выполняемых работ. В противном случае он может быть материальным ответчиком перед третьими лицами за некачественную продукцию лицензиата.

Самая главная обязанность лицензиата – использование переданных ему исключительных прав в целях, предусмотренных договором, и за это уплачивать вознаграждение, определенное в договоре. Лицензиат выплачивает лицензиару вознаграждение в форме фиксированных разовых или периодических платежей, отчислений от выручки, наценки на оптовую цену товаров, поставляемых ему лицензиаром для перепродажи, или в иной форме, предусмотренной договором комплексной предпринимательской лицензии.

Дополнительно к этой обязанности лицензиат обязан:

1. Использовать при осуществлении предусмотренной договором деятельности фирменное наименование лицензиара указанным в договоре образом. Если в договоре определены ограничения относительно использования фирменного наименования или коммерческой информации, лицензиат должен их соблюдать. Например, если в договоре предусмотрено использование фирменного наименования лишь при продаже товаров, лицензиат не должен использовать фирменное наименование лицензиара в других видах предпринимательской деятельности.

Кроме того, лицензиат обязан хранить в тайне сведения, секретное хранение которых предусмотрено в договоре, обеспечить возможность потребителям знать, используя фирменное наименование, товарный знак и коммерческую тайну, какой компании он осуществляет деятельность. Сведения, которые на основании договора должны храниться в тайне, определяет лицензиар. Другими словами, лицензиар должен хранить в тайне любую информацию, которая требует секретности, независимо от того, имеет или не имеет она относительную коммерческую тайну.

2. Обеспечивать точное соответствие качества производимых им на основе договора товаров, оказываемых услуг, выполняемых работ качеству аналогичных товаров, услуг или работ, производимых, оказываемых или выполняемых непосредственно лицензиаром. Напри-

мер, вес, внешний вид, качество и вкус хлебных изделий, изготовленных лицензиаром – компанией «Дока» - производителем хлебных изделий, должны быть одинаковы с подобными параметрами хлебных изделий, изготовляемых лицензиатом.

3. Соблюдать все инструкции и указания лицензиара, направленные на достижение точного соответствия характера, способов и условий использования входящих в лицензионный комплекс исключительных прав, использованию их лицензиаром, в том числе указания, касающиеся внешнего и внутреннего оформления коммерческих помещений, используемых лицензиатом при осуществлении предоставленных ему по договору прав.

Лицензиат при использовании исключительных прав должен соблюдать методы их осуществления лицензиаром. Надписи, объявления и рекламные афиши на коммерческих зданиях, одежда обслуживающего персонала, различного рода оформления и плакаты, украшающие здание с внутренней и внешней стороны должны быть одинаковы с практикой лицензиара или основаны на указаниях и инструкциях лицензиара. Например, пункты питания лицензиата, использующего исключительные права компании «Макдоналдс», и одежда обслуживающего персонала должны быть одинаковы с филиалами питания компании и одеждой ее работников. Такое условие служит пониманию покупателем, кому принадлежит товар, работа или услуга на рынке, а также сохранению деловой репутации лицензиара. Вместе с тем, это также способствует выяснению, с кого требовать возмещения ущерба при нарушении прав потребителей.

4. Оказывать покупателям (заказчикам) все дополнительные услуги, на которые они могли бы рассчитывать, приобретая (заказывая) товар (услугу, работу) непосредственно у лицензиара. Например, доставка домой товара покупателя, дача указаний и инструкций по использованию товара, дача бесплатных консультаций и т.д.

5. Выдать оговоренное количество сублицензий, если такая обязанность прямо предусмотрена договором.

Сублицензия предоставляется в случаях, указанных в договоре. Обычно, сублицензия применяется, когда по договору комплексной предпринимательской лицензии международный лицензиар передал исключительные права только одному лицу для развития рынка своих товаров (работ, услуг) на всей территории иностранного государства. Этот вид франшизинга именуется «лицензией мастерства». Посредством этого метода лицензиат превращается в франшизора (лицензиа-

ра) по всей стране. В международной практике сублицензия именуется субфраншизингом[1]. Кроме того, имеются такие виды франшизинга, как: франшизинг продажи, товарный франшизинг, производственный франшизинг, франшизинг рабочей деятельности[2].

Исходя из обстоятельств договора, в случаях выдачи лицензиатом сублицензии он приобретает права лицензиара в отношении лица, получившего сублицензию. Однако между лицензиаром и сублицензиатом сохраняются обязательства лицензиата. То есть при невыполнении обязанностей сублицензиата и в других случаях лицензиат может нести ответственность перед лицензиаром.

Выдача сублицензии одновременно рассматривается в качестве права и обязанности лицензиата. Если выдача сублицензии является правом лицензиата, то в договоре отражаются определенные условия, ограничивающие данное право. Например, на определенной территории, ограниченное количество лиц и т.д. Невключение в договор таких ограничений означает возможность выдачи лицензиату комплекса исключительных прав любым методом как сублицензию.

В статье 864 ГК точно также определено, что равным образом в договоре может содержаться и обязанность лицензиата выдать в течение определенного периода времени определенное количество сублицензий с указанием или без указания территории их использования.

Ограничительные условия договора комплексной предпринимательской лицензии, включение которых в договор запрещено. Договором комплексной предпринимательской лицензии могут быть предусмотрены ограничительные условия, которые именуются эксклюзивными, они направлены на ограничение тех или иных прав лицензиата. Эти условия могут быть включены в договор по взаимной договоренности сторон. Вместе с тем допускается их определение в договоре по требованию одной из сторон. Если ограничительные условия с учетом состояния соответствующего рынка и экономического положения сторон, противоречат антимонопольному законодательству, они могут быть признаны недействительными.

В статье 868 ГК ограничительные условия договора комплексной предпринимательской лицензии определены следующим образом:

---

[1] Трахтергенц Л.А. Договор коммерческой концессии.//Юридический мир.1997. №3. -С. 28.

[2] Довган В.В. Франчайзинг:путь к расширению бизнеса. (организация, технология, методы, аспекты).-Тольятти. Дока-прес. 1994.; Новоссльцев Н.К. Оценка коммерческой концессии.//Хозяйство и право. 2000. №3. -С. 37.

- обязательство лицензиара не выдавать других аналогичных комплексных предпринимательских лицензий для их использования на закрепленной лицензиатом территории либо воздержаться от непосредственной самостоятельной деятельности на этой территории. Такие условия обычно могут быть определены в лицензиях, в которых указаны территория использования. Цель включения данного условия является недопустимость понижения себестоимости продукции одного вида. Вместе с тем, конкуренция на одной территории лицензиара со своим лицензиатом наряду с причинением ущерба лицензиату может нанести ущерб и ему самому. Выдача на определенной территории второй такой же лицензии также может нанести ущерб интересам лицензиата. В связи с этим лицензиат вправе требовать включения в договор условия о недопустимости выдачи других лицензий. Однако состояние рынка и антимонопольный орган могут признать данное условие недействительным. При этом не допускается включение в договор условий о недопустимости осуществления деятельности лицензиара на этой территории в целях предотвращения роста себестоимости товара одного вида и его монопольного права и выдачи других лицензий;

- обязательство лицензиата не конкурировать с лицензиаром на территории использования комплексной предпринимательской лицензии. Если лицензиар сам осуществляет предпринимательскую деятельность на территории, на которой он выдал право использования своих исключительных прав, он вправе требовать включения в договор условие о том, что лицензиат не будет конкурировать с лицензиаром на данной территории. Обычно эти лицензии называются простыми лицензиями, согласно которым лицензиар сохраняет право использования объекта лицензии на любой территории;

- отказ лицензиата от получения других комплексных предпринимательских лицензий у конкурентов (потенциальных конкурентов) лицензиара. Согласно этому условию лицензиат не вправе получить комплексную предпринимательскую лицензию у конкурентов лицензиара, так как превращение конкурента и лицензиата в партнеров может нанести ущерб лицензиару (лицо, получившее лицензию у конкурента, одновременно становится владельцем двух лицензий, что может стать причиной различного рода корыстных последствий);

- обязательство лицензиата согласовывать с лицензиаром место расположения коммерческих помещений, используемых при осуществлении предоставленных по договору исключительных прав, а

также их внешнее и внутренне оформление. Основная цель включения данного условия в договор - обеспечить взаимодействие лицензиара и лицензиата при продаже товаров, выполнении работ и оказании услуг. В результате правильно распределяются товары, работы и услуги между клиентами.

Ограничения, которые являются причиной спора, могут быть признаны судом недействительными[1]. ГК предусматривает также ограничения, которые не могут быть включены в договор комплексной предпринимательской лицензии и признаются недействительными. В соответствии с ними:

- лицензиар вправе определять цену продажи товара лицензиатом или цену работ (услуг), выполняемых (оказываемых) лицензиатом, либо устанавливать верхний или нижний предел указанных цен. Конечно, исходя из производственной себестоимости товаров и степени рентабельности осуществляемой деятельности, могут быть оговорены приблизительные цены. Однако установление верхнего и нижнего пределов цен само собой признается недействительным, так как это противоречит антимонопольному законодательству;

- лицензиат вправе продавать товары, выполнять работы или оказывать услуги исключительно определенной категории покупателей (заказчиков) либо исключительно покупателям (заказчикам), имеющим место нахождения (место жительства) на определенной в договоре территории. Это условие противоречит принципу гражданского права относительно свободного движения товаров, услуг и финансовых средств, а также принципу свободы договоров (статья 1 ГК).

Основания прекращения договора комплексной предпринимательской лицензии. По общему правилу, договор изменяется и прекращается в соответствии с договоренностью сторон. Договор может быть изменен или прекращен судом по требованию одной из сторон при серьезном нарушении договора по вине второй стороны и в других случаях, предусмотренных законом и договором. Договор комплексной предпринимательской лицензии может быть изменен или прекращен именно по этим основаниям. Только эти изменения должны быть внесены в договор в таком же порядке, котором он был оформлен. То есть изменение договора считается действительным после его оформления органом, который зарегистрировал лицензиара в качестве предпринимателя.

---

[1] *Ўзбекистон Республикасининг Фукаролик ҳуқуқи. 2 қисм. /Ҳ.Раҳмонқулов, И.Зокировларнинг умум. таҳр. остида.* -Т.: Адолат. 1999. -288 б.

Переход к другому лицу какого-либо исключительного права, входящего в лицензионный комплекс, не является основанием для изменения или расторжения договора комплексной предпринимательской лицензии. Новый лицензиар вступает в договор в части прав и обязанностей, относящихся к перешедшему исключительному праву.

В случае смерти гражданина-лицензиара его права и обязанности по договору комплексной предпринимательской лицензии переходят к наследнику, при условии, что последний зарегистрирован или в течение шести месяцев со дня открытия наследства зарегистрируется в качестве предпринимателя. В противном случае договор прекращается.

Управление лицензионным комплексом в период до принятия наследником соответствующих прав и обязанностей или до регистрации наследника в качестве предпринимателя осуществляется управляющим, назначенным нотариусом в установленном порядке (статья 872 ГК).

В случае изменения лицензиаром своего фирменного наименования договор комплексной предпринимательской лицензии сохраняется и действует в отношении нового фирменного наименования лицензиара, если лицензиат не потребует расторжения договора. В случае сохранения действия договора лицензиат вправе потребовать соразмерного уменьшения причитающегося лицензиару вознаграждения.

Если в период действия договора комплексной предпринимательской лицензии истек срок действия исключительного права, входящего в лицензионный комплекс, либо такое право прекратилось по иному основанию, то договор сохраняется за вычетом положений, относящихся к прекратившемуся праву, а лицензиат, если иное не предусмотрено договором, вправе потребовать соразмерного уменьшения причитающегося лицензиару вознаграждения.

Договор комплексной предпринимательской лицензии, заключенный с указанием срока, может быть прекращен по истечении соответствующего срока по взаимной договоренности сторон или требованию одной из них.

Каждая из сторон вправе в любое время отказаться от бессрочного договора комплексной предпринимательской лицензии, известив об этом другую сторону за шесть месяцев, если договором не предусмотрен более продолжительный срок извещения.

Договор комплексной предпринимательской лицензии прекращается в случае прекращения права в отношении фирменного наименования, входящего в комплекс лицензии, без его замены на новое фирменное наименование.

Досрочное расторжение договора комплексной предпринимательской лицензии, заключенного с указанием срока, а также расторжение бессрочного договора комплексной предпринимательской лицензии подлежат регистрации в установленном порядке органом, зарегистрировавшим лицензиара.

Ответственность по договору комплексной предпринимательской лицензии. Стороны договора комплексной предпринимательской лицензии отвечают друг перед другом за невыполнение обязательств, предусмотренных в договоре. При этом ответственность сторон за нарушение обязательств определяется, исходя из общих правил ответственности. Например, отказ лицензиара от передачи в пользование лицензиата исключительных прав, предусмотренных договором, или несвоевременная выплата лицензиатом установленной платы является нарушением условий договора, за что необходимо возместить нанесенный ущерб и уплатить неустойку.

Качество товаров, выпускаемых лицензиатом на основании переданных прав по договору комплексной предпринимательской лицензии, не должно быть ниже качества товаров, выпускаемых лицензиаром. В противном случае лицензиар несет ответственность перед третьими лицами за низкое качество выпущенных лицензиатом товаров, так как одна из основных обязанностей лицензиара - контроль за качеством выпускаемых лицензиатом товаров.

В ГК определена субсидиарная и солидарная ответственность лицензиара по обязательствам лицензиата перед третьими лицами.

Лицензиар несет субсидиарную ответственность по предъявляемым к лицензиату требованиям о несоответствии качества товаров (работ, услуг), продаваемых (выполняемых, оказываемых) лицензиатом по договору комплексной предпринимательской лицензии (часть первая статьи 869 ГК).

По требованиям, предъявляемым к лицензиату как изготовителю продукции (товаров) лицензиара, лицензиар отвечает солидарно с лицензиатом (часть 2 статьи 869 ГК).

Глава 51. ХРАНЕНИЕ

Цель главы: *Раскрытие понятия, содержания, существенных условий договора хранения с учетом его особенностей в профессиональной деятельности хозяйствующих субъектов*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие, правовые признаки, форма договора хранения. Стороны по договору хранения, их права и обязанности. Хранение вещей с обезличением, хранение вещей с опасными свойствами. Возмещение убытков, причиненных хранителю.*

Условия хранения в ломбарде. Хранение ценностей в банке. Хранение в камерах хранения транспортных организаций. Хранение в гардеробах организаций. Хранение в гостинице. Хранение спорных вещей (секвестр). Хранение в товарном складе. Понятие товарного склада. Понятие и правовые признаки договора складского хранения. Обязанности товарного склада. Двойное складское свидетельство. Простое складское свидетельство. Права, обязанности и ответственность сторон по договору

§ 1. Общие положения о хранении

По договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности.

В договоре хранения, в котором хранителем является организация, осуществляющая хранение в качестве одной из целей своей профессиональной деятельности (профессиональный хранитель), может быть предусмотрена обязанность хранителя принять на хранение вещь от поклажедателя в предусмотренный договором срок (статья 875 ГК).

Правовые признаки договора хранения следующие:

Во-первых, договор хранения считается реальным договором, так как права и обязанности между сторонами по поводу хранения появляются с момента сдачи предмета хранения второй стороне. Если договор хранения составляется между организацией, осуществляющей хранение в качестве одной из целей своей профессиональной деятельности (профессиональный хранитель) и юридическими лицами, то договор хранения относится к группе консенсуальных и двусторонних договоров, так как у поклажедателя появляются обязано-

сти по сдаче на хранение, и со второй стороны, т.е., у хранителя появляются обязанности по принятию на хранение с момента составления договора.

Во-вторых, договор считается составленным безвозмездно, если это не предусмотрено иначе в законодательных актах по договору хранения, и такой договор считается односторонним.

В-третьих, основной целью договора хранения, является хранение предмета и в дальнейшем, его возвращения в целости.

По договору хранения хранителю переходит лишь часть субъективного права на имущество, т.е., право владения имуществом.

Объект договора хранения. Объектом настоящего договора может быть имущество, не изъятое из гражданского обращения, движимое имущество, предназначенное для потребительских целей граждан и юридических лиц. Например, сдача дехканско-фермерского хозяйства на склад свой выращенный урожай (картошку или лук) на хранение или хранение в банке личного богатства, документов граждан. Предметом договора хранения могут быть только вещи, которых можно будет поместить во владеемых хранителя здание или территорию. По этой причине невозможно составить договор хранения по недвижимости и объемным объектам.

Предметом договора хранения не может быть недвижимость, например, земельные участки, здания и сооружения, жилье и др. объекты. Для хранения недвижимости может быть назначен сторож. Но, суд секвестра по хранению недвижимости может быть предметом договора хранения.

Предметом договора хранения не могут быть вещи, запрещенные законодательными актами – наркотики, вредные вещества, различное огнестрельное оружие и т.п.

Субъекты договора хранения. В договоре участвуют две стороны: хранитель и поклажедатель.

Хранитель – юридическое лицо, осуществляющее деятельность, связанную с хранением предметов, сдаваемых физическими и юридическими лицами, и возвращением их в целости и сохранности своим хозяевам. Даже если основная деятельность некоторых хранителей является иная, они осуществляют дополнительную деятельность как хранение вещей физических и юридических лиц. И этим они становятся субъектом отношений по хранению. Например, основной задачей банков это осуществление финансовых операций (залоги, кредиты, выплаты). Однако, в свою очередь банки оказывают дополни-

тельные услуги как хранение драгоценных камней, ценных бумаг и различных ценностей, принадлежащих физическим лицам. Юридические лица могут осуществлять деятельность хранения только в случаях, предусмотренных в их Уставах.

Поклажедатель – физическое и юридическое лицо, владеющее определенным имуществом и сдавшее его на хранение. В целом, участвубщие в договоре хранеии лица должны быть дееспособными.

Форма договора хранения. В случаях, когда договор хранения должен быть заключен в письменной форме (статья 108 настоящего Кодекса), письменная форма договора считается соблюденной, если принятие вещи на хранение удостоверено хранителем путем выдачи поклажедателю сохранной расписки, квитанции, свидетельства, иного документа, подписанного хранителем.

Соблюдение письменной формы договора не требуется, если вещь передана на хранение при чрезвычайных обстоятельствах (пожар, стихийное бедствие, внезапная болезнь, угроза нападения и т.п.).

Договор хранения может быть заключен путем выдачи хранителем поклажедателю номерного жетона (номера), иного знака, удостоверяющего прием вещей на хранение, если это допускается законодательством или обычно для данного вида хранения.

Несоблюдение простой письменной формы договора хранения не лишает стороны права ссылаться на свидетельские показания в случае спора о тождестве вещи, принятой на хранение, и вещи, возвращенной хранителем (статья 877 ГК).

Сроки в договоре хранения. Хранитель обязан хранить вещь в течение обусловленного договором срока. Если срок хранения договором не предусмотрен и не может быть определен, исходя из его условий, хранение осуществляется до востребования вещи поклажедателем.

Если срок хранения определен моментом востребования вещи поклажедателем, хранитель вправе по истечении обычного при данных обстоятельствах срока хранения вещи потребовать принятия поклажедателем вещи обратно, предоставив ему разумный срок для принятия вещи. Неисполнение поклажедателем этой обязанности влечет последствия, предусмотренные частями второй и третьей статьи 888 настоящего Кодекса (статья 878 ГК).

В договоре хранения основной целью ставиться задача сохранить вещь в том состоянии, в каком она была сдана, если есть возможность по ее свойствам. Задача хранения вещи, являющейся объек-

том договора хранения, встречается и в других договорах. Например, продавец должен хранить имущество, т.е., в случаях перехода покупателю право на имущество или др. права на собственность перед сдачей имущества, продавец должен хранить вещь до его сдачи, не позволяя его неисправности. А также, по договору аренды, арендодатель несет ответственность за отданные заказчику материалы, оборудование, вещи, сданные на переработку (обработку) и за не сохранность другого имущества, перешедшего в распоряжение арендодателю (в соответствии со ст. 641 ГК). Но, в таких случаях, задача хранения рассматривается вспомогательной дополнительной задачей в осуществлении основных задач каждого из этих договоров.

В настоящее время появились новые виды хранения. Например, хранение на товарных складах, хранение вещей в камерах хранений транспортных организаций, хранение ценностей в банках (драгоценные металлы и камни, хранение документов), и др.

Договор хранения применяется для удовлетворения необходимых потребностей граждан и юридических лиц. В том числе, в ломбарде от граждан для хранения могут приниматься движимые товары, предназначенные для личных потребностей (ст. 394 ГК). Согласно договору хранения в банках, банк может принимать на хранение ценные бумаги, драгоценные металлы и камни, иные ценности, а также документы (ст. 896 ГК). Согласно договору хранения вещей в камерах транспортных организациях, находящиеся в ведении транспортных организаций камеры хранения обязаны принимать на хранение вещи пассажиров и иных граждан, независимо от наличия у них проездных документов (ст. 897 ГК). Хранение в гардеробах организаций предполагается безвозмездным, если вознаграждение за хранение не оговорено или иным очевидным способом не обусловлено при сдаче вещи на хранение (ст. 898 ГК). Гостиница отвечает как хранитель, без особого о том соглашения, за утрату, недостачу или повреждение вещей внесенных в гостиницу проживающим в ней лицом, кроме случаев, когда утрата, недостача или повреждение произошли вследствие непреодолимой силы, свойств самой вещи либо по вине самого проживающего, сопровождающих его лиц или его посетителей (ст. 899).

Кроме того, товарным складом признается организация, осуществляющая хранение товаров и оказывающие связанные с хранением услуги в качестве предпринимательской деятельности (ст. 901 ГК).

На практике схожие с этими отношениями, но по тематике полностью отличаются, в том числе,согласно правилам о заблудившихся

или безнадзорных животных (статья195 ГК) задержанный безнадзорный или пригульный скот либо других безнадзорных домашних или прирученных животных должны быть переданы на временное хранение, откорм и пользование в блузлежащие хозяйтсва или коллективы.

Временное хранение скота и животных является хранением до того времени, когда найдется хозяин, не основываясь на договор хранения, а составляет вид обязательства, предусматриваемого законодательными актами.

Существует ряд положений, регулируемых некоторые виды договоров хранения. Например, отношения хранения пищевых продуктов в холодильниках указаны в Положении о холодильных камерах, изданном Государственным комитетом Пищевой промышленности Республики Узбекистан. Хранение вещей в ломбарде осуществляется на основании примерного устава ломбарда. Правила о пользовании камер хранений ручной багажа и багажа установлены в официальной инструкции, принятой Транспортной акционерной корпорацией Республики Узбекистан. Железнодорожным Уставом Республики Узбекистан предусматривается ответственность железнодорожного учреждения в случаях сдачи, оставления багажа для хранения в местах, относящихся к железным дорогам.

Виды договора хранения. В гражданском праве несколько видов договора хранения регулируются законодательными актами и правилами. Договор хранения делится на обычное хранение и специальное хранение. В обычном хранении достаточно следовать общим правилам хранения (ст. 875-983 ГК). Специальным хранением считается хранение вещей на товарных складах, ломбардах, банках, камерах хранения транспортных организаций, гардеробах, гостиницах, секвестр хранение (хранение спорных вещей). Кроме того, в специальное хранение входит хранение культурных ценностей, музейные ценности и др. Деятельность хранения вещей, применяемая в каждом из них, отделяется друг от друга. На практике может быть составлен договор обычный (в мирное время) и в чрезвычайных положениях.

Договор хранения в мирное время составляется следуя установленным в Гражданском Кодексе правилам.

Договор составленный в чрезвычайных обстоятельствах, т.е., в результате природных бедствий, военных положений, распространения непредвиденных болезней, может быть составлен не соответствуя некоторым положениям Гражданского Кодекса. Например, в чрезвычайных обстоятельствах имущество лица может быть передано на хранение хранителю не следуя письменной форме договора хранения.

Еще один вид хранения – это хранение вещей с обезличением.

При хранении с обезличением принятые на хранение вещи могут смешиваться с вещами того же рода и качества других поклажедателей. Например, хранение зерна на элеваторе, хранение в специальных камерах вещей одного типа, принадлежащих разным лицам и др. По причине смешивания вещей, т.е. их обезличения, во время возвращения поклажедателю его вещей он берет не свои вещи, а вещи похожие по виду и типу его вещам. Хранение такого вида называется хранение вещей с обезличением. Об этом говориться в ст. 879 ГК. При хранении с обезличением принятые на хранение вещи могут смешиваться с вещами того же рода и качества других поклажедателей. Поклажедателю возвращается равное или обусловленное сторонами количество вещей того же рода и качества.

Хранение с обезличением осуществляется лишь в случаях, когда это прямо предусмотрено договором хранения.

Права и обязанности хранителя. Основной обязанностью хранителя является хранение вещей поклажедателя, переданных на хранение. Другие обязанности связанны с основными обязанностями.

Хранитель, осуществляющий хранение в качестве предпринимательской или иной профессиональной деятельности, может взять на себя по договору хранения обязательство принимать на хранение вещи поклажедателя и хранить переданные поклажедателем в соответствии с правилами, предусмотренными настоящей статьей.

Хранитель, взявший на себя по договору хранения обязательство принять вещь на хранение, не вправе требовать передачи ему этой вещи на хранение. Однако поклажедатель, не передавший вещь на хранение в предусмотренный договором хранения срок, несет ответственность перед хранителем за убытки, причиненные в связи с несостоявшимся хранением, если иное не предусмотрено законом или договором.

Если иное не предусмотрено договором хранения, хранитель освобождается от обязанности принять вещь на хранение в случаях, когда в обусловленный договором срок вещь не будет передана на хранение, а когда этот срок не определен - по истечении трех месяцев со дня заключения договора (ст.876 ГК).

Одним из основных обязанностей хранителя является обеспечение полной сохранности вещи, передаваемой на хранение. Об этом указывается в ст.880 Гражданского Кодекса.

Хранитель обязан принять все предусмотренные договором хранения, а также другие необходимые меры для обеспечения сохранности переданной на хранение вещи.

Хранитель обязан возвратить поклажедателю или иному лицу, указанному им в качестве получателя, ту вещь, которая была ему передана на хранение, если только договором не предусмотрено хранение с обезличением. Вещь должна быть возвращена в том состоянии, в котором она была принята на хранение, с учетом ее естественного ухудшения или естественной убыли.

Одновременно с возвратом вещи хранитель обязан передать плоды и доходы, полученные за время ее хранения, если иное не установлено договором хранения.

В соответствии со ст. 881 ГК, хранитель не вправе без согласия поклажедателя пользоваться переданной ему на хранение вещью, а равно предоставлять возможность пользования ею третьим лицам, за исключением случая, когда пользование хранимой вещью необходимо для обеспечения ее сохранности.

Хранитель обязан незамедлительно уведомить поклажедателя о необходимости изменения условий хранения вещи и дождаться его ответа.

В случае, когда возникла опасность утраты или повреждения вещи, хранитель обязан изменить предусмотренные договором хранения способ, место и иное условие хранения, не дожидаясь ответа поклажедателя.

Если во время хранения возникла реальная угроза порчи вещи либо вещь уже подверглась порче, либо возникли обстоятельства, не позволяющие обеспечить ее сохранность, а своевременного принятия мер от поклажедателя ожидать нельзя, хранитель вправе самостоятельно продать вещь или часть ее по цене, сложившейся в месте хранения. Если указанные обстоятельства возникли по причинам, за которые хранитель не отвечает, он имеет право на возмещение своих расходов на продажу за счет покупной цены.

Как указывалось выше, на хранение сдаются только те вещи, которые свободно действуют в гражданском обороте. Но некоторые вещи, хотя имеют опасные свойства, могут сдаваться на хранение. В этом случае применяются правила, указанные в ст.883 ГК.

Если поклажедатель при сдаче на хранение легко воспламеняющихся, взрывоопасных или опасных по своей природе вещей не предупредил хранителя об их свойствах, они могут быть в любое время

обезврежены или уничтожены хранителем без возмещения поклажедателю убытков. Поклажедатель отвечает за убытки, причиненные в связи с хранением таких вещей хранителю и третьим лицам.

При передаче вещей с опасными свойствами на хранение профессиональному хранителю, правила, предусмотренные частью первой настоящей статьи, применяются в случае, когда такие вещи были сданы на хранение под неправильным наименованием и хранитель при их принятии не мог путем наружного осмотра удостовериться в их опасных свойствах.

При возмездном хранении в случаях, предусмотренных частями первой и второй настоящей статьи, уплаченное вознаграждение за хранение вещей не возвращается, а если оно не было уплачено, хранитель может взыскать его полностью.

Если принятые на хранение с ведома и согласия хранителя вещи, указанные в части первой настоящей статьи, стали, несмотря на соблюдение условий их хранения, опасными для окружающих либо для имущества хранителя или третьих лиц и обстоятельства не позволяют хранителю потребовать от поклажедателя немедленно их забрать либо поклажедатель не выполняет этого требования, эти вещи могут быть обезврежены или уничтожены хранителем без возмещения поклажедателю убытков. Поклажедатель не несет в таком случае ответственности перед хранителем и третьими лицами за убытки, причиненные в связи с хранением этих вещей.

Как указано в правилах Гражданского кодекса, хранение должен осуществлять сам хранитель. Но бывают некоторые исключения, когда хранитель может передать хранимую вещь третьим лицам.

Если законодательством или договором хранения не предусмотрено иное, хранитель не вправе без согласия поклажедателя передавать вещь на хранение третьему лицу, если в этом не возникла необходимость в интересах поклажедателя и хранитель лишен возможности получить его согласие. О передаче вещи третьему лицу хранитель обязан незамедлительно уведомить поклажедателя.

Хранитель отвечает за действия третьего лица, которому он передал вещь на хранение (ст. 884 ГК).

Права и обязанности поклажедателя. В случае составления договора хранения за вознаграждение, основной обязанностью поклажедателя является своевременная оплата услуг хранения. Если договором хранения не предусмотрено иное, применяются правила, приведенные в ст. 885 ГК.

Вознаграждение за хранение должно быть выплачено хранителю по окончании хранения, а если оплата хранения предусмотрена по периодам – по истечении каждого периода.

Если хранение прекращается до истечения обусловленного срока по обстоятельствам, за которые хранитель не отвечает, он имеет право на соразмерную часть вознаграждения, а в случаях, предусмотренных частями первой, второй и третьей статьи 883 настоящего Кодекса, на всю сумму вознаграждения.

Если хранение прекращается досрочно по обстоятельствам, за которые хранитель отвечает, он не вправе требовать вознаграждения за хранение, а полученные в счет этого вознаграждения суммы должен вернуть поклажедателю.

Если по истечении предусмотренного договором срока находящаяся на хранении вещь не взята обратно поклажедателем, то он обязан уплатить хранителю соразмерное вознаграждение за дальнейшее хранение вещи.

Правила возмещения расходов по хранению указаны в ст. 886 ГК и приведены ниже.

Если иное не предусмотрено договором, расходы по хранению вещи включаются в сумму вознаграждения. Предполагается, что чрезвычайные расходы в сумму вознаграждения или в состав расходов, предусмотренных договором хранения, не включаются.

При безвозмездном хранении поклажедатель обязан возместить хранителю необходимые фактически произведенные расходы, если иное не предусмотрено договором хранения.

Как указывается в ст. 887 ГК, расходы на хранение вещи, которые превышают обычные расходы такого рода и которые стороны не могли предвидеть при заключении договора хранения (чрезвычайные расходы), возмещаются хранителю, если поклажедатель дал согласие на эти расходы или одобрил их впоследствии, а также в других случаях, предусмотренных законодательством или договором.

При необходимости произвести чрезвычайные расходы, хранитель обязан запросить поклажедателя о согласии на эти расходы. Если поклажедатель не сообщит о своем несогласии в срок, указанный хранителем, или в течение нормально необходимого для ответа времени, считается, что он согласен на чрезвычайные расходы.

В случае, когда хранитель произвел чрезвычайные расходы по хранению, не получив от поклажедателя предварительного согласия на эти расходы, хотя по обстоятельствам сделать это было возможно,

и поклажедатель впоследствии не одобрил их, хранитель может требовать возмещения чрезвычайных расходов лишь в пределах ущерба, который мог быть причинен вещи, если бы эти расходы не были произведены.

Если иное не предусмотрено договором хранения, чрезвычайные расходы возмещаются сверх вознаграждения за хранение

Еще основной обязанностью поклажедателя является получение переданной на хранение вещи обратно по истечении срока хранения, предусмотренного договором. Это правило указывается в статье 888 ГК.

Поклажедатель обязан получить переданную на хранение вещь по истечении срока хранения, предусмотренного договором.

При уклонении поклажедателя от получения вещи хранитель вправе, если иное не предусмотрено договором хранения, самостоятельно реализовать вещь, а в случае, когда ее стоимость превышает сумму пятидесятикратного установленного минимального размера заработной платы - в порядке, предусмотренном статьями 379, 380 и 381 Гражданского Кодекса.

Сумма, вырученная от реализации вещи, передается поклажедателю за вычетом, причитающегося хранителю.

Ответственность хранителя в гражданском законодательстве. Хранитель отвечает за утрату, недостачу или повреждение вещи, принятой на хранение, по основаниям, предусмотренным статьей 333 настоящего Кодекса.

Профессиональный хранитель отвечает за утрату, недостачу или повреждение хранимой вещи, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение вещи произошли:

- вследствие действия непреодолимой силы;
- из-за скрытых свойств вещи, о которых хранитель не знал и не должен был знать при приеме ее на хранение;
- в результате умысла или грубой неосторожности поклажедателя.

Если хранимая вещь не будет взята поклажедателем обратно по истечении срока хранения, предусмотренного договором, или срока, в течение которого поклажедатель по требованию хранителя обязан был взять вещь обратно, то хранитель впредь отвечает за утрату, недостачу или повреждение этой вещи лишь при наличии с его стороны умысла или грубой неосторожности.

В договоре также имеет важное значение размер ответственности хранителя. В ст. 890 ГК указан размер ответственности хранителя. Убытки, причиненные поклажедателю утратой, недостачей или повреждением вещи, возмещаются хранителем в соответствии со статьей 324 настоящего Кодекса, если законом или договором хранения не предусмотрено иное.

При безвозмездном хранении убытки, причиненные поклажедателю утратой, недостачей или повреждением вещи, возмещаются:

- за утрату и недостачу вещей - в размере стоимости утраченных или недостающих вещей;

- за повреждение вещей - в размере суммы, на которую понизилась их стоимость.

Если в результате повреждения, за которое хранитель отвечает, качество вещи изменилось настолько, что она не может быть использована по первоначальному назначению, поклажедатель вправе от нее отказаться и потребовать от хранителя возмещения стоимости этой вещи, а также других убытков, если это предусмотрено законом или договором хранения.

Поклажедатель обязан возместить хранителю убытки, причиненные свойствами сданной на хранение вещи, если хранитель, принимая вещь на хранение, не знал, и не должен был знать об этих свойствах (ст. 891 ГК).

В законодательных актах, договоре также указано прекращение обязательства хранения по требованию поклажедателя

Хранитель обязан по требованию поклажедателя немедленно возвратить принятую на хранение вещь, хотя бы договором был определен иной срок возвращения. В этом случае поклажедатель обязан возместить хранителю убытки, вызванные досрочным прекращением обязательства, если договором хранения не предусмотрено иное (ст.892 ГК).

Прекращение договора на хранение. В Гражданском Кодексе Республики Узбекистан не указаны отдельные правила о прекращении договора на хранение. Но, исходя из общих правил о договоре на хранение, можно привести случаи, указанные ниже:

по согласию сторон;

по истечении срока договора;

за невыполнение требований договора на хранение;

в других случаях, предусмотренных в договоре на хранение или законодательными актами.

§ 2. Отдельные виды хранения

Хранение в ломбарде. В ст.894 ГК указано хранение вещей в ломбарде:

На хранение в ломбард могут быть приняты от граждан движимые вещи, предназначенные для личного потребления.

Договор хранения вещи в ломбарде оформляется выдачей ломбардом поклажедателю (клиенту) именной сохранной квитанции.

В соответствии с договором на хранение в ломбарде, граждане могут сдавать не употребляемые в пищу имущество с условием его возврата владельцу.

Договор ломбарда имеет публичный характер, если законодательными актами не предусмотрено иное, все граждане могут пользоваться им.

Ломбарды осуществляют свою деятельность по специальным разрешениям, их создание и ликвидирование осуществляется соответственными органами и в соответствии с законодательством.

Некоторых вещи при принятии в ломбард оформляются с применением особых правил.

При сдаче поклажедателями в ломбард вещей оформляется договор, выдается соответствующая квитанция сдающей стороне.

Вещь, сдаваемая на хранение в ломбард, подлежит оценке по соглашению сторон в соответствии с ценами на вещи такого рода и качества, обычно устанавливаемыми в торговле в момент и в месте их принятия на хранение.

Ломбард обязан страховать в пользу поклажедателя за свой счет принятые на хранение вещи в полной сумме их оценки, произведенной в соответствии с частью третьей ст 894 ГК.

Вещи, сданные на хранение в ломбард, хранятся в соответствии с законодательными актами, договорами и правилами в точно указанных сроках.

В соответствии со ст. 895 ГК, при уклонении поклажедателя от обратного получения вещей ломбард обязан хранить их в течение трех месяцев. По истечении этого срока невостребованные вещи могут быть проданы ломбардом в порядке, установленном частью седьмой статьи 289 настоящего Кодекса.

Из суммы, вырученной от продажи вещей, погашаются плата за хранение и иные причитающиеся ломбарду платежи. Остаток суммы возвращается ломбардом владельцу сохранной квитанции по ее предъявлени

Хранение ценностей в банке. Одним из видов хранения ценностей считается хранение ценностей в банке. Кроме банковский операций, банк также может составлять различные договора с клиентами. Банк может принимать на хранение ценные бумаги, драгоценные металлы и камни, иные ценности, а также документы.

Договор хранения ценностей в банке оформляется выдачей банком поклажедателю именного сохранного документа, предъявление которого является основанием для выдачи банком хранимых ценностей поклажедателю.

В случаях, предусмотренных договором хранения (депозита) ценных бумаг, банк помимо обеспечения их сохранности осуществляет также юридически значимые действия в отношении этих бумаг (представительство и т.п.).

Договор хранения ценностей с использованием индивидуального банковского сейфа (ячейки сейфа, отдельного помещения для хранения) может заключаться путем совершения банком действий по принятию ценностей на хранение и выдачи поклажедателю ключа от сейфа, карточки, идентифицирующей поклажедателя, иного знака или документа, которые удостоверяют право предъявителя на доступ к сейфу и получение из него ценностей.

Если иное не предусмотрено договором, поклажедатель вправе в любое время забирать ценности из сейфа, возвращать их обратно, работать с хранимыми документами. Банк при этом имеет право учета получения и возврата ценностей поклажедателем.

При получении поклажедателем части ценностей из сейфа банк несет ответственность за сохранность оставшейся части ценностей.

Во многих государствах при хранении золота, драгоценностей, документов, имеющих политическую или историческую ценность пользуются этим видом хранения. Поэтому исчезновение, кража этих хранимых вещей встречается реже.

Установленные ст. 896 ГК правила хранения ценностей в банковском сейфе не распространяются на случаи, когда банк предоставляет свой сейф другому лицу в пользование на условиях имущественного найма

Хранение в камерах хранения транспортных организаций. Хранение в камерах хранения транспортных организаций является одним из видов хранения и приводится в ст. 897 ГК. В соответствии с этой статьей находящиеся в ведении транспортных организаций камеры хранения обязаны принимать на хранение вещи пассажиров и

иных граждан, независимо от наличия у них проездных документов. Договор хранения в камерах хранения транспортных организаций признается публичным.

В подтверждение приема вещи на хранение в камеру хранения (кроме автоматических) поклажедателю выдается квитанция или номерной жетон.

В случае утраты квитанции или жетона сданная в камеру хранения вещь выдается поклажедателю по предъявлении доказательств о принадлежности ему этой вещи.

Сумма убытков, понесенных поклажедателем вследствие утраты, недостачи или повреждения вещи, сданной в камеру хранения, выплачивается поклажедателю в суточный срок, с момента предъявления требования о ее возмещении, если при сдаче вещи на хранение была произведена ее оценка либо если стороны пришли к соглашению относительно суммы подлежащей возмещению убытков.

Вещь может быть сдана в камеру хранения на срок в пределах, установленных специальными правилами или соглашением сторон. Вещь, невостребованная в указанный срок, камера хранения обязана хранить еще в течение тридцати дней. По истечении этого срока невостребованная вещь может быть продана, а вырученная от продажи сумма распределена в соответствии со ст. 895 ГК.

Хранение в гардеробах организаций. Хранение в гардеробах организаций предполагается безвозмездным, если вознаграждение за хранение не оговорено или иным очевидным способом не обусловлено при сдаче вещи на хранение (ст. 898 ГК).

В этом виде хранения хранятся в основном верхняя одежда, головной убор и др. В подтверждение приема вещи на хранение в гардероб хранитель выдает поклажедателю номерной жетон или иной знак, подтверждающий принятие вещи на хранение.

Сданная в гардероб вещь выдается предъявителю жетона. При этом хранитель не обязан проверять полномочия предъявителя жетона на получение вещи. Однако, хранитель вправе задержать возврат вещи предъявителю жетона, если у него возникли сомнения в принадлежности жетона его предъявителю.

Хранитель вправе выдать вещь из гардероба и тогда, когда поклажедатель утерял жетон, но факт сдачи им вещей в гардероб или принадлежности их ему не вызывает сомнений у хранителя или доказан поклажедателем. Ответственность организаций за сохранность вещей в гардеробах, а также сроки хранения невостребованных вещей

определяются по правилам, установленным частями четвертой и пятой ст. 897 Гражданского Кодекса.

Хранение в гостинице. Гостиница отвечает как хранитель, без особого о том соглашения, за утрату, недостачу или повреждение вещей внесенных в гостиницу проживающим в ней лицом, кроме случаев, когда утрата, недостача или повреждение произошли вследствие непреодолимой силы, свойств самой вещи либо по вине самого проживающего, сопровождающих его лиц или его посетителей (ст. 897 Гражданского Кодекса).

Внесенной в гостиницу считается вещь, вверенная работникам гостиницы, либо вещь, помещенная в предназначенном для этого месте (гостиничном номере и др.).

Гостиница отвечает за утрату денег, иных валютных ценностей, ценных бумаг и других драгоценных вещей только при условии, если они были приняты на хранение по отдельному договору хранения.

Проживающее в гостинице лицо, обнаружившее утрату, недостачу или повреждение своих вещей, обязано без промедления заявить об этом администрации гостиницы. В противном случае гостиница освобождается от ответственности за несохранность вещей.

Гостиница не освобождается от ответственности за сохранность вещей проживающих в ней лиц, хотя бы она сделала объявление о том, что не принимает на себя этой ответственности.

Сроки хранения и судьба невостребованных вещей в гостиницах определяются по правилам, устанавливаемым частью пятой статьи 897 Гражданского Кодекса.

Правила настоящей статьи применяются также в отношении хранения вещей в мотелях, домах отдыха, санаториях, общежитиях, банях, а также в других организациях, имеющих специально отведенные места для хранения вещей граждан, посещающих организацию.

Хранение спорных вещей (секвестр). Еще один вид хранения является договор о секвестре.

По договору о секвестре двое или несколько лиц, между которыми возник спор о праве на вещь, передают спорную вещь третьему лицу, который обязуется по разрешении спора возвратить вещь тому лицу. Третье лицо берет на себя обязанность, после разрешения спора по решению суда либо по соглашению всех спорящих лиц вернуть вещь (договорный секвестр).

Спорная вещь может быть передана на хранение в порядке секвестра по решению суда (судебный секвестр). Хранителем по судеб-

ному секвестру может быть как лицо, назначенное судом, так и лицо, определяемое по взаимному согласию спорящих сторон. В обоих случаях требуется согласие хранителя, если иное не предусмотрено законодательством (ст.900 Гражданского Кодекса).

По виду договора существуют два вида секвестра:

1) договорной секвестр;

2) судебный секвестр.

На хранение в порядке секвестра могут быть переданы как движимые, так и недвижимые вещи.

§ 3. Хранение в товарном складе

Товарным складом признается организация, осуществляющая хранение товаров и оказывающее связанные с хранением услуги в качестве предпринимательской деятельности. Это указывается в ст. 901 Гражданского Кодекса. Организация, осуществляющая хранение товаров и оказывающая связанные с хранением услуги в качестве предпринимательской деятельности является товарным складом.

Нам известно, если товарный склад соответствии с законодательством не отнесен к складам, которые могут принимать товары на хранение от ограниченного круга лиц, он признается складом общего пользования.

Договор складского хранения, заключаемый товарным складом общего пользования, признается публичным договором

Правовые признаки договора. Договор может быть составлен двухсторонним, с вознаграждением или без вознаграждения.

По договору складского хранения товарный склад (хранитель) обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровладельцем (поклаже-дателем) и вернуть эти товары в сохранности (ст. 903 Гражданского Кодекса).

Форма договора. Договор складского хранения заключается в письменной форме. Письменная форма договора складского хранения также считается соблюденной, если его заключение и принятие товара на склад удостоверены складским документом (п. 2 ст. 903 Гражданского Кодекса).

Если из законодательства или договора складского хранения следует, что товарный склад может распоряжаться сданными ему на хранение товарами, то к отношениям сторон применяются правила главы 41 Гражданского Кодекса.

В качестве участников договора на хранение на товарном складе могут выступать и предприниматели. В этих случаях хранителями могут быть предприятия признанные товарными складами, кроме этого, и граждане, имеющие частные товарные склады и лицензии соответствующих органов.

В этот период, когда развиваются рыночные отношения, случаи хранения товаров в частных складах встречаются множество. Эти товарные склады обязаны принимать на хранение все имущество, не противоречащее законодательным актам и правилам хранения товаров.

Но, в специальных товарных складах может быть ограничен круг пользователей, кроме того, некоторые товарные склады могут принадлежать специальным предприятиям.

В соответствии со ст. 905 Гражданского Кодекса на товарные склады возложены нижеприведенные обязанности:

Товарный склад обязан соблюдать условия (режим) хранения, установленные в стандартах, технических условиях, технологических инструкциях, инструкциях по хранению, правилах хранения отдельных видов товаров, иных обязательных для склада специальных нормативных документах.

Товарный склад обязан произвести за свой счет осмотр товаров при приеме на хранение, если иное не предусмотрено договором складского хранения.

Товарный склад обязан предоставить товаровладельцу возможность осмотра товаров или их образцов, если хранение осуществляется с обезличением, взятия проб и принятия мер, необходимых для обеспечения сохранности товаров.

В случае, когда для обеспечения сохранности товаров требуется срочно изменить условия хранения, товарный склад вправе принять требуемые срочные меры самостоятельно. Он обязан уведомить товаровладельца о принятых мерах.

При обнаружении во время хранения повреждений товара, выходящих за пределы согласованных в договоре складского хранения или обычных норм естественной порчи, товарный склад обязан немедленно составить об этом акт и в тот же день известить поклажедателя.

Товаровладелец и товарный склад имеют право каждый требовать при возвращении товара его осмотра и проверки его количества. Вызванные этим расходы несет тот, кто потребовал осмотра товара или проверки его количества.

Если при возвращении товара складом товаровладельцу товар не был ими совместно осмотрен или проверен, заявление о недостаче или повреждении товара вследствие его ненадлежащего хранения должно быть сделано складу письменно при получении товара, а в отношении недостачи или повреждения, которые не могли быть обнаружены при обычном способе принятия товара, - в разумный срок, необходимый для их обнаружения.

При отсутствии заявления, указанного в части второй ст. 906 Гражданского Кодекса, считается, если не доказано иное, что товар возвращен складом в соответствии с условиями договора складского хранения.

Хранение имущества на товарном складе между сторонами оформляется на основании нижеуказанный докуцментов:

складское свидетельство, состоящее из 2-х частей;

простое складское свидетельство;

складской талон.

Каждая часть складского свидетельства, состоящего из 2-х частей, и простое свидетельство является ценными бумагами. Складское свидетельство, состоящее из 2-х частей и простое свидетельство могут быть предметом залога (ст. 908 Гражданского Кодекса).

Складское свидетельство, состоящее из 2-х частей включает в себя складское свидетельство и залоговое свидетельство (варрант), они могут быть отделены друг от друга.

В каждой части складского свидетельства должно быть указано:

- наименование и месторасположение товарного склада, принявшего товар на хранение;

- текущий номер складского свидетельства в реестре складов;

- наименование организации или имя частного лица, принявших на хранение товар, а также месторасположение или адрес владельца товара;

- наименование и количество принятого на хранение товара: количество штук, масса и/или объем;

- если оговорено, срок хранения товара или принятого на хранение довостребования;

- размер вознаграждения за хранение или тарифы для вычисления его, порядок выплаты вознаграждения;

- дата выдачи складского свидетельства.

На обеих частей 2-х частичного складского свидетельства должны быть одинаковая подпись уполномоченного лица и печать товарного склада.

Документ, не соответствующий требованиям ст. 909 Гражданского Кодекса не может быть складским свидетельством, состоящим из 2-х частей.

Склад имеющий складское и залоговое свидетельство имеет право распоряжения хранимым товаром.

Хранитель, имеющий складское свидетельство отдельно от залогового, имеет право распоряжения товаром, но при не уплате кредита по залоговому свидетельству товар не может быть изъят из склада (п. 2 ст. 910 Гражданского Кодекса).

Владелец залогового свидетельства имеет залоговое право в размере кредита и его проценту по товару. Если товар отдан под залог, об этом отмечается в складском свидетельстве.

Если не указано иное в законодательных актах, складское и залоговое свидетельства могут быть сданы вместе или же отдельно по отчетам.

Простое складское свидетельство дается предъявителю. Кроме этого, в простом складском свидетельстве должны быть указаны сведения, приведенные в ст. 909 Гражданского Кодекса, а также должно быть указано, что оно дано предъявителю.

Выдача товара на основании складского свидетельства, состоящего из 2-х частей осуществляется в соответствии с законодательством.

Товарный склад складское и залоговое свидетельство товара (складскоге свидетельство, состоящее из 2-х частей) дает хранителю, и берет оба свидетельства.

Если хранитель складского свидетельства не имеет залоговое свидетельство, но если с его стороны оплачена задолженность, товар выдается только при обмене на складское свидетельство и талона о выплате полной стоимости задолженности.

Хранитель складского и залогового свидетельства вправе требовать выдачи товара частями. В этом случае, вместо прежних свидетельств, выдаются новые на оставшийся товар.

Несмотря на требования в ст. 913 Гражданского Кодекса, хранитель складского свидетельства не имеющий залоговое свидетельство, и соответственно, не оплативший задолженность, товарный склад выдавший товар, несет ответственность перед хранителем залогового свидетельства по этому свидетельству.

Глава 52. СТРАХОВАНИЕ

Цель главы: *Раскрытие понятия, содержания, существенных условий договора страхования; выявление особенностей имущественного и личного страхования; предопределение правовых основ добровольного и обязательного страхования.*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие и виды страхования. Значение договора страхования в период рыночных отношений. Добровольное и обязательное страхование. Договор имущественного страхования, предмет договора. Интересы, страхование которых не допускается. Договор личного страхования. Обязательное страхование и область его применения. Стороны по договору страхования: страховщик, страхователь, выгодоприобретатель. Форма и существенные условия договора страхования. Тайна страхования. Страховая стоимость имущества. Дополнительное имущественное страхование. Двойное страхование. Сострахование. Страховая премия и страховые взносы. Недействительность договора страхования. Порядок и условия замены застрахованного лица. Начало действия договора страхования. Страховой случай. Основания освобождения страховщика от выплаты страхового возмещения и страховой суммы. Перестрахование. Взаимное страхование. Обязательное государственное страхование. Права и обязанности сторон по договору страхования. Тенденции развития законодательства по регулированию страховых отношений.*

Основные понятия и определения. Страхование является необходимым условием ведения хозяйственной и предпринимательской деятельности, направленное на защиту субъектов от неожиданных финансовых и других кризисов в условиях рыночной экономики. Не обеспечив такую защиту нельзя осуществлять успешную деятельность, достичь высоких результатов.

В настоящее время в нашей стране создана необходимая правовая база для успешного осуществления страховой деятельности. Осуществление страховой деятельности невозможно без совершения сделок и заключения различного рода договоров, основным их которых является договор страхования. Договор страхования – это та форма, в которой воплощаются замыслы и расчеты страховщиков, их стремление получить прибыль. Заниматься страховой деятельностью,

как и любой другой предпринимательской деятельностью и не совершать сделки, не заключать договоры просто невозможно.

Все деловые взаимоотношения между субъектами страхового рынка регламентируются действующим гражданским и хозяйственным законодательством и теми условиями, которые они предусмотрели в своем договоре страхования, и успех страховщика очень часто зависит от того, как такой договор составлен и оформлен. Это и не удивительно, поскольку именно в договоре страхования определяются права и обязанности сторон, их ответственность, цена, сроки, порядок взаиморасчетов и.т.д.

Итак: что такое договор страхования? Это не только документ, который нужен для того, чтобы страховщику оприходовать денежные средства на свой расчетный счет. Договор страхования – это в первую очередь соглашение сторон, акт, в котором выражено их взаимное согласие действовать совместно в интересах обоюдной выгоды. Если взаимное согласие сторон отсутствует, то нет и договора.[1]

Договор страхования представляет собой соглашение между страховщиком и страхователем, в соответствии с которым страхователь берет на себя обязательство выплачивать страховую премию в установленных договором виде, сроки и объеме, а также выполнять другие установленные договором обязательства, а страховщик принимает на себя обязательства с наступлением страхового случая выплатить указанному в договоре лицу страховое возмещение согласно договору страхования.

Договор страхования должен быть заключен в письменной форме. Несоблюдение этого требования влечет недействительность договора страхования. Договор страхования может быть заключен путем составления одного документа либо вручения страховщиком страхователю на основании его письменного или устного заявления подписанного страховщиком страхового полиса (свидетельства, сертификата квитанции) содержащего условия договора страхования. Страховщик при заключении договора вправе применять разработанные им стандартные формы договора страхования (страхового полиса) по отдельным видам страхования.

Часть первая статьи 915 ГК РУз гласит, что по договору имущественного страхования одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступ-

[1] Юридическая служба страховых организаций и основы страхового права. Уч. Пособие. Под.ред. М.А. Мирсадыков. Т, 2002 г

лении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить другой стороне (выгодоприобретателю), причиненные вследствие этого события убытки в застрахованном имуществе либо убытки в связи с иными имущественными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах определенной договором суммы (страховой суммы).[1]

Часть первая статьи 921 ГК РУз в свою очередь определяет, что по договору личного страхования одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию), уплачиваемую другой стороной (страхователем), выплатить единовременно или выплачивать периодически обусловленную договором сумму (страховую сумму) в случае причинения вреда жизни или здоровью самого страхователя или другого названного в договоре гражданина (застрахованного лица), достижения им определенного возраста или наступления в его жизни иного, предусмотренного договором события (страхового случая).[2]

В договоре страхования указываются страхователь и его правопреемник, страховщик, размеры страховой суммы и страхового взноса, срок действия договора, характеристика страхового случая и другие условия.

Согласно статьи 914 ГК РУз, страхование должно осуществляться на основании договоров. Из этого правила есть ряд исключений. Взаимное страхование, которое может осуществляться без договора, на основании членства в обществе взаимного страхования (статья 960 ГК), обязательное государственное страхование, которое может осуществляться непосредственно на основании законов и иных правовых актов (статья 961 ГК). Для осуществления любых других видов страхования необходим договор. Таким образом, страховые правоотношения (кроме приведенных исключений) могут возникать не из любых оснований, предусмотренных в статье 8 ГК РУз, а только из сделки. Для возникновения страховых отношений необходимо, чтобы один или несколько участников гражданского оборота совершили действия, направленные на возникновение этих отношений (статья 101 ГК). Обычно, при заключении договора страхования, такие действия совершают обе стороны договора страхования – страховщик и страхователь. В тех случаях, когда заключение договора для страховщиков или страхователю обязательно такое волеизъявление может

[1] Гражданский Кодекс РУз Офиц. издание. 2003 г. с.347
[2] Там же

совершить и одно лицо, подав иск в суд с требованием о понуждении к заключению договора (статья 377 ГК). Таким лицом не обязательно должен быть предстоящий страхователь. Лицом, требующим заключение договора страхования может выступать и будущий выгодоприобретатетль (статья 924 ГК).[1]

В договоре страхования в качестве страхователя всегда должен выступать гражданин, обладающий полной гражданской дееспособностью или юридическое лицо, а страховщиком должна выступать организация, удовлетворяющая требованиям, вытекающим из статьи 6 Закона Республики Узбекистан «О страховой деятельности» и статьи 925 ГК. Допускается сострахование, предусмотренное в статье 941 ГК , когда страховщиком в сделке могут участвовать несколько лиц, но при этом каждое лицо должно быть страховщиком.

В страховой практике имеются случаи многосторонних договоров страхования. К ним можно отнести договоры страхования риска непогашения кредита, которые подписывают заемщик, банк и страховщик. Необходимо упомянуть, что при таком участии лиц в договоре страхования (как результат затрагивания интересов третьих лиц) иногда бывает неясно, кто является страхователем – банк или заемщик. От разрешения этого вопроса зависит действительность договора, т.к. страхователем в договоре страхования предпринимательского риска может быть только банк, а в договоре страхования ответственности – только заемщик и трудность в однозначном определении страхователя вызывает неопределенность в истолковании правовой природы договора.[2]

Все возможные виды страховых интересов могут быть застрахованы по договорам только двух типов – имущественного страхования (статья 915 ГК) или личного страхования (статья 921 ГК). Это не означает, что не могут существовать смешанные договоры (часть 4 статьи 354 ГК). В страховой практике заключаются, например, договоры страхования имущества, в которых одновременно страхуется как само имущество, так и ответственность перед третьими лицами.

Гражданский кодекс, регламентируя эти типы договоров страхования, существенно различает их, поэтому части смешанного договора, относящиеся к имущественному и к личному страхованию, должны быть до такой степени обособлены, чтобы каждую из них можно было сопоставить с соответствующими правилами. Если такого обо-

---

[1] Гражданский Кодекс РУз Офиц. изданис. 2003 г. с.347

[2] Комментарий к Гражданскому Кодексу Российской Федерации. Часть 2. М – 1999 г.

собления в смешанном договоре сделано не будет, возможные ошибки могут привести к недействительности договора в целом. Если же каждая из частей будет достаточно обособлена, ошибка может коснуться только соответствующей части договора. Например, важно помнить, что в договорах страхования имущества (статья 917 ГК) и в договорах личного страхования (статья 921 ГК) разные требования предъявляются к лицам, в пользу которых заключается договор. В смешанном договоре часть, относящаяся к страхованию имущества, как правило, должна заключаться в пользу одного лица, а часть, относящаяся к личному страхованию – в пользу другого.

Согласование существенных условий договора. В соответствии с действующим законодательством договор может считаться заключенным только, если сторонами согласованы все существенные условия договора. В статье 364 ГК , где содержится это требование, дан перечень условий, которые относятся к существенным. Они бывают трех типов: условие о предмете договор; условия, названные в законе, как существенные для договоров данного вида; все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Как правило, особенно в страховании, договоры являются типовыми, т.е. текст договора разработан заранее и оставлены пробелы для конкретизации некоторых условий. Эти пустые места, без сомнения, предназначены для условий, относительно которых должно быть достигнуто соглашение. Во многих договорах некоторые из этих пустых мест не заполнены или поставлен прочерк, и тогда трудно понять согласовали ли стороны это условие. Эта небрежность при желании легко может стать основанием для признания договора не заключенным.[1]

Вторым требованием, которому должно отвечать поведение, чтобы оно могло быть признано заключением договора – согласование условий должно произойти в установленной законом форме. Существует несколько форм, в которых происходит заключение договора: устная, письменная и нотариальная.

Причем, письменная форма может иметь различные разновидности. Такими разновидностями являются, например, составление одного документа, подписанного сторонами или обмен документами.

---

[1] Юридическая служба страховых организаций и основы страхового права. Уч. Пособие. Под.ред. М.А. Мирсадыков, Т, 2002 г.

Можно, например, заключить договор по факсу, электронной почтой, так как статья 366 ГК РУз позволяет заключать договор посредством обмена документами любым видом связи. Нужно только соблюсти все необходимые формальности с подписью. Статья 107 ГК разрешает использовать при заключении договора факсимильное воспроизведение подписи, если есть соответствующее соглашение сторон. Таким образом, запись в договоре о том, что стороны согласны считать договор подписанным надлежащим образом, если он получен по факсу с подписью другой стороны, и будет как раз тем соглашением сторон, которое требует статья 107 ГК. А если соответствующую запись в договоре не сделать, то договор не будет считаться заключенным, так как для того, чтобы подпись переданная по факсу была действительна, требуется соглашение сторон.

Факт достижения согласия по всем существенным условиям совершенно необходим для того, чтобы с юридической точки зрения договор считался заключенным. Для многих договоров этого и достаточно. Такие договоры называются консенсуальными – заключенными путем достижения согласия (с латинского consensus - согласие). К консенсуальным договорам относятся, например, договор подряда, договор аренды и многие другие. Но существуют договоры другого типа, для заключения таких договоров необходимо еще, чтобы одна сторона передала другой стороне определенное имущество.

Эти договоры называются реальными. Таков, например, договор займа – до того, как заемщик получит деньги, договор займа не считается заключенным, хотя он и был надлежащим образом подписан сторонами.[1]

Договор страхования, хотя формально и является консенсуальным, тем не менее, в большинстве случаев для его вступления в силу требуется, чтобы помимо согласования всех существенных условий состоялось внесение страховщику первого страхового взноса.

Заключение договора страхования. Для того, чтобы договор страхования считался заключенным, его сторонами (страхователем и страховщиком) должно быть достигнуто соглашение по всем его существенным условиям и оно должно быть зафиксировано в письменной форме, так как договор страхования может заключаться только в письменной форме.

Для достижения соглашения по условиям договора страхования в письменной форме предусмотрены два различных варианта.

[1] Гражданское право. Т.2. Учебник. Под.ред. А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. М – 2000 г.

Первый, самый обычный – подписание сторонами одного документа под названием «договор», в котором зафиксированы все согласованные условия.

Второй способ, предусмотренный в статье 927 ГК, состоит в следующем – страхователь делает письменное или устное заявление страховщику и на основании этого заявления страховщик вручаст страхователю полис, свидетельство, сертификат или квитанцию, подписанные страховщиком. При этом страховщик в той или иной форме должен оповестить страхователя об условиях, на которых он предлагает заключить договор. Факт принятия страхователем одного из перечисленных документов – полиса, свидетельства, сертификата или квитанции – юридически рассматривается, как согласие страхователя заключить договор страхования на этих условиях.

Таким образом, условия договора считаются согласованными, хотя на документе, подтверждающем, что договор заключен (в примере – это квитанция) стоит подпись только одной стороны. Другая сторона согласовала условия договора не путем подписи на документе, а путем совершения определенных действий. Эти действия направлены на заключение договора и называются «конклюдентными» от английского слова «conclusion» - заключать. Для того, чтобы договор страхования считался юридически заключенным очень важно, чтобы были совершены все, без исключения, предусмотренные законом конклюдентные действия. Поэтому законодатель и расписывает эти действия так подробно.[1]

Заключение договора страхования выдачей страхового полиса. В нашей правовой системе страховой полис, страховой сертификат, квитанция – это не договор страхования. Это только документ, подтверждающий заключение договора и совершенно необязательно, чтобы в нем содержались все условия договора. Только в случае включения всех условий договора страхования страховой полис будет рассматриваться как договор (статья 927 ГК).[2]

Более того, страховой полис вовсе не обязательно выдается страхователю в качестве подтверждения заключения договора. Очень часто договор страхования подписывается сторонами в форме одного документа (статья 927 ГК), а полисы, сертификаты выдаются выгодоприобретателям, которым они нужны для предъявления требования о выплате. В этом случае полис не обязательно должен содержать все

[1] Комментарий к страховому законодательству. Фогельсон Ю.Б., Самара - 2003 г.
[2] Гражданский Кодекс РУз Офиц. издание. 2003 г. с.347

согласованные сторонами условия договора. В частности, из полиса не всегда можно определить сумму взноса. Как правило, в полисе не указывается срок действия договора страхования, а только срок, на полисе не указывается срок действия договора страхования, а только срок, на который выдан полис (срок действия страховой защиты по этому полису) – необходимо отметить, что эти сроки совсем не всегда совпадают. Нельзя определить из полиса, например, предусмотрены ли в договоре какие – либо последствия не внесения в срок очередного страхового платежа, что бывает очень важно для решения вопроса о том, действует ли договор страхования.

Недопустимость страхования противоправных интересов. В статье 916 ГК установлено, что страхование противоправных интересов не допускается. То есть запретом ГК устанавливают, что одним из важных свойств, которым должен обладать интерес для того, чтобы он мог быть застрахован это его правомерность.

Существование интереса связано с наличием определенных обстоятельств, в которых находится заинтересованное лицо и с тем, что в указанных обстоятельствах ему может быть причинен вред. Иными словами, заинтересованное лицо может быть лишено определенных выгод и преимуществ. Поэтому, интерес может считаться противоправным, если указанные обстоятельства, в которых находится заинтересованное лицо, возникли противоправно (незаконно), если противоправным является получение заинтересованным лицом выгод и преимуществ.

Статьи 983 и 984 ГК различают организаторов и участников в отношении игр, лотерей и пари. В статье 916 ГК содержится запрет в отношении страхования интересов участников игр. Возможность страхования интересов организаторов игры не ограничивается данной статьей, но зависит от правомерности деятельности организатора. Если организатор игры действует противозаконно, и его интерес, состоящий в получении прибыли от проведения игры, противоречит закону, то страховой интерес организатора является противоправным и не подлежит страхованию. А когда организатор подобных мероприятий, действует правомерно, то его интерес не является противоправным и может быть застрахован.[1]

Также имеется возможность, что договор страхования может быть противозаконным только частично. Статья 128 ГК определяет, что сделка признается недействительной в части только в том случае,

[1] С.Дедиков «Арбитражная практика споров по договорам страхования.», «Бизнес – адвокат» №3, 2004 г.

если можно предположить, что она была бы совершена и без включения в нее этой недействительной части. В договорах страхования сложно установить был бы договор заключен без включения в него противоправных условий или нет. Часть 4 статьи 916 устанавливает, что условиям договоров страхования, противоречащих частям второй и третьей этой же статьи (не допущение страхования противоправных интересов) являются ничтожными. Это условие не делает договор страхования недействительным полностью.

Действие договора страхования. В части первой статьи 357 ГК имеется общее правило о вступлении в силу договоров «договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения». Это соответствует представлению о том, что договор начинает действовать с момента его подписания. Однако у договора страхования есть важное отличие от других договоров.

Согласно статьи 947 ГК договор страхования, если в нем предусмотрено иное, вступает в силу с момента уплаты страховой премии или первого взноса.

Здесь идет различие момента вступления договора страхования в силу (т.е. начала его действия) и момента заключения договора – это не один и тот же момент, следовательно, в большинстве случаев, для того чтобы договор страхования начал действовать недостаточно его подписать, но нужно еще и уплатить страховой взнос.

Однако, вступление в силу договора с момента уплаты взноса – не императивное требование закона. Стороны могут изменить момент вступления в силу договора страхования и установить его по собственному желанию. Например, часто стороны записывают в договоре страхования, что он вступает в силу с момента его подписания. Это вполне законно, хотя и может повлиять на финансовую устойчивость страховщика. Однако, стороны договора и страхователь, в особенности, должны помнить, что если в договоре страхования момент его вступления в силу или момент, когда он считается заключенным, не определен, то договор страхования будет считаться действующим только после уплаты первого страхового взноса. А только лишь подписанный обеими сторонами договор страхования – это юридически еще не действующий договор, а практически, лишь декларация о намерениях.[1]

Срок действие договора страхования и действие обязательства страховщика. Срок действия договора не всегда совпадает со

[1] Комментарий к страховому законодательству. Фогельсон Ю.Б., Самара – 2003 г.

сроком действия страховой защиты. Договор может вступить в силу, а обязательство страховщика выплатить деньги при наступлении страхового случая может не возникнуть. Но это может быть, только если стороны предусмотрели соответствующее условие в договоре.

Типичным примером является страхование нескольких партий груза по одному договору страхования – генеральному полису. Поставщики покупатель договариваются, что страхуют поставляемый товар на случай кражи во время перевозки. Поставщик заключает договор со страховой компанией, в котором записываются все условия, кроме указания конкретной партии груза, ее стоимости и страховой суммы. В договоре также указывается, что страховая защита действует с момента сдачи очередной партии товара поставщиком перевозчику до момента сдачи этой партии товара перевозчиком покупателю. При сдаче груза перевозчику поставщик получает от перевозчика накладную, уплачивает страховой взнос за данную партию в зависимости от ее стоимости и на основании накладной получает от страховщика полис на данную партию. Срок действия полиса, естественно, отличается от срока действия всего договора. По этому полису никак нельзя определить срок действия основного договора страхования и другие его существенные условия, например, общую страховую сумму, если она имеется в договоре. Также нельзя по такому полису определить является ли покупатель выгодоприобретателем по этому договору.

Прекращение договора страхования. Договор страхования прекращается, как и все договоры, по истечении срока, его действия, но для договора страхования имеются специальные правила его досрочного прекращения. Это если отпала возможность наступления страхового события, и если от договора отказался страхователь.

Прекращение договора в связи с тем, что отпала возможность наступления страхового события, нуждается в объяснении. Как мы уже неоднократно подчеркивали, страхование без страхового интереса невозможно. Поэтому с исчезновением интереса должен, по идее, прекращаться и договор страхования. Но в законе прямо не предусмотрено исчезновение страхового интереса в качестве основания для досрочного прекращения договора страхования. Однако, в части первой статьи 948 ГК РУз сформулировано следующее правило: «Договор страхования прекращается...если...возможность наступления страхового случая отпала и существование страхового риска прекра-

тилось по обстоятельствам иным, чем страховой случай.»[1] Это правило, по существу и означает прекращение договора в связи и исчезновением страхового интереса.

Поскольку обстоятельства возникают из договора, то, по идее, при его прекращении должны прекращать свое действие и обязательства. Однако, для того, чтобы это произошло, такое условие должно содержаться в самом договоре, а «договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства». Эта норма, содержащаяся в статье 357 ГК , рассматривает именно обязательство, как основу для определения срока действия договора, а не договор, как основу для определения срока действия обязательства.

Прекращение действия договора не прекращает и ответственность за неисполнение обязательства даже в том случае, когда обязательство прекратило сове действие. Окончание срока действия договора не освобождает от ответственности – это правило также установлено статьей 357 ГК.

В договорах страхования обычно не пишут, что страховая защита прекращается в момент окончания срока действия договора – это считается само собой разумеющимся. Однако, из статьи 357 ГК вытекает совершенно другое – законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства. Окончание срока действия договора не освобождает стороны от ответственности за его нарушение.

Недействительность договора страхования. Различают два типа недействительности договоров ничтожные договоры и оспоримые договоры. Различие ничтожных договоров и оспоримых в том, что ничтожные – недействительны сами по себе и не требуется специальной процедуры признания их недействительными, а оспоримые – могут быть признаны недействительными только судом.

Последствия недействительности договоров. Если договор является недействительным, то предусмотрено одно общее для всех видов договоров последствие недействительности договора. Это, так называемая, «реституция», т.е. стороны должны возвратить друг другу все, что каждая из них получила от другой при исполнении этого

[1] *Гражданский кодекс Республики Узбекистан. Офиц.издание.* Т – 2003 г. с.347

договора. Существует и другие последствия, но, поскольку для каждого вида договора эти последствия носят специальный характер, мы рассмотрим вопрос о специальных последствиях недействительности только для договоров страхования. Это будет сделано ниже.

Если одна из сторон считает договор ничтожным или договор признан недействительным по решению суда, то сторона может добровольно вернуть другой стороне все полученное. Но принудительно применять последствия недействительности можно только по решению суда. И это не зависит от того ничтожен договор или оспорим.

Причины недействительности договоров страхования. Есть несколько общих для всех договоров причин, по которым договоры могут считаться недействительными или, как говорят юристы, общих оснований недействительности договоров. Все они приведены в статьях 115- 125 ГК.

Основные из них – несоблюдение установленной законом формы, несоответствие законодательству или иным правовым актам, деятельность без лицензии. Превышение полномочий лицом, подписавшим договор, мнимый договор и др. рассмотрим эти основания по порядку следования друг за другом соответствующих статей ГК.

Наиболее распространенное основание недействительности договора это несоответствие договора требованиям законодательства (статья 116 ГК). Оно применяется, если какое-нибудь условие договора не соответствует норме законодательства. Сделка, недействительная по этому основанию, в большинстве случаев ничтожна.

Из этого правила о ничтожности договоров, не соответствующих закону или иным правовым актам, имеются исключения, о которых мы поговорим ниже.

В юридической практике имеется понятие как мнимые договоры (статья 124 ГК) Это таки е договоры, когда стороны пишут в документах одно, а в действительности предполагают другое. Закон считает их мнимыми и признает ничтожными. Так часто случается, когда пытаются использовать страхование не для защиты интересов, а для ухода от налогов и других обязательных платежей. Например, для выплаты зарплаты используется смешанной страхование жизни.

Также, основанием недействительности договора страхования является деятельность без лицензии (Недействительность сделки, выходящей за пределы правоспособности юридического лица – статья 125 ГК).

Договоры, заключенные лицом, полномочия которого ограничены уставом или доверенностью являются оспоримыми (статья 126 ГК). Не следует путать их с договорами, которые заключены лицом, превысившим полномочия установленные законом. К таким договорам применима не статьи 126 и 116 ГК и они признаются ничтожными.

Нужно сказать, что при превышении полномочий предусмотрена весьма сложная процедура принятия решения о недействительности договора. Иск о признании договора недействительным по этому основанию может предъявить только лицо, в интересах которого установлены ограничения и только в том случае, если другая сторона договора знала или заведомо должна была знать об установленных ограничениях.[1]

Если речь идет об агентах страховщиков, действующих по доверенностям то только сам страховщик может требовать признания договора недействительным при превышении полномочий агентом. Страхователь же – может, так как ограничения в доверенности устанавливаются не в его интересах, а в интересах страховщика. Отсюда вывод для страхователей – заключая договор с агентом, необходимо потребовать его доверенность и убедиться с том, что условия заключаемого договор Ане выходят за рамки доверенности.

Недействительный, незаключенный или не вступивший в силу договор страхования. Для участников страховых договоров важно понимать отличие недействительного договора от незаключенного или не вступившего в силу.

Здесь разница не в самом факте действия договора: не заключен договор или он недействителен – он не действует, обязательства из него не возникают и никто не обязан их исполнять. Разница в последствиях, которые могут возникнуть.

Если договор не заключен, то или условия не согласованы, или необходимые конклюдентные действия не совершены и оговора просто нет. Следовательно, чтобы стороны не делали фактически, хотя бы они и стали выполнять условия такого договора, все эти действия нельзя рассматривать как исполнение обязательств по договору и следовательно, нет обязанностей по возврату всего полученного, т .е. нет реституции и других последствий недействительности.

Иная ситуация, когда договор есть, условия согласованы, конклюдентные действия совершенны, но условия этого заключенного договора не соответствуют закону или уставу юридического лица, или

[1] Хозяйственный договор. Метод. рекомендации. Под.ред. С.М. Мирсафаева. Т., Мир экономики и права, 2000.

доверенности или основам правопорядка и нравственности и т.д., и поэтому договор недействителен. В этом случае возникает и обязанности реституции и другие последствия.

Различные основания недействительности, специфические для договоров страхования выглядят следующим образом: противоправное страхование – противоправные интересы, убытки от участия в играх, расходы по освобождению заложников (ст.916 ГК), отсутствие у страхователя или выгодоприобретателя интереса в сохранении имущества (часть 2 статьи 917 ГК); несоблюдение требований части 2 статьи 919 ГК (может быть застрахован только риск ответственности самого страхователя); и соответственно , части 2 статьи 920 ГК (о ничтожности договора страхования предпринимательского риска лица, не являющимся страхователем); несоблюдение письменной формы договора (часть 3 ст.927 ГК); сообщение страховщику заведомо ложных сведений (часть 3 статьи 931 ГК); часть страховой суммы, превышающая страховую стоимость (часть 1 статьи 938 ГК), условие, исключающее суброгацию при умышленном причинении убытков (часть 1 статьи 957 ГК).[1]

Условия договора страхования и правила страхования. В большинстве договоров страхования имеется ссылка на правила страхования. Правила страхования разрабатываются и утверждаются самим страховщиком или объединением страховщиков согласно статьи 930 ГК РУз.

Основополагающий нормативный акт - Гражданский кодекс РУз говорит о правилах страхования, как о некоторых общих условиях, в рамках которых будет заключаться договор страхования, которые разрабатывает для себя сам страховщик и он вправе придерживаться их и отступать от них. В части 3 статьи 930 ГК РУз сказано, что при заключении договора страхования страховщик и страхователь могут договориться об изменении или исключении отдельных положений правил страхования и о включении в договор положений, отсутствующих в правилах. Из этой нормы совершенно ясно, что правила никак не ограничивают правоспособность страховщика – это лишь общие заранее выработанные условия, которые удобно использовать как основу для достижения соглашения, но конкретные условия договора могут отличаться от правил в любую сторону.

[1] Гражданский кодекс РУз. Офиц.издание. Т - 2003 г с.347

Из этого следует, что применение правил страхования не обязательно ни для страхователя, ни для страховщика, так как по статье 930 ГК –это право, а не обязанность.

Однако если условия правил включены в договор и согласованы сторонами, то они становятся для них обязательными.

Иногда бывает так, что условия, содержащиеся в правилах, не включены в текст договора, но имеется ссылка на них, т. е. из текста договора не видно, что стороны их согласовывали. В этом случае правила обязательны для страховщика, но не обязательны для страхователя.[1]

Для того чтобы условия не включенные в текст договора, а содержащиеся в правилах страхования стали обязательными для страхователя часть вторая статьи 930 ГК предусматривает следующее.

Иногда правила страхования изложены в одном документе с договором или полисом, но не виде условий договора, а как правила страхования. По такому документу видно, что страхователь прочел эти правила при подписании, и они становятся обязательными для него. Если этого не происходит, то правила должны быть вручены отдельно под расписку, с соответствующей записью в договоре, только после этого правила в виде приложения к договору становятся обязательными.

Обязанности страхователя при определенных условиях становятся обязанностями выгодопрообретателя. Поэтому при наступлении этих условий правила страхования, учтенные в договоре, становятся обязательными для выгодоприобретателя ровно в той степени, в которой они обязательны для страхователя.

[1]Юридическая служба страховых организаций и основы страхового права. Уч. Пособие. Под.ред. М.А. Мирсадыков, Т, 2002 г.

Глава 53. ДОГОВОР ПРОСТОГО ТОВАРИЩЕСТВА

Цель главы: *Раскрытие понятия, содержания, существенных условий договора простого товарищества как договора опосредующего производственную и иную предпринимательскую деятельность участников гражданского оборота без создания юридического лица; Раскрытие существенных и несущественных условий договора купли-продажи как договора опосредующего возмездный переход имущества в право собственности.*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие, правовые признаки договора простого товарищества. Правовые и имущественные основания договора. Порядок ведения общих дел товарищей, их права и обязанности. Общие расходы, убытки и ответственность товарищей. Распределение прибыли. Основания и последствия прекращения договора простого товарищества. Негласное товарищество.*

Понятие, правовые признаки и особенности договора простого товарищества. Договор простого товарищества берет свое начало от договора о совместной деятельности. Следует знать, что договор простого товарищества относится к древнейшим правовым институтам, дошедшим до нас из римского права. Именно он послужил прообразом современных коммерческих организаций. Простое товарищество было первым юридическим инструментом, позволившим объединять имущество и капиталы для совместной хозяйственной деятельности двух или более лиц, каждое из которых рассчитывало таким образом сократить издержки или увеличить свою прибыль.

Данный договор является одним из видов многосторонних договоров, и согласно ему субъекты, именующиеся товарищами, объединяются для извлечения прибыли от ведения совместной хозяйственной деятельности без образования юридического лица. Согласно общему правилу, в этом договоре товарищей должно быть не менее двух.

Статья 962 ГК Узбекистана четко определяет, что по договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) двое или более лиц, именуемых товарищами (участниками), обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной цели, не противоречащей законодательству.

Как определяет ГК, объединение товарищей происходит по заключенному между ними соглашению и не вызывает правовых последствий по созданию юридического лица. Эта ситуация позволяет характеризовать индивидуальную правосубъектность лиц, участвующих в этом договоре. Будучи направленный на получение прибыли или иных выгод от совместной деятельности, он предполагает определенную внешнюю реализацию, требуя от каждого из товарищей вступать в отношения с третьими лицами. Это отсутствует в контексте конструкции юридического лица, где правосубъектность принадлежит только юридическому лицу, созданному несколькими субъектами.

Договор простого товарищества имеет ряд особенностей, выделяющих его среди других договоров. Прежде всего, он отличается своим предметом, сторонами и целью.

Рахмонкулов Х.Р. отводит данный договор в разряд обязательств исходящих из организационно – правовых отношений[1].

М.Брагинский и В. Витрянский подразделяют все виды договоров, определенных гражданским законодательством, на четыре группы:

- договоры по передаче имущества;
- договоры по выполнению работ;
- договоры по оказанию услуг;
- договоры по учреждению различных объединений[2].

По мнению этих авторов, четвертая группа договоров, должна заключаться только с целью объединения. При этом подразумевают, что при создании юридических лиц (полного товарищества, товарищества на вере, общества с ограниченной и дополнительной ответственностью, акционерных общества) цель достигается путем заключения учредительских договоров, а в остальных случаях, объединение для ведения совместной хозяйственной деятельности без образования юридического лица приобретает практическое выражение посредством договора простого товарищества.

Объединенный анализ мнений вышеприведенных авторов, позволяет выявить особенности, присущие договору простого товарищества и позволяющие разграничить его от иных договоров. Данный договор относится к разряду договоров опосредующих обязательства, вытекающие из организационно–правовых отношений. Участники

[1] Рахмонкулов Х.Р. Обязательственное право – Т.: ТГЮИ, 2005. – С. 19.
[2] Брагинский М., Витрянский В. Договорное право. – М.: Статут, 1997. –С.320.

договора могут объединяться с целью выполнения определенных работ или оказания услуг. В связи с этим, можно с полной уверенностью относить этот договор к специализированным договорам, опосредующим совместную деятельность.

Еще одна особенность этого договора заключается в участии товарищей. Так, в отличие от договора простого товарищества, участники других договоров вступают в отношения, изначально определившись в статусе кредитора и должника. Участники же договора простого товарищества при заключении договора, скорее выступают в отношении друг друга, субъектами, преследующими одинаковые имущественные интересы.

Практическим примером договора простого товарищества может служить следующее. Так, несколько лиц, объединив свои капиталы и усилия, могут участвовать в строительстве какого-либо объекта; организовав вокально- инструментальный ансамбль, оказывать концертные услуги; вести репетиторские услуги по различным учебным предметам.[1]

Следует отметить, что деятельность участников договора простого товарищества, может быть направлена и на некоммерческие цели. Так, согласно законодательству о страховании, страховщики для совместного страхования крупных и особо крупных рисков могут создавать страховые общества (страховые пулы) на основе договора простого товарищества (ст. 941 ГК).

Отличительной особенностью договора простого товарищества следует признавать солидарность обязательств его участников, непосредственно вытекающую из условий пропорциональности их вкладов, которыми могут явиться, в частности, деньги, иное имущество, профессиональные и иные знания, навыки и умения, а также деловая репутация.

По общему правилу, вклады товарищей признаются равноценными по стоимости, если иное не следует из договора простого товарищества или фактических обстоятельств. Денежная оценка вклада товарища производится по соглашению между товарищами.

Такая установка законодательства в отношении вкладов товарищей, определяется необходимостью установления их экономического равенства, с последующей позитивностью регулирования их имущественного состояния. Такое экономическое равенство опреде-

[1] При этом исполнители, солисты вокально-инструментальных ансамблей или преподаватели, оказывающие репетиторские услуги должны иметь специальные лицензии (разрешения) на ведение той или иной деятельности.

ляет их равноправными субъектами в контексте имущественных и возмездных отношений.

Договор простого товарищества является консенсуальным договором, так как приобретает силу уже с момента заключения соглашения двух или более товарищей об объединении капиталов. Консенсус участников определяется в сущности ведения совместной деятельности без образования юридического лица. При этом участниками договора простого товарищества являются только коммерческие организации и индивидуальные предприниматели. Участие в данном договоре двух или более лиц позволяет определять данный договор двухсторонней или многосторонней сделкой.

Требования к участникам договора простого товарищества. Как уже сказано, участниками договора простого товарищества являются только коммерческие организации и индивидуальные предприниматели. Такая установка законодательства, естественно определяет специальные требования к таким участникам, строго отводя их в контекст субъектов предпринимательской деятельности.

Предпринимательская деятельность (предпринимательство)- инициативная деятельность, осуществляемая субъектами предпринимательской деятельности в соответствии с законодательством, направленная на получение дохода (прибыли) на свой риск и под свою имущественную ответственность.

Согласно статье 4 Закона Республики Узбекистан «О гарантиях свободы предпринимательской деятельности» субъектами предпринимательской деятельности признаются юридические и физические лица, зарегистрированные в установленном порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность.

Органы государственной власти и управления (за исключением случаев предусмотренных законодательством), их должностные лица, а также другие лица, которым законодательством запрещено заниматься предпринимательской деятельностью, не могут быть субъектами предпринимательской деятельности.

Законодательство предусматривает соблюдение обязательных норм, регламентирующих регистрацию юридических и физических лиц в качестве субъектов предпринимательской деятельности. Она осуществляется в соответствии с Положением «О порядке государственной регистрации, постановки на учет субъектов предпринимательства и оформления разрешительных документов» от 20.08.2003 года, утвержденным Постановлением Кабинета Министров Республ-

лики Узбекистан, а также в соответствии с Постановлением Президента Республики Узбекистан «О внедрении уведомительного порядка государственной регистрации и постановки на учет субъектов предпринимательства» от 24.05.2006 года. При этом договор простого товарищества по сущности и экономической надобности вполне приемлем для физических лиц, намеренных совместно осуществлять предпринимательскую деятельность без образования юридического лица.[1]

Общеизвестно, что индивидуальное предпринимательство занимает одно из основных мест в экономике стран современности, в том числе в экономике Республики Узбекистан. Согласно статистическим данным только за 2005 год, в сфере малого предпринимательства было задействовано 6236,3 граждан. Данная цифра составляет 64% занятого в экономике государства населения, из них 51% составили индивидуальные предприниматели[2].

Заключение договора простого товарищества. Договор простого товарищества считается заключенным, только после того как его участники придут к соглашению по всем условиям, и с соблюдением формы, соответствующей требованиям законодательства. Согласно общим правилам (статья 364 ГК), договор простого товарищества заключается посредством направления одним из товарищей оферты (предложения заключить договор). В случае принятия этого предложения другими товарищами, договор простого товарищества считается заключенным. При этом ведение общих дел участников договора простого товарищества является существенным условием договора и изначально определяется в тексте договора.

Согласно статье 965 ГК, при ведении общих дел каждый товарищ вправе действовать от имени всех товарищей, если договором простого товарища не установлено, что ведение дел осуществляется отдельными участниками, либо совместно всеми участниками договора.

При совместном ведении дел для совершения каждой сделки требуется согласие всех товарищей.

---

[1] Согласно статье 7 Закона Республики Узбекистан «О гарантиях свободы предпринимательской деятельности», физические лица могут осуществлять совместную предпринимательскую деятельность без образования юридического лица в следующих формах:
- семейного предпринимательства, осуществляемого супругами на базе их общего имущества;
-простого товарищества;
-дехканского хозяйства без образования юридического лица.

[2] Социально-экономическое положение Республики Узбекистан за январь-март 2005 года. ООП Госкомитета РУз по статистике. – Т., 2005. –С.12.

В отношениях с третьими лицами полномочие товарища совершать сделки от имени всех товарищей удостоверяется доверенностью, выданной ему остальными товарищами, или это явствует из договора простого товарищества.

В отношениях с третьими лицами товарищи не могут ссылаться на ограничения прав по ведению общих дел товарища, совершившего сделку, за исключением случаев, когда они докажут, что в момент заключения сделки третье лицо знало или заведомо должно было знать о наличии таких ограничений.

Товарищ, совершивший от имени всех товарищей сделку, в отношении которой его право на ведение дел было ограничено, либо заключивший в интересах всех товарищей сделку от своего имени, имеет право на возмещение произведенных им расходов, если имелись достаточные основания полагать, что эти сделки были необходимы в интересах всех товарищей. Если такой сделкой другим товарищам причинены убытки, они вправе требовать их возмещения от товарища, совершившего сделку.

Решения, касающиеся общих дел, принимаются товарищами по общему согласию, если иное не предусмотрено договором простого товарищества. Участники договора, уполномоченные на ведение общих дел, имеют право на отдельное вознаграждение, если это предусмотрено договором простого товарищества.

В силу того, что простое товарищество в корне не является юридическим лицом, у него отсутствует какой либо орган, осуществляющий деятельность от его имени, и который бы являлся отчетным органом как у юридического лица. Но при этом каждый товарищ, независимо от того, уполномочен ли он вести общие дела товарищей, вправе знакомиться со всей документацией по ведению дел. Отказ от этого права или его ограничение, в том числе и по согласованию товарищей ничтожны.

Вклады в договоре простого товарищества. Порядок распределения доходов, общие расходы, убытки и ответственность товарищей. Согласно статье 963 ГК, вкладом товарища признается то благо, которое он вносит в общее дело. В частности это могут быть деньги, имущество, профессиональные и иные знания, навыки и умения, а также деловая репутация.

Вклады товарищей предполагаются равными по стоимости, если иное не следует из договора простого товарищества или фактических обстоятельств.

По общим правилам денежная оценка вклада товарища производится по соглашению между товарищами. В отдельных случаях вклады могут быть оценены независимым оценщиком. Такая оценка производится на основании Закона Республики Узбекистан «Об оценочной деятельности» от 19.08. 1999 г. Согласно статье 5 этого закона, к объектам оценки относятся:

- отдельные материальные объекты (вещи);
- совокупность вещей, составляющих имущество лица, в том числе имущество определенного вида (движимое или недвижимое);
- право собственности и иные вещные права на имущество или отдельные вещи из состава имущества;
- права требования, обязательства (долги);
- работы, услуги, информация;
-объекты интеллектуальной собственности и иные объекты гражданских прав, в отношении которых законодательством установлена возможность их нахождения в гражданском обороте.

В зависимости от целей оценки в отношении объекта оценки устанавливается рыночная или отличная от нее стоимость. Область применения и отличительные особенности видов стоимости объекта оценки определяются стандартами оценки. Оценка объекта оценки осуществляется в денежной форме.

Под рыночной стоимостью объекта оценки понимается наиболее вероятная цена, по которой данный объект оценки может быть отчужден на открытом рынке в условиях конкуренции. При этом стороны сделки действуют в своих интересах разумно и без принуждения, располагая всей необходимой информацией, а на величине цены сделки не отражаются какие-либо чрезвычайные обстоятельства, включая обязанность для одной из сторон вступить в данную сделку.

В случае если в нормативном акте, содержащем требование обязательного проведения оценки какого-либо объекта, либо в договоре об оценке объекта не определен конкретный вид стоимости, установлению подлежит рыночная стоимость данного объекта.

Проведение оценки является обязательным также в случае возникновения спора о стоимости объекта оценки.

Следует отметить, что оценка имущества по договору простого товарищества на практике не приводит к каким-либо имущественным спорам. Трудности, часто возникают в случаях необходимости точной оценки профессиональных знаний и навыков участников договора, их квалификации и деловой репутации. Это часто приводит к то-

му, что участники договора простого товарищества вынуждены прибегать к услугам специалистов. Но следует полагать верным, что во избежание таких трудностей и связанных с ними имущественных споров, участники должны определить в процентном или степенном соотношении все личные неимущественные блага, вносимые одним из участников пропорционально имущественным вкладам иных участников. Так, например, в договоре определяют, что деловая репутация одного из товарищей будет составлять и 10 % общего имущества товарищества, или 1/10 часть.

Согласно статье 964 ГК, внесенное товарищами имущество, которым они обладали на праве собственности, а также произведенная в результате совместной деятельности продукция и полученные от такой деятельности плоды и доходы признаются их общей долевой собственностью, поскольку иное не установлено законом или договором простого товарищества либо не вытекает из существа обязательства.

Имущество, находящееся в общей долевой собственности товарищей, а также их общие требования и общие исключительные права образуют общее имущество товарищей. Общее имущество используется в интересах всех товарищей.

Ведение бухгалтерского учета общего имущества товарищей может быть поручено ими одному из участвующих в договоре простого товарищества юридическому лицу (ч.3 ст.964 . К)[1]

Пользование общим имуществом товарищей осуществляется по их общему согласию, а при отсутствии согласия - в порядке, устанавливаемом судом.

Обязанности товарищей по содержанию общего имущества и порядок возмещения расходов, связанных с выполнением этих обязанностей, предусматриваются договором простого товарищества.

Прибыль, полученная товарищами в результате их совместной деятельности, распределяется пропорционально стоимости вкладов товарищей в общее дело, если иное не предусмотрено договором простого товарищества или иным соглашением товарищей. Соглашение об устранении кого-либо из товарищей от участия в прибыли ничтожно.

---

[1] В этом плане интересным является тот факт, где в случае отсутствия в договоре простого товарищества юридического лица, кто будет вести бухгалтерский учет общего имущества товарищей? Думаем, законодательно этот пробел должен быть восполнен с допущением права ведения бухгалтерского учета общего имущества товарищей – одним из индивидуальных предпринимателей, являющихся участником договора простого товарищества.

Согласно статье 967 ГК, порядок покрытия расходов и убытков, связанных с совместной деятельностью товарищей, определяется их соглашением. При отсутствии такого соглашения каждый товарищ несет расходы и убытки пропорционально стоимости его вклада в общее дело.

Соглашение, полностью освобождающее кого-либо из товарищей от участия в покрытии общих расходов или убытков ничтожно.

Если договор простого товарищества не связан с осуществлением его участниками предпринимательской деятельности, то по общим договорным обязательствам каждый товарищ отвечает всем своим имуществом пропорционально стоимости его вклада в общее дело. По общим обязательствам, возникшим не из договора простого товарищества, товарищи отвечают солидарно.

Если договор простого товарищества связан с осуществлением его участниками предпринимательской деятельности, товарищи отвечают солидарно по всем общим обязательствам независимо от основания их возникновения.

По мнению некоторых авторов, ответственность участников договора простого товарищества определяется следующими обстоятельствами:

а) осуществляемой деятельностью (коммерческая или некоммерческая деятельность);

б) основаниями ответственности и мерами ее применения (внедоговорная ответственность, ответственность по сделкам перед третьими лицами и др.);

в) фактом прекращения договора простого товарищества.

Прибыль, полученная товарищами в результате их совместной деятельности, распределяется пропорционально стоимости вкладов товарищей в общее дело, если иное не предусмотрено договором простого товарищества или иным соглашением товарищей. Соглашение об устранении кого–либо из товарищей от участия в прибыли ничтожно.

Установленные законодательством нормы о солидарной ответственности участников договора простого товарищества, предполагают, что кредиторы товарищества могут предъявить свои требования к любому из товарищей. В свою очередь, иные участники товарищества обязаны в равной мере покрыть расходы товарища, удовлетворившего требования кредиторов.

Такая норма не применяется в отношении обязательств участников договора простого товарищества, вытекающих из их иных обязательств, не связанных с договором простого товарищества. В таких случаях законодательство отсылает к статье 227 ГК, в соответствии с которой кредитор участника договора простого товарищества вправе предъявить требования о выделе его доли в общем имуществе. В случаях, если выделение доли в натуре невозможно, либо против этого возражают остальные участники договора простого товарищества, кредитор вправе требовать от своего должника продажи своей доли остальным участникам по цене, соразмерной стоимости этой доли, с обращением вырученных от продажи средств на погашение долга.

В случае отказа остальных участников договора простого товарищества от приобретения доли должника кредитор вправе требовать по суду обращения взыскания на долю должника путем продажи этой доли с публичных торгов.

Прекращение договора простого товарищества. Негласное товарищество. Согласно статье 970 ГК, договор простого товарищества прекращается в результате:

- объявления кого-либо из товарищей недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, если договором простого товарищества или последующим соглашением не предусмотрено сохранение договора в отношениях между остальными товарищами;

- объявления кого-либо из товарищей несостоятельным (банкротом);

-смерти товарища или ликвидации либо реорганизации участвующего в договоре простого товарищества юридического лица, если договором или последующим соглашением не предусмотрено сохранение договора в отношениях между остальными товарищами либо замещение умершего товарища (ликвидированного или реорганизованного юридического лица) его наследниками (правопреемниками);

-отказа кого-либо из товарищей от дальнейшего участия в бессрочном договоре простого товарищества;

-расторжения договора простого товарищества, заключенного с указанием срока по требованию одного из товарищей в отношениях между ним и остальными товарищами;

-истечения срока договора простого товарищества;

-выдела доли товарища по требованию его кредитора и др.

При прекращении договора простого товарищества вещи, переданные в общее владение и (или) пользование товарищей, возвращаются предоставившим их товарищам без вознаграждения, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

С момента прекращения договора простого товарищества его участники несут солидарную ответственность по неисполненным общим обязательствам в отношении третьих лиц.

Раздел имущества, находившегося в общей долевой собственности товарищей, и удовлетворение возникших у них общих прав требования осуществляется в порядке, установленном статьей 223 ГК.

Товарищ, внесший в общую долевую собственность индивидуально определенную вещь, вправе при прекращении договора простого товарищества требовать возврата ему этой вещи, при условии соблюдения интересов остальных товарищей и кредиторов.

По общему правилу, на момент заключения договора простого товарищества, его участники определяют срок его действия, по истечению которого договор автоматически прекращает силу. Но возможны случаи, когда этот договор заключается без указания срока, и неважно по каким обстоятельствам (бессрочный договор). Такой договор может расторгаться по заявлению любого из участников. Ограничение этого права участника согласно законодательству является ничтожным. Согласно статье 972 ГК, заявление об отказе лица от бессрочного договора простого товарищества должно быть сделано им не позднее, чем за три месяца до предполагаемого выхода из договора, если иной срок не установлен договором.

В случае, когда договор простого товарищества не был прекращен в результате заявления кого-либо из участников об отказе от дальнейшего участия, либо расторжения договора по требованию одного из товарищей, лицо, участие которого в договоре прекратилось, отвечает перед третьими лицами по общим обязательствам, возникшим в период его участия в договоре, так как если бы оно осталось участником договора простого товарищества.

Традиционно, теория гражданского права предполагает подразделение договоров простого товарищества на виды. Такое подразделение происходит в зависимости от целей преследуемых участниками договора простого товарищества. Такими целями товарищей, как уже указывалось, бывают предпринимательская деятельность, или иная деятельность, направленная на общественные (социальные) цели. Именно на этих основаниях определяются коммерческие и неком-

мерческие договоры простого товарищества. Действующий ГК такого прямого подразделения не производит, отводя часть такого разграничения в контекст общего понятия договора простого товарищества. Нормы ГК, (ст. 975) выделяют такой договор простого товарищества, в котором может быть предусмотрено, что его существование не раскрывается для третьих лиц (негласное товарищество). К такому договору применяются общие правила о договоре простого товарищества, если иное не вытекает из существа негласного товарищества.

В отношениях с третьими лицами каждый из участников негласного товарищества отвечает всем своим имуществом по сделкам, которые он заключил от своего имени в общих интересах товарищей.

В отношениях между товарищами обязательства, возникшие в процессе их совместной деятельности, считаются общими.

Глава 54. ПУБЛИЧНЫЙ КОНКУРС

Цель главы: *Раскрытие особенностей публичного конкурса, как отношений возникающих из односторонних обязательств.*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Организация публичного конкурса. Условия конкурса. Изменение условий и отмена публичного конкурса. Награда. Порядок. Использование победивших на публичном конкурсе произведений науки, литературы и искусства.*

В настоящее время правовое регулирование отношений по проведению публичного конкурса осуществляется ГК РУз. При этом правовое регулирование публичных конкурсов, проводимых публичными образованиями, может осуществляться также на основании нормативных правовых актов соответствующих органов государственной власти и органов местного самоуправления. Необходимо подчеркнуть, что Гражданский кодекс не содержит отсылок к иным источникам права (законам, правовым актам) по проведению публичного конкурса. При этом стоит заметить, что действие актов государственных органов и органов местного самоуправления ориентировано не на участников публичного конкурса, а на сами органы, на регламентацию их собственной деятельности по проведению конкурса. В частности, в таких актах могут устанавливаться цели публичного конкурса, состав и функции конкурсной комиссии, обязанности членов конкурсной комиссии, дополнительные сведения, содержащиеся в объявлении о проведении публичного конкурса, и другие данные.

Действующее гражданское законодательство предъявляет определенные условия (требования) к проведению публичного конкурса. Таковыми, исходя из анализа норм главы 54 ГК, являются следующие.

Во-первых, условие публичности, которое касается объявления публичного конкурса. Необходимо сказать, что публичность конкурса неоднозначно понимается в юридической литературе. По представлению одних авторов, условие публичности означает публичный (общественно полезный) характер целей, на достижение которых направлен конкурс.

В литературе высказано мнение о том, что объявление о публичном конкурсе обязательно должно быть сделано через средства массовой информации. Возможно, основанием для такого мнения

явилась формулировка части 2 статьи 976 ГК о том, что объявление открытого публичного конкурса должно совершаться "в печати или иных средствах массовой информации". Употребленное в контексте данной формулировки слово "иных", вероятно, позволяет думать, что ГК имеет в виду исключительно средства массовой информации и лишь в качестве примера называет печатные. Представляется, однако, что такое понимание является ошибочным. Во-первых, если бы речь шла только о средствах массовой информации, то не имело бы смысла перечислять их (при этом ограничившись только одним - печатным). Во-вторых, основное значение требования части 2 статьи 976 ГК, думается, состоит в том, что предложение принять участие в открытом публичном конкурсе должно быть обращено ко всем желающим. Достичь же этого, помимо средств массовой информации, позволяют и иные способы, например обращенное ко всем и к каждому письменное объявление о публичном конкурсе.

Вызывает некоторые сомнения целесообразность требования ГК о том, что объявление открытого публичного конкурса должно быть сделано в "печати или иных средствах массовой информации" (ч.2 ст.976). Названное требование Гражданского кодекса, во-первых, вызывает в правоприменительной деятельности спорные ситуации, связанные с неопределенностью понятия печати, во-вторых, ограничивает при объявлении публичного конкурса использование современных информационных и электронных технологий (например, сеть Интернет), играющих заметную роль в современном гражданском обороте. Кроме того, в других, подобных объявлению публичного конкурса, юридических конструкциях (объявление торгов и публичная оферта) ГК не содержит названного требования. Думается, нецелесообразно оно и в объявлении публичного конкурса.

С учетом изложенного можно сделать вывод, что условие публичности конкурса в ГК означает, во-первых, что объявление публичного конкурса должно быть обращено ко всем и к каждому, во-вторых, совершается предусмотренным законом способом.

В заключение сказанного о правовом регулировании и проведении публичного конкурса необходимо отметить следующее. Публичный конкурс лишь тогда послужит действенным правовым средством достижения наилучших результатов в различных отраслях экономической деятельности (для организатора конкурса) и поощрительным и стимулирующим мероприятием (для участников конкурса), когда организатором и участниками конкурса будут строго соблюдаться

предусмотренные действующим гражданским законодательством условия его проведения. В противном случае публичный конкурс может быть признан недействительным, а цели, преследуемые организатором и участниками конкурса, недостигнутыми.

Глава 55. ПУБЛИЧНОЕ ОБЕЩАНИЕ НАГРАДЫ

Цель главы: *Раскрытие особенностей публичного обещания награды, как отношений возникающих из односторонних обязательств*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие публичного обещания награды. Обязанности выплаты награды. Порядок отмены публичного обещания награды.*

Сущность публичного обещания награды раскрывается в статье 981 ГК, согласно которой "лицо, объявившее публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды (о выплате награды) тому, кто совершит указанное в объявлении правомерное действие в указанный в нем срок, обязано выплатить обещанную награду любому, кто совершил соответствующее действие, в частности отыскал утраченную вещь или сообщил лицу, объявившему о награде, необходимые сведения".

По своей юридической природе публичное обещание награды является односторонней сделкой, носящей условный характер. Обещание должно быть адресовано именно неопределенному кругу лиц, в противном случае отношения будут носить уже договорный характер. Обещание может быть выражено в любой форме (письменно, устно, в печати, по телевидению и т.д.). Обязанность выплатить награду возникает при условии, что возможно установить, кем она обещана. Лицо, отозвавшееся на обещание, вправе потребовать от него письменного подтверждения. В противном случае оно несет риск последствий непредъявления этого требования, если окажется, что в действительности объявление о награде не было сделано указанным в нем лицом. Если в публичном обещании награды не указан ее размер (нередко в объявлениях содержатся фразы типа "вознаграждение гарантируется"), он определяется по соглашению с лицом, обещавшим награду, а в случае спора - судом. Обязанность выплатить награду возникает независимо от того, совершено ли соответствующее действие в связи со сделанным объявлением или независимо от него. Если действие, указанное в объявлении, совершено двумя или более лицами и невозможно определить, кто из них сделал это первым, а также в случае, если действие совершено двумя или более лицами одновременно, награда между ними делится поровну или в ином согласованном между ними размере. Если иное не предусмотрено в объявлении

о награде и не вытекает из характера указанного в нем действия, соответствие выполненного действия содержащимся в объявлении требованиям определяется лицом, публично обещавшим награду, а в случае спора - судом. Лицо, публично объявившее о выплате награды, вправе в такой же форме отказаться от данного обещания ("право отступления"), однако такой отказ не должен нарушать интересы потенциальных соискателей. Поэтому ГК содержит ряд случаев, в которых отказ невозможен:

а) если в самом объявлении предусмотрена или из него вытекает недопустимость отказа;

б) до истечения срока, установленного для совершения действия, за которое обещана награда;

в) если к моменту объявления об отказе одно или несколько отозвавшихся лиц уже выполнили указанное в объявлении действие.

Отмена публичного обещания награды не освобождает того, кто объявил о награде, от возмещения отозвавшимся лицам расходов, понесенных ими в связи с совершением указанного в объявлении действия (в пределах указанной в объявлении награды).

Можно выделить два фактора возникновения обязанности выплатить награду. Данная обязанность возникает независимо от факта совершения соответствующих действий в связи со сделанным объявлением. Данная обязанность возникает при условии возможности установления лица, сделавшего такое обещание.

Если действие, указанное в обещании, совершили несколько лиц и невозможно определить их очередность, то право на получение награды имеет лицо, совершившее действие первым. Такой же порядок предусмотрен при совершении действия двумя и более лицами одновременно.

Соответствие выполненного действия содержащимся в объявлении требованиям определяется лицом, публично обещавшим награду, а при возникновении спора – судом, если иное не предусмотрено в объявлении о награде или не вытекает из характера указанного в нем действия.

Глава 56. ПРОВЕДЕНИЕ ИГР И ПАРИ

Цель главы: *раскрытие особенностей публичного конкурса, публичного обещания награды и проведения игр и пари, как отношений возникающих из односторонних обязательств.*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: Проведение игр и пари с участием в них, условия их защиты. Особенности проведения государством лотерей, тотализаторов и иных игр. Обязательства по выдаче выигрыша

В главе 56 ГК определены правовые основания проведения игр и пари. Как обозначено в статье 983 ГК, требования граждан и юридических лиц, связанные с организацией игр или пари, основанных на риске (азартных игр и пари) или с участием в них, не подлежат судебной защите. Как известно, под азартной игрой понимаются действия двух и более лиц, осуществляемые для наступления случайных условий, в целях приобретения ими имущественной выгоды, которые определяются соответствующими правилами. При этом за счет одной или нескольких сторон, участвующих в игре, имущественную выгоду получает другая сторона (победитель) (например, в картах, игре в кости и др.).

При заключении пари достигается соглашение, когда один или несколько из участников утверждают о наличии определенного обстоятельства, а другие это отрицают, а выигрыш получают те, чей прогноз оказывается истинным. В определенных отношениях заключение пари напоминает сделку с отлагательными условиями. Предмет пари, в отношении которого делается предположение, может, как зависеть от воли сторон, так и не зависеть. Например, заключаемое между двумя футбольными болельщиками пари не будет зависеть от их воли.

Если между указанными футбольными болельщиками заключается спор о том, забьет гол футболист в определенной игре или нет, то это не будет азартной игрой или пари, а развлекательной игрой. Следовательно, в развлекательных играх, несмотря на то, что имеется возможность выиграть или проиграть, не имеется имущественной выгоды.

Злоупотребление азартными играми, профессиональное занятие ими осуждается с точки зрения нравственности, а некоторые азартные игры запрещаются законом. В судебном порядке защищаются требования лиц, победивших в азартной игре, по которой организаторами выигрыш не был выплачен.

Требования граждан и юридических лиц подлежат судебной защите если они приняли участие в играх или пари под влиянием обмана, насилия, угрозы или злонамеренного соглашения их представителя с организаторами игр или пари. В таких случаях применяются требования ст.ст.122,123 ГК.

Статья 984 ГК определяет особенности проведения лотерей, тотализаторов и иных игр государством. Отношения между организатором лотерей, тотализаторов (взаимных пари) и других, основанных на риске игр, - государством, лицами, получившими от уполномоченного государственного органа разрешение (лицензию) и участниками игр основаны на договоре. Такой договор оформляется выдачей лотерейного билета, квитанции или иного документа и признается заключенным с момента оплаты участником стоимости лотерейного билета или иной оплаты участия в игре.

Такие договоры считаются реальными. Предложение о заключении договора между организаторами и участниками игр должно включать в себя условия о сроке проведения игр и порядке определения выигрыша, а также о размере выигрыша. В случае отказа организатора игр от их проведения в установленный срок участники игр вправе требовать от их организатора возмещения понесенного из-за отмены игр реального ущерба или переноса их срока.

Лицам, которые в соответствии с условиями проведения лотереи, тотализатора или иных игр признаются выигравшими (например, угадавшим в спортлото 5 или 6 номеров), организаторами игр должен быть выплачен выигрыш в размере, форме (денежной суммы, туристической путевки и т.п) и сроки, предусмотренные условиями проведения игр. Если в условиях не был указан срок выигрыш выплачивается не позднее десяти дней с момента подведения результатов игр. Выявление победителей, подведение итогов игр может осуществляться организаторами или не заинтересованными третьими лицами (в частности, коллегией третейских судей).

Организаторы должны объявить результаты игр в прессе или средствах массовой информации. В случае неисполнения организаторами игр обязанности выплатить выигрыш требования победителей игр удовлетворяются в судебном порядке. Организаторы игр, кроме того, возмещают иные убытки, причиненные вследствие нарушения договора.

Глава 57. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА

Цель главы: *Раскрытие понятия деликтного права. Выявление общих норм регулирующих отношения по обязательствам возникших вследствие причинения вреда. Предопределение оснований освобождений от ответственности. Раскрытие общих оснований, объема и порядка возмещения вреда причиненного жизни и здоровью гражданина в зависимости от исполнения им договорных и/или возникновения иных деликтных обязательств. Раскрытие правовых оснований возмещения вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы и услуг с условием предопределения применения норм гражданского и отраслевого законодательства. Раскрытие понятия морального вреда, условий ее компенсации.*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Общие положения об обязательствах вследствие причинения вреда. Общие основания ответственности за причинение вреда. Ответственность за причинение вреда в состоянии необходимой обороны и в состоянии крайней необходимости. Ответственность юридического лица или гражданина за вред, причиненный его работником. Ответственность за вред, причиненный государственными органами, органами самоуправления граждан, а также их должностными лицами. Ответственность за вред, причиненный незаконными действиями правоохранительных органов. Ответственность за вред, причиненный недееспособными, ограниченными в дееспособности, несовершеннолетними лицами. Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности. Вина. Вред и его состав. Противоправное действие. Причинная связь между противоправным действием и вредом. Основания освобождения от ответственности. Право регресса к лицу, причинившему вред. Способы возмещения вреда. Учет вины потерпевшего и имущественного положения лица, причинившего вред.*

Основания возмещения вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы, услуг. Срок возмещения вреда. Лица, ответственные за вред, причиненный вследствие недостатков товаров, работы, услуги. Основания освобождения от ответственности.

Основания возмещения вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы, услуг. Срок возмещения вреда. Лица, ответственные за вред, причиненный вследствие недостатков товаров, работы, услуги. Основания освобождения от ответственности.

Понятие морального вреда. Компенсация морального вреда. Вина причинителя морального вреда. Условия компенсации морального вреда, независимо от вины. Способ и размер компенсации морального вреда.

§ 1. Общие положения

Глава 57 Гражданского Кодекса, используя термин «обязательства вследствие причинения вреда» не дает ему официального определения. По определению отечественных и зарубежных ученых-цивилистов обязательства вследствие причинения вреда можно охарактеризовать как внедоговорные обязательства, возникающие вследствие нарушения имущественных и личных неимущественных прав потерпевшего, носящих абсолютный характер, призванные обеспечить наиболее полное восстановление этих прав за счет причинителя вреда либо за счет иных лиц, на которых законом возложена обязанность возмещения вреда.

Исторически сложилось так, что подобные обязательства получили еще одно название - «деликты». Деликт в римском праве, лежащем в основе современной цивилистики,- это противоправное действие, правонарушение. В зависимости от последствий, связанных с деликтами, они разделялись в римском праве на публичные деликты (delicta publica или crimina), нарушающие интересы государства, и частные (delicta privata), посягающие только на интересы частных лиц. Иски из таких деликтов, предъявлялись потерпевшими частными лицами. Денежные штрафы на взыскание которых они были направлены, поступали потерпевшему и взыскивались в общем порядке, установленном для разрешения имущественных споров.

В современной науке деликтами принято называть гражданско-правовые правонарушения, за совершение которых следует имущественная ответственность, отличая этим их от уголовно-наказуемых преступлений, административных правонарушений и дисциплинарных проступков.

Признаки ответственности по обязательствам вследствие причинения вреда:

• основанием ответственности является действие лица, причиняющее вред личности или имуществу другого лица;

• причинитель вреда и потерпевший не состоят друг с другом в договорных отношениях либо состоят, но вред причинен в результате действий, не связанных с исполнением договорных обязательств;

• в случаях, предусмотренных законом, по правилам об обязательствах вследствие причинения вреда, возмещается вред, вызванный нарушением договорных обязательств (например, возмещается любой вред, причиненный жизни или здоровью гражданина, даже если он причинен в результате нарушения обязательств по договору);

• условия и размер ответственности за причинение вреда определяются только законом и не могут быть изменены соглашением сторон. Таким соглашением допускается лишь установление обязанности причинителя вреда выплатить потерпевшему дополнительную компенсацию сверх возмещения вреда.

Общими основаниями ответственности за причинение вреда, наличие которых необходимо для возложения на лицо ответственности (в определенных случаях возможно возложение ответственности и при отсутствии противоправности или вины) является следующее.

а) Возникновение вреда. Вред может быть причинен жизни, здоровью или имуществу лица вследствие нарушения его имущественных или неимущественных прав. Вред может быть имущественным (уменьшение имущества, расходы на лечение, протезирование и т. п.) или неимущественным (моральным), выражающимся в нравственных или физических страданиях потерпевшего.

Лицо, причинившее имущественный вред, должно возместить его в полной мере. Оно должно возместить его в натуре (починить вещь, предоставить другую аналогичную вещь) либо возместить причиненные убытки в денежной форме. В этом случае возмещается как реальный ущерб, так и упущенная выгода.

Моральный вред - это нравственные и физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная к семейная тайна и т. п.) или нарушающими его личные неимущественные права (право на пользование своим именем, право авторства и другие неимущественные права в соответствии с законами об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности) либо нарушающими имущественные права граждан. Моральный вред оценивается судом и подлежит компенсации в полной мере. Моральный вред, возникший вследствие нарушения имущественных прав граждан, возмещается только в случаях, прямо предусмотренных законом (например: Закон "О защите прав потребителей"). Моральный вред компенсируется только в де-

нежной форме и подлежит возмещению наряду с имущественным вредом.

б) Противоправность деяния причинившего вред означает нарушение этим действием какой-либо правовой нормы.

Вред, причиненный правомерными действиями, по общему правилу возмещению не подлежит. Так, не возмещается вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, то есть в случае защиты личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства, если не были превышены пределы необходимой обороны.

Правомерными являются и действия в состоянии крайней необходимости, то есть при причинении вреда другому лицу для устранения опасности, угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена другими средствами. Такой вред подлежит возмещению, однако суд с учетом обстоятельств дела может возложить обязанность по возмещению вреда на третье лицо, в интересах которого действовал причинитель вреда, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично как это третье лицо, так и причинителя вреда.

Не признаются противоправными и не влекут обязанности возместить причиненный вред действия лица, выполняющего свои служебные обязанности, связанные с возможностью причинения вреда (например, действия пожарника по тушению пожара), а также действия, причиняющие вред по просьбе или с согласия потерпевшего при условии, что эти действия не нарушают нравственные принципы общества.

Вред, причиненный в результате бездействия, подлежит возмещению, только если лицо должно было и могло совершить действие по предупреждению возникновения вреда.

в) Причинная связь между действиями причинителя вреда и возникновением вреда. Причинная связь может считаться юридически значимой, если поведение причинителя превратило возможность наступления вредного последствия в действительность, либо как-то обусловило конкретную возможность его наступления. При этом однако в случаях предусмотренных законом, ответственность возлагается не на самого причинителя, а на других лиц, например, обязанных осуществлять надзор. Так, родители, не осуществляющие надзор за поведением малолетнего ребенка, создают конкретную возможность причинения им вреда.

г) Вина причинителя вреда может быть умышленной либо неосторожной. Однако в гражданском праве применяется презумпция вины в отличие от уголовного права, где используется презумпция невиновности. Причинитель вреда предполагается виновным, пока он не докажет свою невиновность. Кроме того в случаях, предусмотренных законом, причинитель вреда отвечает и при отсутствии вины (причинение вреда источником повышенной опасности и т.п.)

Причинитель вреда освобождается от обязанности его возместить в случае, если умысел потерпевшего содействовал возникновению вреда. При грубой неосторожности потерпевшего, содействовавшей наступлению вреда, размер возмещения должен быть уменьшен либо в возмещении может быть отказано. Однако в случае построения ответственности причинителя вреда на принципе вины либо причинения вреда жизни или здоровью гражданина грубая неосторожность потерпевшего может повлечь лишь снижение размера возмещения, но не отказ в нем. Кроме того, грубая неосторожность потерпевшего вообще не принимается во внимание при определении размера дополнительных расходов, в которых гражданин, нуждается вследствие повреждения здоровья, размера возмещения вследствие утраты кормильца, а также размера возмещения расходов на погребение.

Законодатель предусматривает и обязанности по предупреждению причинения вреда. Суд вправе обязать лицо, осуществляющее деятельность, которая может причинить, вред в будущем, приостановить иди прекратить указанную деятельность, кроме случаев, когда от такого приостановления или прекращения деятельности пострадают общественные интересы. Отказ в приостановлении щи прекращении судом такой деятельности не лишает потерпевшего права на возмещение уже причиненного такой деятельностью вреда.

Законом предусмотрены и специальные случаи возмещения вреда.

Юридическое лицо или гражданин (работодатель) возмещает вред, причиненный его работниками при исполнении трудовых, служебных, должностных обязанностей. При этом под работником понимается не только лицо, выполняющее работу на основании трудового договора (контракта), но и граждане, выполняющие работу по гражданско-правовому договору, если при этом они действовали или должны были действовать по заданию соответствующего юридического лица или гражданина (работодателя) и под его контролем за безопасным ведением работ.

Хозяйственные товарищества и производственные кооперативы возмещают вред, причиненный их участниками (членами) при осуществлении последними предпринимательской, производственной или иной деятельности товарищества или кооператива.

Ответственность за вред, причиненный государственными органами, органами местного самоуправления, и их должностными лицами.

Гражданский кодекс дифференцирует вред, причиненный действиями государственных органов, органов местного самоуправления, и вред, причиненный действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, выразившийся в незаконном осуждении или незаконном привлечении к уголовной ответственности, незаконном применении в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписку о невыезде, незаконном наложении административного взыскания в виде ареста или исправительных работ.

Вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действия (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления и их должностных лиц, в сфере административного управления, возмещается за счет соответственно бюджета государства, или бюджета муниципального образования. Основанием такой ответственности может быть как непосредственно незаконное действие или бездействие, так и издание акта, не соответствующего закону или иному правовому акту.

Государство или муниципальное образование отвечает лишь за действия своих органов и должностных лиц (то есть лиц, постоянно, временно или по специальному уполномочию осуществляющих функции представителей власти либо выполняющих организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, Вооруженных силах, других войсках и воинских формированиях).

Вред, причиненный действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда, выразившийся в незаконном осуждении, незаконном привлечении к уголовной ответственности, незаконном применении в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконном наложении административного взыскания в вине ареста или исправительных работ, возмещается в полном объеме за счет бюджета государства (в случаях, предусмотренных законом, - за счет муниципального образования) вне зависимости от вины должностных лиц правоохранительных органов.

Порядок возмещения вреда в этом случае определяется Положением «О порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда». Право на возмещение вреда у гражданина возникает при условии:

• постановления оправдательного приговора;

• прекращения уголовного дела за отсутствием события преступления, за отсутствием в деянии состава преступления или за недоказанностью вины гражданина в совершении преступления;

• прекращения дела об административном правонарушении.

Решением суда возмещение вреда может быть возложено на должностных лиц, по вине которых причинен вред. Кроме возмещения имущественного вреда в этом случае подлежат восстановлению жилищные, трудовые, пенсионные и иные нарушенные права.

Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих. К деятельности, создающей повышенную опасность, относится использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов, осуществление строительной и иной (связанной с ней) деятельности и т. д. В каждом конкретном случае суд устанавливает, был ли вред причинен деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих.

Ответственность в этом случае возлагается на лицо, осуществлявшее соответствующую деятельность (владельца источника повышенной опасности). Им может быть:

• лицо, владеющее источником повышенной опасности на каком-либо гражданско-правовом основании (право собственности, аренды и пр.);

• лицо, использующее источник повышенной опасности не по воле собственника, а на основании распоряжения компетентного органа о временной передаче его другому лицу;

• лицо, владеющее источником повышенной опасности не по воле собственника и без надлежащего правового основания (незаконный владелец). В этом случае к ответственности также может быть привлечен и законный владелец источника повышенной опасности, если будет доказано, что источник выбыл из его обладания не только в результате действий третьих лиц, но и по его вине.

Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих, наступает вне зависимости от вины причинителя вреда.

Основанием освобождения от ответственности в этом случае является только непреодолимая сила или умысел потерпевшего. К частичному или полному освобождению от ответственности может привести также и грубая неосторожность потерпевшего.

В случае причинения вреда третьим лицам взаимодействием источников повышенной опасности владельцы этих источников несут перед потерпевшим солидарную ответственность за причинение вреда. Если же в этом случае вред причинен самим владельцам источников повышенной опасности, то ответственность возлагается на виновную сторону.

Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними, лицами, признанными полностью или частично недееспособным, а также лицами, не способными понимать значение своих действий. Ответственность за вред, причиненный лицами, не достигшими четырнадцати лет (малолетними), несут их родителя, усыновителя или опекуны, если не докажут, что вред причинен не по их вине.

Родители, лишенные родительских прав, в течение трех лет после этого несут ответственность за вред, причиненный малолетними, в отношении которых они лишены родительских прав, если будет установлена причинная связь между действиями малолетних и ненадлежащим выполнением лицами, лишенными родительских прав, своих обязанностей по воспитанию малолетних.

Ответственность за действия малолетних, находящихся под надзором воспитательных, образовательных, лечебных и т. п. учреждений, может быть возложена на эти учреждения, если доказано, что вред причинен по их вине в отсутствие должного надзора за малолетними.

Обязанности соответствующих лиц по возмещению вреда не прекращаются с достижением малолетним совершеннолетия или получения им имущества, достаточного для возмещения вреда. Однако суд вправе возложить обязанности по возмещению вреда на малолетнего причинителя вреда, достигшего совершеннолетия и имеющего достаточно средств для возмещения вреда в случае, если граждане, на которых возложена ответственность за причиненный малолетним вред, умерли или не имеют достаточных средств для возмещения вреда.

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет самостоятельно несут ответственность за причиненный ими вред, а если у несовершеннолетнего нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями, усыновителями или попечителями при наличии их вины в ненадлежащем воспитании несовершеннолетнего. Субсидиарная ответственность указанных лиц прекращается по достижении несовершеннолетним совершеннолетия либо в случаях, когда у него до достижения совершеннолетия появились доходы или иное имущество, достаточные для возмещения вреда, либо когда он до достижения совершеннолетия приобрел полную дееспособность.

Ответственность за вред, причиненный лицами, признанными судом недееспособными в связи с тем, что вследствие психического расстройства они не могут отдавать себе отчет в своих действиях, несут их опекуны или учреждения, осуществляющие над ними надзор, если вред причинен в результате неосуществления надзора над ними, и для соответствующих учреждений - также и в результате не установления надзора, если причинитель вреда в нем нуждался.

Если вред причинен жизни или здоровью потерпевшего, то суд вправе принять решение о возмещении вреда полностью или частично за счет имущества непосредственного причинителя, если опекун умер или не имеет достаточно средств для возмещения вреда, а сам причинитель обладает такими средствами.

Лица, ограниченные судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными налитками или наркотическими средствами, самостоятельно несут ответственность за причиненный ими вред.

Гражданин, который в момент причинения вреда не отдавал себе отчет в своих действиях, освобождается от обязанности его возместить, кроме случаев, когда он сам привел себя в такое состояние путем употребления спиртных напитков или наркотических веществ либо иным способом. Кроме того, если вред причинен жизни или здоровью потерпевшего, суд вправе возложить на причинителя обязанность его возместить полностью иди частично.

Ответственность за вред, причиненный домашними животными, несет собственник либо лицо, во владении и пользовании которого находилось это животное.

В заключение данного параграфа, надо отметить, что лицо, возместившие вред причиненный другим лицом (работником, водителем

транспортного средства и т.п.) имеет право обратного требования (регресса) к причинителю в размере выплаченного возмещения, если иной размер не установлен законом, за исключением случаев причинения вреда недееспособными и малолетними лицами.

§ 2. Возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина

Причинение увечья, иного повреждения здоровья гражданина, а также лишение его жизни порождают обязательства по возмещению вреда, которое обладает рядом специфических особенностей по сравнению с общими правилами об указанных обязательствах. Данные обязательства регулируются нормами Гражданского Кодекса (глава 57). Особенно важное место имело возмещение вреда, причиненного рабочим и служащим при исполнении ими служебных обязанностей. Эти обязательства регулируется не только гражданским законодательством, но и трудовыми, административными неормами. 11 февраля 2005 года были приняты Правила «Возмещение вреда, причиненного работнику увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением ими трудовых обязанностей».

Эти правила регулируют отношения по возмещению вреда, причиненного работнику увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья или его смертью, связанными с исполнением им трудовых обязанностей. Действие настоящих Правил распространяется на использующих наемный труд юридических лиц, расположенных на территории Республики Узбекистан, независимо от форм собственности и хозяйствования, дехканские хозяйства без образования юридического лица (работодателей), а также на работников, работавших или работающих по трудовым договорам на территории Республики Узбекистан и получивших трудовое увечье.

Многие подобные отношения между работодателем и работником обычно регулируются трудовым законодательством, но иногда они возникают и в гражданско- правовых отношениях, то есть во внедоговорных отношениях и тогда действует гражданское законодательство.

Рассматриваемое обязательство считается внедоговорным, то есть деликтным и возникает при наличии общих условий гражданско-правовой ответственности. Жизнь и здоровье гражданина являются

абсолютными ценностями, любое повреждение здоровья гражданина и лишение его жизни считается противоправными. Только в исключительных случаях причинение вреда жизни и здоровью человека считается допустимым (например, при задержании опасного преступника или необходимой обороне).

Причинение вреда жизни или здоровью гражданина означает умаление его личных неимущественных благ и само по себе дает потерпевшему право требовать компенсации морального вреда (статья 1021 ГК). В связи с повреждением здоровья или смертью гражданина возникают имущественные потери в виде утраты заработка и иных доходов, в расходах на восстановление здоровья, на погребение и т.д.

Если никакого имущественного вреда у потерпевшего не возникло, хотя его здоровью причинен несомненный вред, его права ограничиваются возможностью требования компенсации за физические и нравственные страдания, которые ему пришлось пережить[1].

Условием ответственности за вред, причененный жизни или здоровью гражданина, является вина причинителя вреда, кроме случаев причинения вреда источником повышенной опасности, а также незаконным актом правоохранительного органа или суда (ст.ст. 991, 999 ГК). В соответствии с правилами статьи 985 ГК, вина причинителя презюмируется, в силу чего именно он для освобождения от ответственности должен представить доказательства своей невиновности.

Причинная связь как условие ответственности, в рассматриваемой области состоит в установлении не одной, а двух причинных связей. Во-первых, должна присутствовать причинная связь между действиями (бездействием) причинителя вреда и повреждением здоровья или смертью гражданина. Во-вторых, должна быть установлена связь между повреждением здоровья (смертью) потерпевшего и имущественными потерями, выразившимися в утрате заработка, дополнительных расходах и т.д.

Данный деликт можно делить на две разновидности в зависимости от того, каким благам причинен вред:

а) ответственность за вред, причиненный повреждением здоровья гражданина;

б) ответственность за вред, причиненный смертью кормильца*

Эти случаи отличаются друг от друга объемом и характером возмещения, субъектным составом и другими обстоятельствами.

Ответственность за вред, причиненный повреждением здоровья. В результате увечья или иного повреждения здоровья имуще-

ственные потери гражданина могут выражаться в утрате им заработка (дохода), которого он лишился полностью или частично в связи с потерей трудоспособности или ее уменьшением, а также в дополнительных расходах, которые гражданин вынужден нести в связи с повреждением здоровья. Утраченный заработок или доход определяется двумя факторами: 1) средним месячным заработком (доходом) потерпевшего до увечья или иного повреждения здоровья; 2) степенью утраты потерпевшим профессиональной трудоспособности - степенью утраты общей трудоспособности. В состав утраченного заработка (дохода) включаются все виды оплаты труда по трудовым и гражданско-правовым договорам, а также доходы, облагаемые подоходным налогом. Доходы от предпринимательской деятельности и авторской гонорар также входят в состав утраченного заработка (дохода), однако не учитывается компенсация за неиспользованный отпуск и выходное пособие при увольнении. Выплаченное пособие за период временной нетрудоспособности, отпуск по беременности и родам учитывается в суммах до удержания налогов. Размер подлежащего возмещению утраченного заработка (дохода) определяется в процентах к среднему месячному заработку (доходу) до увечья или иного повреждения здоровья либо до наступления утраты трудоспособности, в соответствии со степенью утраты потерпевшим профессиональной трудоспособности, а при отсутствии ее - общей трудоспособности.

В состав утраченного заработка (дохода) потерпевшего включаются все виды оплаты его труда по трудовым и гражданско-правовым договорам, как по месту основной работы, так и по совместительству, облагаемые подоходным налогом. При этом доходы от предпринимательской деятельности включаются на основании данных налоговой инспекции. Все виды заработка (дохода) учитываются в суммах, начисленных до удержания налогов.

Среднемесячный заработок (доход) подсчитывается путем деления общей суммы заработка (дохода) за двенадцать месяцев работы, предшествовавших повреждению здоровья, на двенадцать. В случае, когда потерпевший на момент причинения вреда работал менее двенадцати месяцев, средний заработок (доход) подсчитывается путем деления общей суммы заработка (дохода) за фактически проработанное число месяцев, предшествовавших повреждению здоровья, на число этих месяцев.

Неполностью проработанные потерпевшим месяцы по его желанию заменяются предшествующими проработанными месяцами или исключаются из подсчета при невозможности их замены.

В случае, когда потерпевший на момент причинения вреда не работал, учитывается по его желанию заработок (доход) до прекращения трудового договора, либо обычный размер вознаграждения работника его квалификации в данной местности, но не менее пятикратного минимального размера заработной платы, установленного законодательством.

Если в заработке (доходах) потерпевшего до причинения ему увечья или иного повреждения здоровья произошли устойчивые изменения, улучшающие его имущественное положение (повышена заработная плата по занимаемой должности, переведен на более высокооплачиваемую работу, поступил на работу после окончания учебного заведения по очной форме обучения) и в других случаях, когда доказана устойчивость изменения или возможность изменения оплаты труда потерпевшего, при определении его среднемесячного заработка учитывается только заработок (доход), который он получил или должен был получить после соответствующего изменения (статья 1007 ГК).

Если нельзя достать документы о размере реального заработка, тогда учитывается минимальная заработная плата и определяется причиненный вред. Если среднемесячная заработная плата не больше установленной государством минимальной заработной платы, то также исчисляется указанным путем.

Вторым фактором, влияющим на размер утраченного заработка является степень утраты потерпевшим профессиональной трудоспособности, а при его отсутствии степень утраты общей трудоспособности. Уделяется особое внимание на утрату временной и постоянной трудоспособности. Утрата временной трудоспособности - это в течение определенного времени быть полностью нетрудоспособным и лишиться заработка (дохода). Временная нетрудоспособность определяется лечебным учреждением и удостоверяется выдачей справки о нетрудоспособности.

В общем, утеря трудоспособности полностью или частично определяется путем судебно-медицинской экспертизы и специальными государственными медицинскими учреждениями (сейчас ВКК).

Степень утраты трудоспособности. Согласно Правил «О возмещении вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональ-

ным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением ими трудовых обязанностей» полная нетрудоспособность гражданина устанавливается путем признания I, II или III группы инвалидности. Утрата полной нетрудоспособности возмещается в размере среднемесячного заработка (дохода) работника.

При частичной утраты профессиональной трудоспособности размер возмещения определяется путем определения сохранения у гражданина трудоспособости в процентах. Например, по заключению эксперта у гражданина сохранилось 60% трудоспособности, то размер возмещения составляет 40%[1]. Вред возмещается по вышеуказанным Правилам. Если грубая неосторожность содействовала возникновению вреда, тогда вред полностью не возмещается. Уменьшение или увеличение размера возмещения зависит от степени вины пострадавшего. Степень грубой неосторожности не освобождает причинителя вреда от возмещения вреда.

При причинении гражданину увечья или иного повреждения здоровья возмещению подлежит утраченный потерпевшим заработок (доходы), который он имел либо определенно мог иметь, а также дополнительно понесенные расходы, вызванные повреждением здоровья, в том числе на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии, если установлено, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода, и не имеет прав на их бесплатное получение. Законодательством или договором может быть увеличен объем и размер возмещения.

Если потерпевшему соответствующие виды помощи не были предоставлены бесплатно и он лечился за свой счёт, а все дополнительные расходы обоснованы и доказаны, то он может потребовать возмещения дополнительных расходов.

При определении утраченного заработка (доходов) пенсия по инвалидности, назначенная потерпевшему в связи с увечьем или иным повреждением здоровья, а равно другие виды пенсий, пособия и иные подобные выплаты, как до, так и после причинения вреда здоровью, не принимаются во внимание и не влекут уменьшения размера возмещения вреда (не засчитываются в счет возмещения вреда). В счет возмещения вреда не засчитывается также заработок (доход), получаемый потерпевшим после повреждения здоровья (статья 1006 ГК).

[1] Суханов. Гражданское право. Учебник,М-2007г

Если потерпевший вследствие причинения вреда не сможет заниматься своей профессиональной деятельностью и занимаясь предпринимательской деятельностью, стал зарабатывать намного больше чем раньше, это не влияет на размер возмещения вреда.

Размер возмещения вреда меняется автоматически и путем требования заинтересованных лиц. Согласно статье 1013 ГК при повышении в установленном законодательством порядке минимального размера заработной платы суммы возмещения утраченного заработка (дохода), иных платежей, присужденных в связи с повреждением здоровья и смертью потерпевшего, увеличиваются пропорционально повышению минимального размера заработной платы, установленного законодательством.

В остальных случаях снижение или увеличение размера возмещения вреда определяется статьей 1012 ГК. Потерпевший, частично утративший трудоспособность, вправе в любое время потребовать от лица, на которого возложена обязанность возмещения вреда, соответствующего увеличения размера возмещения, если его трудоспособность снизилась в связи с причиненным повреждением здоровья по сравнению с той, которая оставалась у него к моменту присуждения ему возмещения вреда.

Лицо, на которое возложена обязанность возмещения вреда, причиненного здоровью потерпевшего, вправе потребовать соответствующего уменьшения размера возмещения, если трудоспособность потерпевшего возросла по сравнению с той, которая была у него к моменту присуждения возмещения вреда.

Потерпевший вправе требовать увеличения размера возмещения вреда, если имущественное положение гражданина, на которого возложена обязанность возмещения вреда, улучшилось, а размер возмещения был снижен в соответствии с частью 5 статьи 1004 настоящего Кодекса.

Суд может по требованию гражданина, причинившего вред, уменьшить размер возмещения вреда, если его имущественное положение в связи с инвалидностью либо достижением пенсионного возраста ухудшилось по сравнению с тем, которое было на момент присуждения возмещения вреда, за исключением случаев, когда вред был причинен умышленно.

Согласно ст. 1011 ГК, обязанность по возмещению вреда, причиненного гражданином, после его смерти переходит к наследникам, принявшим наследство. Последние отвечают перед потерпевшим в

пределах действительной стоимости перешедшего к ним наследственного имущества. На таких же основаниях отвечает государство или орган самоуправления граждан, к которому поступило выморочное имущество.

При повреждении здоровья несовершеннолетних имеется ряд особенностей. Несовершеннолетние до 14 лет не могут работать и поэтому они не теряют заработка (дохода), им возмещаются только расходы на лечение.

По достижении потерпевшим четырнадцати лет, а также в случае причинения вреда несовершеннолетнему от четырнадцати до восемнадцати лет, не имеющему заработка (дохода), лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить потерпевшему, помимо расходов, вызванных повреждением здоровья, также вред, связанный с утратой или уменьшением его трудоспособности, исходя из пятикратного минимального размера заработной платы, установленного законодательством.

Если ко времени повреждения его здоровья несовершеннолетний имел заработок (доход), то вред возмещается, исходя из размера этого заработка (дохода), но не ниже пятикратного минимального размера заработной платы, установленного законодательством.

После начала трудовой деятельности несовершеннолетний, здоровью которого был ранее причинен вред, вправе требовать увеличения возмещения вреда, исходя из получаемого им заработка (дохода) либо из размера вознаграждения, установленного по занимаемой им должности или заработка (дохода) работника той же квалификации по месту его работы, если в это время они получали стипендию, тогда стипендия может приравняться к заработку (доходу).

Следующая особенность ответственности за вред, **причиненный** смертью **кормильца проявляется в том, что** лицо, несущее гражданско-правовую ответственность должно возместить вред лицам, потерявшим в лице умершего источник средств существования. К числу тех, которые имеют право требовать возмещения вреда в связи с потерей кормильца относятся:

- нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания;

-ребенок умершего, родившийся после его смерти;

-один из родителей, супруг, либо другой член семьи, независимо от трудоспособности, который не работает и занят уходом за нахо-

дившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими четырнадцати лет, либо хотя и достигшими указанного возраста, но по заключению медицинских учреждений, нуждающихся по состоянию здоровья в постороннем уходе;

- лица, состоявшие на иждивении умершего и ставшие нетрудоспособными в течение пяти лет после его смерти.

Один из родителей, супруг либо другой член семьи, неработающий и занятый уходом за указанными в части первой настоящей статьи детьми, внуками, братьями и сестрами умершего и ставший нетрудоспособным в период осуществления ухода сохраняет право на возмещение вреда после окончания ухода за этими лицами.

Вред возмещается:

- несовершеннолетним - до достижения восемнадцати лет;

- учащимся старше восемнадцати лет - до окончания учебы по очной форме обучения, но не более, чем до двадцати трех лет;

- женщинам старше пятидесяти пяти лет и мужчинам старше шестидесяти лет - пожизненно;

- инвалидам - на срок инвалидности;

- одному из родителей, супругу либо другому члену семьи, занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, - до достижения ими четырнадцати лет.

Имеющие право на возмещение вреда в связи с потерей кормильца должны доказать основания требовать данное право. Родственные отношения с умершим подтверждается соответствующими документами, если их нет, то определяется решением суда. Дети предоставляют свидетельство о рождении, состав семьи подтверждается справками органов самоуправления по месту жительства семьи умершего. Учеба в вузах или иных учебных заведениях от 18 до 23 лет удостоверяется справками этих заведений.

В связи с потерей кормильца размер возмещения вреда определен в статье 1010 ГК. Лицам, имеющим право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца, вред возмещается в размере той доли заработка (дохода) умершего, определенного по правилам статьи 1007 настоящего Кодекса, которую они получали или имели право получать на свое содержание при его жизни. При определении возмещения вреда этим лицам в состав доходов умершего наряду с заработком (доходом) включаются получаемые им при жизни пенсия, пожизненное содержание и другие аналогичные выплаты.

При определении размера возмещения вреда пенсии, назначенные лицам в связи со смертью кормильца, а равно и другие виды пенсий, назначенные как до, так и после смерти кормильца, а также заработок (доход), стипендия в счет возмещения не засчитываются.

Установленный каждому из имеющих право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца размер возмещения не подлежит дальнейшему перерасчету, кроме случаев:

- рождения ребенка после смерти кормильца;
- назначения или прекращения выплаты возмещения лицам, занятым уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего кормильца.

Законодательством или договором может быть предусмотрено увеличение размера возмещения. В указанных случаях пересчитывается часть заработка (дохода) кормильца, приходящаяся на каждое лицо, имеющее право на возмещение вреда.

Гражданам, состоявшим на иждивении умершего и имеющим право на возмещение вреда, вред определяется в размере утраченного заработка (дохода) умершего за вычетом долей, приходящихся на него самого и трудоспособных граждан, состоявших на его иждивении, но не имеющих права на возмещение вреда.

Если имеющих право на возмещение вреда граждан несколько, тогда часть заработка (дохода) кормильца делится на их число.

Несостоявшим на иждивении умершего, но имеющие право на получение от него содержание гражданам размер возмещения определяется судом.

Если право на возмещение вреда имеют одновременно граждане, как состоявшие, так и не состоявшие на иждивении умершего, то сначала определяется размер возмещения вреда гражданам, не состоявшим на иждивении умершего. Установленная им сумма возмещения вреда исключается из заработка (дохода) кормильца. Затем исходя из оставшейся суммы определяется размер возмещения вреда гражданам, состоявшим на иждивении умершего с учетом его самого и других трудоспособных граждан, состоявших на иждивении, но не имеющих права на возмещение вреда[4].

При определении размера возмещения всем указанным выше лицам пенсии, назначенные в связи со смертью кормильца, а равно другие виды пенсии, назначенные до и после смерти кормильца, а также заработок (доход) и стипендия, получаемые этими лицами, в счет возмещения им вреда не засчитываются.

Если на иждивении умершего несколько человек, тогда засчитывается его заработная плата (доход) и делится между соответствующими людьми поровну.

Не состоявшим на иждивении умершего, но имеющим право на содержание размер вреда определяется следующим образом:

- суммой, назначенной судом;

- с учетом материального положения граждан и возможностей умершего при жизни оказывать им помощь, если она не взыскивалась в судебном порядке.

Вина самого умершего (кроме умысла) кормильца в наступлении смерти не учитывается. Вышеуказанным лицам, назначенные в связи со смертью кормильца пенсии, стипендии и заработок (доход) не засчитываются при определении размера возмещения вреда.

Установленный каждому из имеющих право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца, а также гражданам, находившимся на его иждивении и в течение 5 лет ставшими нетрудоспособными после смерти кормильца размер возмещения, дальнейшему перерасчету не подлежит.

Иногда по закону перерасчет назначенных сумм возмещения должен производиться тогда, когда при расчете приходящийся на каждого доли заработка (дохода) умершего не были учтены лица, имеющие право на получение содержания от умершего (например, не знавшие о смерти кормильца). Если смерть кормильца наступила в связи с исполнением им трудовых и иных договорных обязанностей, гражданам, имеющим право на возмещение вреда, работодатель дополнительно выплачивает единовременное пособие в сумме, установленной минимальной оплаты труда за 5 лет.

Лица, ответственные за вред, вызванный смертью потерпевшего, обязаны возместить необходимые расходы на погребение лицу, понесшему эти расходы.

Пособие на погребение, полученное гражданами, понесшими эти расходы, в счет возмещения вреда не засчитывается.

Выплата производится каждый месяц и эта обязанность возлагается на плательщика. Иногда суд может определить выплату сразу за 3 года вперед, с учетом если плательщик из-за уважительных причин не может каждый месяц платить (например, плательщик уезжает в командировку на длительный срок).

Если причинитель вреда юридическое лицо, то это регулируется статьей 1015 ГК. В случае реорганизации юридического лица, при-

знанного в установленном порядке ответственным за вред, причиненный жизни и здоровью, обязанность по выплате соответствующих платежей несет его правопреемник. К нему же предъявляются требования о возмещении вреда.

При отсутствии или недостаточности средств у реорганизуемого юридического лица производителя товарной сельскохозяйственной продукции, ответственного за вред, причиненный жизни и здоровью работника в связи с исполнением им трудовых обязанностей, присужденные суммы выплачиваются государством в порядке, предусмотренном законодательством. Указанные суммы выплачиваются государством и в иных случаях, предусмотренных законом.

В случае ликвидации юридического лица, признанного в установленном порядке ответственным за вред, причиненный жизни и здоровью, соответствующие платежи должны быть капитализированы для выплаты их потерпевшему по правилам, установленным законодательством.

В случаях, когда капитализация платежей не может быть произведена ввиду отсутствия или недостаточности имущества у ликвидируемого юридического лица, присужденные суммы выплачиваются потерпевшему государством в порядке, предусмотренном законодательством.

§ 3. Возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ и услуг

Причинение вреда вследствие недостатков товаров, работ или услуги – является разновидностью деликтов - правонарушений норм гражданского законодательства и порождает внедоговорное обязательство между причинителем вреда и потерпевшим.

Данный вид правонарушения был впервые выделен в Законе Республики Узбекистан « О защите прав потребителей» от 26 апреля 1996 года и закреплен в статьях 1017- 1020 главы 57 «Обязательства вследствие причинения вреда» второй части Гражданского Кодекса Республики Узбекистан, утвержденной 29 августа 1996 года.

Таким образом, возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ и услуг, производится по нормам о внедоговорных обязательствах, если товары, работ, услуги приобретены не для использования в предпринимательских целях, а для личных, бытовых нужд, независимо от того, приобретены ли они непосредственно у причинителя или у третьего лица.

Очевидно, что правила об указанном деликте применяются, прежде всего, в сфере торгового, бытового обслуживания потребителей.

Итак, рассмотрим **основные права потребителя**.

По договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью. Розничная купля-продажа регулируется ст.ст. 425-436 ГК и законом Республики Узбекистан «О защите прав потребителей». Договор розничной купли-продажи является публичным, поэтому среди покупателей может оказаться любое лицо.

1. **Потребитель имеет право на получение необходимой и достоверной информации о товаре.** Эта информация должна содержать:

-обозначение нормативной документации, обязательным требованием которой должен соответствовать товар;

-перечень основных потребительских свойств;

-цену и условия приобретения;

-дату изготовления отдельных видов товаров;

-гарантийные обязательства изготовителя;

-правила и условия эффективного и безопасного использования;

-срок службы (годности) и сведения о необходимых действиях потребителя по истечении этого срока, а также о возможных последствиях при невыполнении указанных действий;

-наименование и форму собственности изготовителя (продавца), номер регистрационного и лицензионного удостоверения;

-адреса изготовителя (продавца) и уполномоченных ими предприятий на принятие претензий от потребителя;

-способы и правила хранения, безопасности, утилизации;

-если товар подлежит сертификации, потребителю должна представляться информация о его сертификации.

2. Право потребителя на безопасность товара. Потребитель имеет право на гарантию того, что приобретённый им товар изготовлен с соблюдением всех требований, норм и правил, и безопасен для жизни, здоровья, окружающей среды и не причинит вреда имуществу. Требования по безопасности определяются законодательством. За выпуск товара представляющего опасность для жизни, здоровья, имущества потребителей и окружающей среды несут ответственность:

- Изготовитель;
- Орган, утвердивший нормативную документацию;
- Орган, выдавший сертификат соответствия;
- Органы здравоохранения, по охране природы, разрешившие выпуск или реализацию опасного товара.

3. Права потребителя при продаже ему товара с недостатками. Потребитель, которому продан товар с недостатками (которые не оговорены при заключении договора) вправе по своему выбору потребовать от продавца:

- Замены на товар надлежащего качества аналогичной марки;
- Замены на такой же товар другой марки с перерасчётом;
- Безвозмездного устранения недостатков товара или возмещения расходов на исправление недостатков;
- Соразмерного уменьшения покупной цены;
- Расторжения договора с возмещением нанесённых убытков.

Эти права он может реализовать, как указано в статье 13 Закона, если недостатки обнаружены в течение:

- Гарантийного срока либо срока годности товара;
- Шести месяцев по товарам, на которые гарантийные сроки и сроки годности не установлены;
- 2-х лет со дня передачи потребителю недвижимого имущества, если более длительные сроки не предусмотрены договором;
- В течение срока, установленного правительством Республики Узбекистан для сезонных товаров.

Для этого необходимо предъявление товарного чека, а по товарам, на которые установлены гарантийные сроки – технический паспорт или заменяющий его договор.

При обнаружении потребителем недостатков, продавец обязан в семидневный срок заменить его на товар аналогичной марки (если требуется дополнительная проверка качества, то в течение 20 дней) с момента предъявления требования потребителем. При отсутствии товара аналогичной марки требование потребителя о замене подлежит удовлетворению в течение месяца.

За каждый день нарушения указанных сроков продавец уплачивает потребителю одновременно с выдачей замененного товара неустойку в размере 1% цены товара. Возможна замена на товар другой марки с согласия покупателя с соответствующим перерасчётом.

Вред причинённый жизни, здоровью или имуществу потребителя вследствие конструктивных, производственных, рецептурных и иных недостатков товара, а также применения материалов, оборудования, приборов, инструментов и иных средств, не обеспечивающих безопасность жизни, здоровья или имущества потребителя, подлежит возмещению продавцом.

Вред причинённый жизни, здоровью или имуществу потребителя подлежит возмещению, если он наступил в течение срока службы (годности), а если он не установлен – в течение 10 лет с момента изготовления товара.

Продавец не отвечает, если докажет, что вред причинён вследствие неопределимой силы или нарушения потребителем установленных правил использования, хранения или транспортировки товара.

Ответственность за вред, причиненный вследствие недостатков товаров, возлагается по выбору потерпевшего на их изготовителя или продавца, а за вред, причиненный вследствие недостатков работ и услуг, на их исполнителя.

Возмещению подлежит вред, причиненный не только вследствие недостатков товаров, работ и услуг, но и вследствие неполной или недостоверной информации о товаре, работе или услуге.

Причинитель вреда несет ответственность независимо от вины и может быть освобожден от нее, только если докажет, что вред причинен вследствие непреодолимой силы либо нарушения потерпевшим доведенных до него специальных правил пользования товаром (работой, услугой) или правил его хранения.

Вред подлежит возмещению, если он возник в пределах срока годности или срока службы товаров, а если они не установлены, то в течение десяти лет со дня изготовления товара или выполнения работы.

Если потерпевший является потребителем, то есть гражданином, использующим, приобретающим, заказывающим либо имеющим намерение приобрести или заказать товары (работы, услуги) для личных бытовых нужд, то он имеет право и на компенсацию морального вреда.

Государственная защита прав потребителей осуществляется специально уполномоченными органами по защите прав потребителей:

1. Государственный комитет РУз по демонополизации, поддержке конкуренции и предпринимательства;
2. Узгосстандарт;
3. Министерство здравоохранения РУз;

4. Государственный Комитет РУз по архитектуре и строительству;

5. Государственный Комитет РУз по охране природы.

Кроме указанных государственных структур за защитой нарушенного права можно обращаться в общество по защите прав потребителей; в республиканский хозрасчётный центр правовой помощи при Министертстве Юстиции РУз; в суды по гражданским делам Республики Узбекистан, в прокуратуру РУз.

Статья 27 Закона «О защите прав потребителей» предусматривает и административную ответственность нарушителей потребительских прав. Государственные органы вправе налагать на изготовителя штрафы, а именно за: -нарушения правил обязательной сертификации; -уклонение от исполнения, несвоевременного или ненадлежащего исполнения их предписания изготовителем; -причинение ущерба потребителям товаром, не отвечающим требованиям нормативной документации. Размер штрафа и порядок его взыскания определяется административным законодательством.

§ 4. Компенсация морального вреда

Категория «моральный вред» появилась в нашем законодательстве сравнительно недавно. Она используется в отдельных нормативных актах, в актах общего кодифицированного характера, таких как Гражданский кодекс, Трудовой кодекс. Так, вопросы возмещения морального вреда регулируются статьей 112 Трудового кодекса, статьей 22 Закона Республики Узбекистан «О защите прав потребителей», статьей 115 Закона Республики Узбекистан «Об акционерных обществах и защите прав акционерах», статьями 1021-1022 Гражданского кодекса Республики Узбекистан.

Однако правового определения данной категории ни в одном из данных актов не дано, в этой связи Пленум Верховного суда Республики Узбекистан в своем Постановлении «О некоторых вопросах применения законодательства о компенсации морального вреда» от 28 апреля 2000 года разъяснил судам, что под моральным вредом понимаются нравственные или физические страдания (унижение, физическая боль, ущербность, дискомфортное состояние и т.п.) причиненные действиями (бездействием) испытываемые (переживаемые) потерпевшим в результате совершенного против него правонарушения.

Объектами противоправных действий (бездействия) могут быть принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона материальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна), личные неимущественные права и имущественные права (право на неприкосновенность жилища, право собственности, право на пользование своим именем, право авторства и т.п.).

Наряду с этим существует различный подход к случаям причинения морального вреда посягательством на принадлежащие гражданину личные неимущественные права либо иные нематериальные блага, с одной стороны, и посягательством на те права и интересы, которые этими понятиями не охватываются. Если вред причинен нематериальному благу, то при наличии предусмотренных законом условий, он возмещается независимо от того, предусмотрено ли такое возмещение специальным законом, а если материальному благу, которое находит свое выражение в имущественном праве, то он подлежит возмещению только при наличии соответствующего требования в специальном законе. Например, в законе «О защите прав потребителей». Надо отметить, что действие норм о моральном вреде не имеет обратной силы, то есть не распространяется на события, имевшие место до принятия указанных нормативных актов. Но как разъясняет Пленум Верховного Суда, если действия, причиняющие моральные вред начались до принятия соответствующего закона и продолжались после его вступления в силу, то эти нормы могут быть применены. Также в силу статьи 989 Гражданского Кодекса юридическое лицо либо гражданин обязан возместить вред, причиненный его работником при исполнении трудовых обязанностей.

В соответствии с действующим законодательством одним из обязательных условий наступления ответственности за причинение морального вреда является вина причинителя. Однако из этого правила есть исключения: когда вред причинен источником повышенной опасности; вред причинен в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключение под стражу или подписки о надлежащем поведении, незаконного применения административного взыскания и незаконного задержания.

Что же следует понимать под физическими и нравственными страданиями? Под физическими страданиями понимается физическая боль, мучения, испытанные потерпевшим в результате действий при-

чинителя. Нравственные страдания - это страдания, относящиеся к внутренней, духовной сфере человека. Как правило, трудности в доказывании физических страданий возникают нечасто. Связано это с тем, что физические страдания, во-первых, сами достаточно очевидны, во-вторых, почти всегда легко доказуемы всевозможными письменными медицинскими свидетельствами.

Под нравственными страданиями чаще всего понимаются не просто "волнения", "обида", "досада", а приобретённые в результате правонарушения изменения в психике пострадавшего, оценку которым может дать, прежде всего, специалист в области этих знаний.

Психиатры здесь в первую очередь выделяют функциональные заболевания нервной системы, обусловленные внешними раздражителями, при которых происходит "срыв" деятельности головного мозга без каких-либо признаков его анатомического повреждения. Причиной заболевания является длительное, а порой и кратковременное, но сильное переживание (психотравма).

К функциональным заболеваниям нервной системы ведут не любые конфликты и "неприятности", а лишь те, которые глубоко затрагивают интересы человека, вызывают у него стойкое чувство неудовлетворённости, обиды, эмоциональный стресс; причём одно и то же событие у кого-то вызовет нервный срыв, у кого-то - нет. Это зависит от характерологических особенностей личности, то есть от особенностей восприятия событий.

В индивидуальном восприятии того или иного события (цепи событий) и заключается специфика нравственных страданий как юридического факта, степень которых и надлежит оценить суду. Конечно, от суда не требуется постановки диагноза, однако необходимость индивидуального подхода в каждом конкретном деле очевидна и в ряде случаев представляется нелишним приглашение специалиста.

Привлечение к оценке степени нравственных страданий специалиста-психиатра поможет суду также в определении размера требуемой компенсации морального вреда, а также разрешит противоречие между материальными и процессуальными нормами в определении этого размера.

Следует отметить, что с введением понятия морального вреда в отечественную цивилистику процессуальные нормы не подверглись какой-либо корректировке, вследствие чего в подходе к определению размера компенсации морального вреда сложилась двойственная ситуация.

Гражданский кодекс устанавливает, что моральный вред компенсируется в денежной форме в размере, определяемом судом, независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда. Очевидно, что этот размер не входит в предмет доказывания по иску о компенсации морального вреда.

Предметом доказывания по гражданскому делу является совокупность юридических фактов (юридический состав), образующих основание иска. В деле по иску о компенсации морального вреда это виновное, а в определённых законом случаях и невиновное совершение ответчиком противоправного деяния, в результате которого истцу причинены нравственные (или физические) страдания. Процессуальное законодательство требует также доказывания сторонами тех обстоятельств, на которые они ссылаются. Таким образом, истец самостоятельно должен доказать факт причинения ему вреда.

Анализ судебной практики даёт основание утверждать, что в подавляющем большинстве исков с требованиями о компенсации морального вреда сумма, заявляемая в качестве таковой, как правило, ничем не подтверждается.

Для того, чтобы избежать противоречия с требованием статьи 1022 об определении размера компенсации судом, истцу необходимо обосновывать требуемый размер компенсации, в том числе заключением специалиста о степени нравственных страданий.

Надо отметить, что компенсация морального вреда является одним из средств защиты нематериальных благ и личных неимущественных прав, поэтому на требования о компенсации морального вреда исковая давность не распространяется. Моральный вред признается законом как неимущественный вред, несмотря на то, что он компенсируется в денежной форме. С исков о возмещении морального вреда государственная пошлина взымается в размере установленном для оплаты исковых заявлений неимущественного характера.

Глава 58. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ НЕОСНОВАТЕЛЬНОГО ОБОГАЩЕНИЯ

Цель главы:. *Раскрытия понятия обязательств вследствие неосновательного обогащения с условием их соотношения с другими требованиями о защите гражданских прав*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Обязательства вследствие неосновательного обогащения. Соотношение требований о возврате неосновательного обогащения с другими требованиями в защите гражданских прав. Возвращение неосновательного обогащения в натуре или в денежном эквиваленте. Неосновательное обогащение, не подлежащее возврату.*

При кодификации Гражданского законодательства Узбекистана большие изменения среди институтов обязательственного права, ранее известных нашему законодательству, претерпел институт обязательства из неосновательного обогащения.

В связи с этим требуется установить тенденции эволюции института неосновательного обогащения; форм и способов неосновательного обогащения, имеющих место в развитом экономическом обороте; выяснить соотношение обязательств из неосновательного обогащения со смежными правовыми институтами.

Действующее легальное определение обязательства из неосновательного обогащения содержится в п.1 ст.1123 ГК : «Лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение)».

Как вытекает из определения, кредитором в обязательстве из неосновательного обогащения является потерпевший, должником - приобретатель (лицо, неосновательно приобретшее или сберегшее имущество). Субъектами рассматриваемого обязательства могут быть как граждане, так и юридические лица.

Функциональное назначение обязательств, возникающих из неосновательного обогащения, состоит как в восстановлении имущественной сферы потерпевшего приобретателем, получившим необоснованные имущественные выгоды, так и в присуждении потерпевшему

имущества, являющегося неосновательным сбережением для приобретателя.

В основе возникновения обязательств из неосновательного обогащения лежат разнообразные юридические факты, но, несмотря на это обязательства из неосновательного обогащения представляют собой самостоятельный внедоговорный институт, служащий защите права собственности и иных прав субъектов.

Фактический состав, порождающий обязательства из неосновательного обогащения или сбережения имущества, состоит из следующих элементов:

а) одно лицо приобретает или сберегает имущество за счет другого;

б) имущество приобретается или сберегается без предусмотренных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований.

Приобретение имущества одним лицом за счет другого означает увеличение объема имущества у одного лица и одновременное уменьшение его объема у другого.

Приобретение предполагает количественные приращения имущества, повышение его стоимости без произведения соответствующих затрат приобретателем, например, когда гражданин, действуя по поручению другого, ошибочно передает долг доверителя не займодавцу, а другому лицу; когда организация повторно оплачивает полученные на ее имя товары и т.п.

Сбережение имущества означает, что лицо должно было израсходовать свои средства, но не израсходовало их либо благодаря затратам другого лица, либо в результате невыплаты положенного вознаграждения другому лицу. Например, если по платежному поручению товарищества банк ошибочно списывает деньги со счета другого товарищества, то налицо сбережение имущества у одного товарищества и соответствующее его уменьшение у другого. Если лицо без согласия собственника фактически пользуется вещью, не выплачивая собственнику положенного вознаграждения, то налицо сбережение имущества за счет невыплаты вознаграждения, причитающегося собственнику вещи.

Наиболее распространенной формой неосновательного обогащения является получение приобретателем недолжного имущества. Основная разновидность этой формы - исполнение недолжного, т.е. передача потерпевшим приобретателю имущественной выгоды, которая не должна была передаваться, потому что лежащие в основе пе-

редачи сделка или иное правовое основание изначально отсутствовали или были недействительны, или отпали впоследствии

В условиях развитого товарного оборота часто происходят посягательства на авторские, патентные и другие исключительные права в результате их незаконного использования без согласия обладателя данных прав. При совершении подобных нарушений у незаконного пользователя исключительных прав возникает как неосновательное сбережение в результате неуплаты лицензионных платежей за использование изобретений, полезных моделей, промышленных образцов, товарных знаков, чужой служебной и коммерческой тайны, неуплаты вознаграждения за использование авторских и смежных прав.

Глава 59. ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Цель главы: *Раскрытие понятия интеллектуальной собственности, его особенностей, места и роли в общественном развитии. Предопределение правовых основ охраны объектов интеллектуальной собственности*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие и признаки интеллектуальной собственности. Его особенности, место, роль и значение в общественном развитии. Объекты интеллектуальной собственности, их правовая охрана. Проблемы интеллектуальной собственности в сети Интернет. Личные неимущественные и имущественные права на объекты интеллектуальной собственности. Исключительные права на объекты интеллектуальной собственности (понятие, содержание, сроки, способы защиты и переход исключительных прав к другому лицу). Договорные отношения, связанные с интеллектуальной собственностью. Лицензионные договора, участники, их обязательства.*

Особенности объектов интеллектуальной собственности. Объекты интеллектуальной собственности являются отдельным, особенным объектом гражданского права. Слово «интеллект» от латинского означает «разум». В отличие от других объектов гражданских прав, таких как – вещи, ценные бумаги, объекты интеллектуальной собственности отличаются следующими признаками:

а) во многих случаях объекты интеллектуальной собственности находятся не в материальной форме, а в виде идей, знаний и информации. Обозначенные в виде объективной формы идеи, знания могут выражаться в материальном носителе, например в схеме, макете, аппарате, оборудовании, но в этом случае идея, знание бывает первостепенным, а его материальный носитель считается всегда второстепенным;

б) нельзя владеть объектами интеллектуальной собственности в виде идей, знаний, как обычными материальными вещами;

в) одновременно этими объектами могут пользоваться не ограниченное число лиц;

г) к объектам интеллектуальной собственности не распространяются правила о бессрочности права собственности (ст.164 ГК РУз). Во многих случаях действие права интеллектуальной собствен-

ности (не считая исключение к ноу-хау) ограничивается сроком, предусмотренным в законодательстве;

д) с истечением срока, предусмотренного в законодательстве, прекращаются права субъекта интеллектуальной собственности к определенным объектам интеллектуальной собственности. Эти объекты считаются общественным достоянием и каждый желающий может в определенных условиях (с соблюдением личных прав автора) пользоваться ими безвозмездно и без разрешения самого автора или другого правообладателя;

е) защиту права собственности на объекты интеллектуальной собственности невозможно осуществить посредством подачи виндикационного иска (ст.228 ГК);

ё) по отношению к объектам интеллектуальной собственности распространяются правила, применяемые не к праву собственности, а к исключительному праву;

ж) действие права интеллектуальной собственности ограничивается территориально. Например, патент, выданный на изобретение Патентным ведомством Республики Узбекистан, действует на территории Республики Узбекистан, а также на территориях зарубежных государств, в случае наличия двухсторонних договоров между Республикой Узбекистан и соответствующими государствами;

з) у владельцев объектов интеллектуальной собственности есть личные неимущественные права и лица, пользующиеся этими объектами должны их соблюдать.

Объекты интеллектуальной собственности разделяются на следующие виды:

1. в зависимости от того, результатом какой деятельности они являются:

- произведения науки, литературы и искусства, исполнения, фонограммы, передачи организаций эфирного и кабельного вещания;
- программы для электронных вычислительных машин и базы данных;
- изобретения, полезные модели, промышленные образцы;
- селекционные достижения;
- нераскрытая информация, в том числе секреты производства (ноу-хау).

Интеллектуальная деятельность по своему характеру является высшим видом творческой деятельности человека. Творческая деятельность человека отличается от обычной, ежедневной разумной деятельности человека.

Обычная ежедневная деятельность человека является постоянной, повторяющейся и зачастую результат этой деятельности бывает заранее определенным. В связи с этим, ежедневная деятельность считается репродуктивной деятельностью, так как готовые идеи на основании формально логических или других правил появляются повторно. Творческая (разумная, мысленная) деятельность является интеллектуальной деятельностью, вследствие чего создаются новые, творчески независимые результаты в области науки, техники, литературы или искусства[1].

2. в зависимости от правового режима интеллектуальной собственности:

К средствам индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг распространяется правила об исключительных правах. В гражданском обороте участвуют различные субъекты и одновременно реализуются различные товары и услуги. В этом случае субъекты, произведенные ими товары и услуги должны иметь обозначения, обладающие различительной способностью, в противном случае могут возникнуть недопонимания и трудности. Эти различительные обозначения являются средствами индивидуализации участников гражданского оборота, производимых ими товаров, выполняеых работ и оказываемых услуг.

Эти различительные обозначения можно разделить на следующие виды:

- фирменное наименование;
- товарные знаки (знаки обслуживания);
- наименования места происхождения товара.

Интеллектуальная деятельность является самым быстро развивающимся динамическим процессом. В результате быстрого темпа развития этого процесса появляются новые результаты интеллектуальной деятельности. К примеру, появление топологий интегральных микросхем. Несмотря на то, что в законодательстве такое понятие не предусмотрено, исходя из содержания правил п.3. ст.1031 ГК можно сделать вывод о том, что на них распространяются правила, применяемые к интеллектуальной собственности.

У участников гражданского оборота, а также произведенных ими товаров и услуг могут возникнуть новые обозначения, обладающие различительной способностью. В этом случае к ним также распространяется соответствующие правила главы IV ГК РУз.

---

[1] Ионас В. Л., Произведение творчества в гражданском праве. - М.: 1972г., стр. 9-10

Характеристика научных теорий о праве интеллектуальной собственности. Право собственности всегда являлось основным, центральным институтом не только гражданского права, но также и отдельной правовой системы. В связи с этим, оно имело особое место в праве Древнего Рима, в последующем и в мусульманском праве. Но в XVII веке стало очевидным что право собственности не может надлежащим образом урегулировать все существующие формы и виды собственности, имеющиеся в гражданском обороте. Здесь речь идет о праве собственности на результаты творческой деятельности человека, связанные с изобретением книжного издательства и широким использованием изобретений в промышленности. К ним не возможно было применять обычные традиционные нормы, применяемые к праву собственности, так как не обеспечивалась эффективная защита прав собственника. Поэтому выделение права интеллектуальной собственности от состава права собственности стало объективной необходимостью. Но становление права интеллектуальной собственности не могло произойти сразу и легко. Право интеллектуальной собственности до достижения вида сегодняшних доктрин прошло сложный и трудный путь и развивалось в виде различных научных теорий.

Как констатирует А.П.Сергеев, в средние века правители давали отдельные льготы некоторым издателям и владельцам мануфактур, изобретавшим технические новшества. В дальнейшем стало обычаем передавать пользователям в определенно ограниченные сроки исключительные права на объекты интеллектуальной собственности при использовании произведений и технических новшеств[1]. В связи с этим, несмотря на то, что регулирование права интеллектуальной собственности еще не отражалось в нормативно-правовых актах, можно считать, что именно в это время появились теоретические основы права интеллектуальной собственности. Вышеуказанную ситуацию было бы логичным условно назвать «теорией льготных собственников». Данная теория действовала в 1623 году, когда королем Англии Яковым Стюартом был принят «Статут о монополиях». В соответствии со Статутом, разработаным техническим новшествам давались исключительные права сроком на 14 лет. В 1710 году были приняты «Статуты королевы Анны» и в отношении произведений литературы, с даты его создания закреплялись исключительные права сроком на 14 лет для опубликования (при жизни автора эти сроки можно было продлить еще на 14 лет). Льготы в этих законах были

[1] Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности РФ. –М.: Проспект. 2000. 11-с.

особенными и в них отражались первые истоки сегодняшних исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности.

В конце XVIII века возникла первая теория права интеллектуальной собственности – теория естественного права. На основе этой теории лежат выводы о том, что право творца неотъемлемая часть природных прав человека и гражданина, результат его морального творчества. Эти права считаются природными и существуют независимо от признания, провозглашения его государством. Только государство может оказать помощь в его зашите и охранять эти права от посягательств третьих лиц. Эта теория создала правовые основы признания права собственности на результаты творческой деятельности, создающие возможности его реализации на рынке.

В дальнейшем возникла теория «проперти» (означающая собственность) и широко распространилась в XIX веке. На ее основе лежала идея о том, что каждый труд человека создаст собственность, умственный труд творческого человека создает изобретения, произведения и другие нематериальные (бездушные) объекты. Эта теория широко распространялась в странах Европы где действовала романо-германская правовая система. В этих странах право создания творческих достижений приравнивалась к праву собственности, а иногда достижения творческой деятельности определялись как принадлежащие к движимому имуществу. В зависимости с теорией собственности термин промышленная собственность, литературно-художественная собственность, интеллектуальная собственность вошла в оборот и нашла свое легальное отражение в международных документах (вступившая в силу в 1883 году Парижская Конвенция по охране промышленной собственности, в 1886 году была разработана Бернская Конвенция об охране литературных и художественных произведений, в 1967 году в Стокгольме была разработана Конвенция о создании Всемирной организации интеллектуальной собственности и т.д).

Несмотря на то, что теория интеллектуальной собственности дала положительный результат в провозглашении, осуществлении и защите прав творческих людей, имела некоторые недостатки. Она выражалась в том, что нельзя было прямо применять все нормы права собственности в отношении объектов интеллектуальной собственности.

Некоторые ученые такие, как Пауллет, П.Розенберг попытались решить эти недостатки, считая что, интеллектуальная собственность будучи нематериальной, требует специального урегулирования как

отдельного вида собственности (имущества) владельцев патентов, субъектов авторского права и товарных знаков, при этом объекты права собственности считаются бездушными вещами.

В ходе толкования природы права интеллектуальной собственности играет особенную роль теория интеллектуальных прав. В 1879 году бельгийский юрист Э.Пикард ввел в оборот термин «интеллектуальные права». В соответствии с этой теорией права авторов, изобретателей, патентообладателей и т.д. должны быть признаны правами sui generis, т.е. правами особого рода, находящимися вне классического деления гражданских прав на вещные, обязательственные и личные. Эти права отличаются от права собственности на вещи действием времени и территории, объемом защиты и особенностями их использования. Многие сторонники особых интеллектуальных прав выступают против использования термина «интеллектуальная собственность».

В дальнейшем была разработана Й.Коллером теория о нематериальности (имматериал) и по мнению В.Еременко, данная теория имеет свое важное и серьезное действие на развитие авторского и патентного права[1]. На основе этой теории лежат идеи о том, что в отличии от права собственности авторское и изобретательское право состоит из комбинаций личных (нематериальных) и имущественных прав.

Известный российский ученый цивилист А.П.Сергеев также констатирует схожее мнение. «В настоящее время практически никто не ставит под сомнение двойственную природу авторских и изобретательских прав. С одной стороны, создателю творческого результата принадлежит право на его использование, которое носит исключительный характер и, в принципе, может свободно передаваться другим лицам (предоставляется разрешение на использование результата). Данное право относится к числу имущественных прав и по целому ряду признаков действительно сходно с правом собственности. С другой стороны, автор обладает совокупностью личных неимущественных (моральных) прав, таких, как право авторства, право на авторское имя и т.д., которые не могут отчуждаться от их обладателя в силу самой их природы. При этом между имущественными и личными правами не существует непреодолимой грани; напротив, они теснейшим образом взаимосвязаны и переплетены, образуя неразрывное единство»[2].

[1] Еременко В.И. ГК РФ и интеллектуальная собственность. //Государство и право. 2003. №1. -4 с.
[2] Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности РФ. -М., Проспект, 2000. 13-14-б.

Теория личности отражается в произведениях О.Гирке. В соответствии с этой теорией право творца есть неотъемлемая часть его личности, результат его творческой деятельности. Это право схоже с правом на имя, правом на жизнь. Сторонники этой теории придерживаются того мнения, что, если даже автор опубликовал свое произведение, изобретатель получил патент, оно по своему внутреннему содержанию остается единственным правом личности. Эта теория охватывает только одну сторону интеллектуальной собственности, но не обеспечивает продвижения объектов интеллектуальной собственности в гражданском обороте.

По мнению М.Кузнецова теория естественного права, промышленной собственности, интеллектуальных прав, теория нематериальности, теория личности входят в состав частно-правовых теорий[1].

Публично-правовые теории это вторая часть познания сущности интеллектуальной собственности. Самые знаменитые из них это теория договора и теория исключительного права.

На основании теории договора творец находится в договорных отношениях с политической элитой, государством. Например, по мнению Е. Богатых, В. Левченко, понимание патента как договора оказывает серьезное влияние на содержание патентно-правовых институтов. Изобретатель для публики открывает содержание своего изобретения, а за счет этого государство обеспечивает его определенными правами и охраняет их какой-то срок. После истечения этого срока изобретения считаются общечеловеческим достоянием. Этот договор основывается на взаимной выгоде и взаимных интересах для каждой из сторон[2].

В.Еременко находит в этой теории один недостаток: если патент считать договором, то на основании принципа свободы договора государство может не составлять такие договора, что в действительности такого не бывает. По общим правилам государство выдает патент на изобретения, отвечающие всем требованиям законодательства[3]. Итак, эта теория также не раскрывает всю сущность интеллектуальной собственности, а в отношении средств индивидуализации и нераскрытой информации их вообще нельзя применять.

Еще одним из распространенных теорий является теория исключительного права. Эта теория появилась в конце XIX века. Один из ее

---

[1] Кузнецов М.К. Охрана результатов творческой деятельности в международном частном праве. -М., 1988. 59 с.
[2] Богатых Е.А., Левченко В.И. Патентное право капиталистических и развивающихся государств. М., 1978. 16-18-с.
[3] Еременко В.И. ГК РФ и интеллектуальная собственность. //Государство и право. 2003. №1. 36-с.

сторонников А. Пиленко констатирует: сущность патентного права в том, что его владелец может запрещать третьим лицам в нижеследующем:

1) осваивать запатентованное изобретение;

2) повторно изобретать такое же изобретение;

3) обращаться с просьбой патентования точно такого же изобретения.

Эти полномочия возникают после выдачи патента[1]. Э.П. Гаврилов комментирует содержание исключительного права следующим образом: «исключительное право состоит в том, что его владелец вправе запрещать всем третьим лицам пользоваться этим правом».

В тоже время в большинстве случаев владелец исключительных прав может частично или полностью передать третьим лицам принадлежащие ему исключительные права[2].

Преимущество данной теории выражается в том, что она позволяет реализовать исключительные права при предоставлении действительных условий использования объектов определенным количествам людей. Несмотря на то, что В.Еременко считает, что отрицательная сторона вышеуказанной теории заключается в ограничении возможности пользования исключительными правами[3], на самом же деле это обстоит не так. Отрицательной стороной данной теории является обращение основного внимания на исключительные права и оставление без внимания личных прав.

В середине XX века стала распространяться теория «клиентелла» (автор – французский ученый П.Рубье). В соответствии с данной теорией, патентное право является постоянно меняющим свой состав и являющимся предметом регулирования специальных законов правом потребителей определенной сферы[4].

В настоящий момент по праву интеллектуальной собственности самая распространенная доктрина основывается на том, что право интеллектуальной собственности имеет два корня. Эти два корня – это имущественные и личные права. В обосновании данной теории большая роль принадлежит французскому ученому Р. Дюма. Содержание теории нашло свое отражение в нормах, регулирующих интел-

---

[1] Пиленко А. Право изобретателя. Т.1. С-Пб. 1902. 288-с.

[2] Гаврилов Э. Право на интеллектуальную собственность в новом ГК РФ. // Государство и право. 1995. №11. 63-64с.

[3] Еременко В.И. Там же. 37-с.

[4] Еременко В.И. Там же. 37-с.

лектуальную собственность, большинства государств мира и в том числе главе IV ГК Республики Узбекистан.

Однако, ни одна из существующих теорий не может полностью раскрыть все содержание интеллектуальной собственности. По этой причине в некоторых источниках идет поиск научных теоретических оснований для интеллектуальной собственности. В последнее время, российский цивилист ученый В.Еременко также попытался найти подобного рода научные теоретические основания. По его мнению. нет комплексного, всестороннего изучения в отношении объектов нематериальных благ. По этой причине ученый обращает основное внимание на исключительные права. В отношении объектов интеллектуальной собственности, предоставленная со стороны государства специальная защита прибретает форму исключительных прав.

Выше были рассмотрены научные теории интеллектуальной собственности в широком понимании. Каждая из этих научных теорий имеет определенное значение в развитии цивилистической науки и в свое время способствовали раскрытию сущности, особенностей интеллектуальной собственности и оказали содействие в возникновении определенных норм в правовом регулировании. Было бы неправильным ставить вопрос о правильности этих теорий и быть судьей в этом деле. С прогрессивным развитием науки и техники, развитием социальной жизни возникают все новые и новые объекты и можно сказать, что некоторые из них не могут вписываться в круг существующих научных теорий. В таком случае считается необходимым разработать новые научные теории, для их комментирования. В настоящее время имеющаяся конструкция интеллектуальной собственности, закрепленная в ГК удовлетворительно отвечает существующим реальным требованиям.

Правовые основы охраны объектов интеллектуальной собственности. Под правовой охраной объектов интеллектуальной собственности понимается возникновение основ законодательной защиты субъективных прав владельца. Объекты интеллектуальной собственности сами по себе не подлежат правовой охране, то есть подлежат правовой охране права лиц (личные права авторов, права владельцев исключительных прав, права пользователей по лицензии, права изначально пользующихся и т.д.) имеющих субъективные права к этим объектам.

Правовая охрана объектов интеллектуальной собственности:

-по факту их создания;

-возникает вследствие предоставления правовой охраны уполномоченным государственным органом в случаях и в порядке, предусмотренных ГК или другими законами.

Условия предоставления правовой охраны нераскрытой информации определяются законом.

Правовая охрана следующих видов объектов интеллектуальной собственности возникает в силу факта их создания:

- произведения науки, литературы и искусства;
- программы для ЭВМ и базы данных;
- исполнения, сценировки исполнения, передачи организаций эфирного или кабельного вещания;
- топологии интегральных микросхем.

В этом случае объект считается созданным, если его творец выразил его в устной, письменной или иной объективной формах, допускающей возможность его восприятия другими лицами. С этого момента возникает у лица субъективное право и оно подлежит правовой охране. В этом случае не требуется регистрации объекта, соблюдения каких-либо иных формальностей или надо подождать, чтобы третьи лица сначала воспользовались этим объектом. Даже если существуют правила о дальнейшей регистрации объектов (например, существуют правила регистрации программ для ЭВМ и базы данных), эти случаи не оказывают влияния на их правовую охрану. В этом случае не имеет значения факт создания объекта интеллектуальной собственности на территории Республики Узбекистан или в зарубежном государстве.

Правовая охрана ряда объектов интеллектуальной собственности возникает в силу предоставления уполномоченным государственным органом правовой охраны, предусмотренных в ГК или других законодательных актах (например, Законе «Об изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах», Законе «О селекционных достижениях» и т.д.). Для этого заинтересованный гражданин или юридическое лицо, имеющее право на признание субъективных прав на объект интеллектуальной собственности должен обращаться в уполномоченный государственный орган и подать документы с обоснованием своих требований. В случаях удовлетворения требований, уполномоченный государственный орган выдает документ (патент, свидетельство, документ о регистрации) о правовой охране субъективных прав граждан или юридических лиц к объектам интеллектуальной собственности. При отказе уполномоченным государствен-

ным органом этих требований, оно принимает обоснованные решения об этом. Решение может быть обжаловано в Апелляционный совет или в суд в установленном законодательном порядке.

При выдачи свидетельства о правовой охране, уполномоченные государственные органы (по многим объектам выступает Государственное патентное ведомство Республики Узбекистан) обязательно изучают следующее:

а) отвечает ли соответствующим характеристикам претендующий объект на правовую охрану как объект интеллектуальной собственности;

б) имеет ли законодательную основу требование о правовой охране заявителя гражданина или юридического лица на чье имя выдается свидетельство;

в) не противоречит ли законным правам и интересам других лиц выдача свидетельства о правовой охране и т.д.

Значение порядка выдачи свидетельства о правовой охране некоторых видов объектов интеллектуальной собственности уполномоченным государственным органом состоит в том что, во-первых, свидетельство о правовой охране обязывает объектов интеллектуальной собственности иметь соответствующее качество, во-вторых, удостоверяет субъективные права получившего свидетельства правовой охраны и свидетельствует о признании этих прав другими лицами. В то же время этот порядок не оставляет места для спора в возникновении правовой охраны и определении срока его действия, а также упростит получение свидетельства о правовой охране на территории других государств. В отношении некоторых объектов, творческим трудом которого был создан этот объект, особенно свидетельствует о личных правах автора. Существующее свидетельство о правовой охране объекта является основой защиты в судебном порядке при нарушении субъективных прав.

Правовая охрана следующих видов объектов интеллектуальной собственности возникает в силу выдачи свидетельства о правовой охране:

- выдается патент на изобретения, промышленные образцы и полезную модель (ст.5 Закона «Об изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах»);

-выдается патент на селекционные достижения (ст.4. Закона «О селекционных достижениях»);

- Государственным патентным ведомством осуществляется регистрация и выдается свидетельство на товарный знак и свидетельство о праве пользования наименования, места происхождения товара (ст.7 Закона «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров»);

- фирменное наименование юридического лица регистрируется путем включения в государственный реестр юридических лиц (ст. 1098 ГК);

В свидетельстве о правовой охране объектов интеллектуальной собственности отражается наименование объекта, его особенности, автор этого объекта (изобретения, полезной модели, промышленного образца, имени (наименования) владельца прав на селекционные достижения), время начало и окончание правовой охраны, название уполномоченного государственного органа, выдавшего свидетельство, ставится подпись руководителя и заверяется печатью. Свидетельство о правовой охране фирменного наименования не ограничивается сроком. Срок действия свидетельства на товарный знак или свидетельства о праве пользования наименованием, места происхождения товара, может быть продлен уполномоченным государственным органом по заявлению владельца в установленном законодательном порядке. Действие патента на промышленный образец и патента на полезную модель может быть продлено Патентным ведомством по ходатайству патентообладателя.

В случае неполучения свидетельства о правовой охране, не подлежит правовой охране судом или другим уполномоченным государственным органом объект интеллектуальной собственности, которым обязательно было получение свидетельства.

Свидетельство о правовой охране выдает не всякий государственный орган или общественное объединение, а именно уполномоченный на это государственный орган в установленном законодательном порядке.

Действие свидетельства о правовой охране объекта интеллектуальной собственности, выданный зарубежными странами осуществляется в соответствии с Международными Конвенциями с участием Республики Узбекистан, договорами, многосторонними сделками или регистрацией уполномоченным государственным органом Республики Узбекистан и выдачей свидетельства.

Правовая охрана нераскрытой информации определяется в соответствии с условиями, предусмотренными в законодательстве (ст.98

ГК, ст.ст. 1-5 Закона «О государственных тайнах», ст.ст.2,3 Закона «Об информатизации». Во многих случаях, в соответствии с этими условиями видится в данном отношении информация фактического монопольного положения владельца нераскрытой информации. Состояние фактической монополии означает существование одновременно следующих условий:

а) неизвестность нераскрытой информации третьим лицам;

б) в силу неизвестности оно обладает реальной или относительной коммерческой ценностью;

в) невозможность законодательного допуска (ознакомления, информирования, использования) третьих лиц к этим информациям;

г) владелец информации должен принять все меры для конфиденциальности информации.

Право на защиту нераскрытой информации от незаконного использования возникает независимо от выполнения в отношении этой информации каких-либо формальностей (ее регистрации, получения свидетельств и т.п.), кроме случаев выдачи информации, как ноу-хау на основании лицензии.

В случае причинения ущерба права владельца нераскрытой информации с недобросовестным действием, недобросовестной конкуренцией (промышленного шпионажа, выкупа сотрудника) со стороны третьих лиц подлежат правовой охране в судебном порядке.

Если нераскрытая информация получена на добросовестной основе или в итоге независимых исследований третьих лиц, не подлежат правовой охране субъективные права владельца нераскрытой информации (т.к., он в действительности теряет фактический монопольный статус).

Личные и имущественные права на объекты интеллектуальной собственности. Авторы результата интеллектуальной деятельности имеют личные и имущественные права к этим объектам.

Личные права автора на результат интеллектуальной деятельности - это исключительные права, не имеющие имущественного содержания, предусматривающие провозглашение статуса его создателя, укрепления и защиты этих прав, которые неотчуждаемо принадлежат только ему. Содержание и круг личных прав определяется отдельно, по каждому результату интеллектуальной деятельности. Например, личные права автора к объектам авторского права имеют широкий круг (права автора, право на имя автора, право на защиту чести и достоинства автора, право на отзыв произведения и т.д.).

Личные права автора в отношении некоторых объектов (например, селекционных достижений) ограничиваются признанием авторства на этот объект.

Содержание имущественного права автора определяется использованием результата интеллектуальной деятельности, возмездной передачей права на использование или разрешение использования на возмездной основе или же возможностью возмездной передачи их прав к другим лицам.

Круг имущественных прав автора полностью или частично может быть ограниченным. Если исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (ст.1034 ГК) принадлежат не автору, а другим лицам, то имущественные права автора на результат интеллектуальной деятельности считаются ограниченными (например, (эргашма хукук) или право доли в авторском праве, право получения гонорара на селекционные достижения от владельца патента, право пользования изобретением изобретателя в научных или личных целях и т.п.).

Личные неимущественные права автора принадлежат ему независимо от его имущественных прав и остаются за ним даже после передачи к другим лицам. Личные права на результат интеллектуальной деятельности принадлежат только его творцу-создателю (автору), а имущественные права могут принадлежать третьему лицу (например, когда объект создается по заказу). Имущественные права могут активно находиться в гражданском обороте, передаваться возмездно или безвозмездно к другим лицам, быть предметом залога, переходить по наследству. Личные права, прежде всего связаны с личностью творца-автора и не могут отчуждаться или передаваться к другим лицам. Независимо от состояния нахождения в гражданском обороте имущественных прав на результат интеллектуальной деятельности, личные права остаются только у творца-автора и пользователи имущественным правом должны соблюдать личные права творца-создателя (автора). Например, издательство, купившее исключительные права на произведения при его опубликовании должен указать имя автора, соблюдать неприкосновенность произведения.

В отношении владельцев права к средствам индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг принадлежат имущественные права к этим средствам.

Права в отношении отдельных признаков (средства индивидуализации), как и права на результат интеллектуальной деятельности,

разделяются на два вида, они видятся как имеющий права двойного вида. Права владельца к средствам индивидуализации считаются не только имущественными, но и личными. При этом эти права в установленном порядке могут временно передаваться к другим лицам возмездно или безвозмездно, выдаваться для пользования (кроме права на фирменное наименование).

Права авторства (права признания автором результата интеллектуальной деятельности) считаются личным неимущественным правом и принадлежат лицу, чьим творческим трудом был создан результат интеллектуальной деятельности.

Лицо, создавшее изобретения или произведения своим умственным, творческим трудом признается автором результата интеллектуальной деятельности. Это права называются правом автора к результату творческой деятельности, составляют корни остальных других личных прав. Другие личные права считаются вторичным правом, возникающим, если это право уже имеется. Право авторства по своей сущности считается личным неимущественным правом, то есть, во-первых, оно с связано личностью творца-создателя, во-вторых, не имеет имущественно-экономического смысла, в-третьих, не может быть отчуждено от владельца права. Эти права принадлежат лицу, создавшему результат интеллектуальной деятельности своим творческим трудом. Лица, принявшие участие своим обычным, механическим трудом в создании результата интеллектуальной деятельности не имеют права авторства (например, токарь, создавший оборудования, изобретения на основании схемы изобретателя и т.д.).

Права авторства не передаются другим лицам. Права авторства к результату творческой деятельности принадлежат только его создателю, нельзя отчуждать или передавать каким- то образом другим лицам. Поэтому передача права авторства в пользу других лиц, даже если автор по своей воли и желанию откажется от права авторства или передаст его на основании сделки или договора (продавать, дарить) является недействительным. Например, соглашения о написании диссертации, произведения одним лицом на имя второго лица, считается недействительным и является противоречащим закону. В ст.149 Уголовного кодекса Республики Узбекистан предусмотрена уголовная ответственность за присвоение авторства, принуждение к соавторству на объекты интеллектуальной собственности. Если результат творческой деятельности (изобретения, произведения) был создан двумя или более лицами считается созданным по соавторству. Личные пра-

ва соавторов, по общему правилу считаются равными. Объем имущественных прав определяется соглашением соавторов и может быть неравным. В отношении некоторых объектов интеллектуальной собственности круг лиц, считающихся полностью соавторами произведения может ограничиваться в соответствии с законом. Это правило распространяется к разновидностям с участием множества лиц в создании объекта интеллектуальной собственности. Например, кинофильм считается именно таким видом, которое предполагает участие множества лиц своим творческим трудом, но автором кинофильма считается ограниченный круг лиц: автор сценария, режиссер сценария, главный оператор, главный художник и т.п.

Правовая охрана авторского права, возникающая в силу факта создания не требует соблюдения каких-либо формальностей. Авторское право на объекты интеллектуальной собственности свидетельствуется выдачей уполномоченным государственным органом документа о правовой охране или других документов, которые как и другие личные права автора-создателя защищаются бессрочно.

Понятие исключительного права и его содержание. В теории гражданского права под исключительным правом понимаются правомочия владельца исключительного права на совершение различных действий (пользование результатом творческой деятельности, распоряжение ею и т.п.), уполномоченность и в то же время субъективное исключительное право, обеспечивающее запрещение совершения этих действий со стороны других лиц[1]. Правовой механизм исключительного права является мощным средством, обеспечивающим осуществление права собственности владельца к объекту, которым нельзя обыкновенно владеть и которым одновременно могут пользоваться неограниченный круг лиц. Однако, право собственности и исключительное право не идентичные понятия, на которых мы выше подробно останавливались.

Владельцу имущественных прав к объектам интеллектуальной собственности или средствам индивидуализации принадлежит право пользования по своему усмотрению. Эти исключительные права по своему характеру и содержанию считаются имущественным правом.

Под правом пользования, по своему усмотрению, объектом интеллектуальной собственности понимается пользование владельца этих прав по своей воли и без принуждения.

[1] Гражданское право. -М.: Бек. 1994. Т.1. 314-с.

Пользование объектом разными формами и способами - это пользование в различной объективной форме – рукописью, произведениями в печатной форме (босма асар), аппаратом, оборудованием, этикеткой, различными ярлыками, макетами, сооружениями, статуями и т.п. а также распространение с помощью различных средств, изданий, устных чтений, размещением в рекламных проспектах, отражение в строительствах и эксплуатации, пользование другими способами.

Формы и способы пользования объектом должны соответствовать законодательным требованиям. Для этого владелец исключительного права должен соблюдать установленные требования. Например, изобретатель, который построил автомобиль по новому изобретению, должен зарегистрировать его в уполномоченных государственных органах (например, в государственной автоинспекции). Товарные знаки в отношении спиртных напитков, табачной продукции не должны размещаться в рекламных проспектах детских учреждений. Фармацевт, который создал новое лекарство при использовании, должен соблюдать требования, установленные в законодательстве, в противном случае использование объекта интеллектуальнй собственности считается незаконным.

Пользование другими лицами объектом интеллектуальной собственности принадлежащего владельцу по исключительному праву допускается только по согласию владельца этих прав.

Если исключительное право принадлежит нескольким лицам (например, коллективу авторов) третьи лица чтобы пользоваться объектом исключительных прав должны взять согласие каждого владельца этих прав.

Для пользования объектом, взятые разрешения от владельцев исключительных прав должны быть открыто изъявлены, оформлены в соответствии с законом. Выражение молчания, безсловия (сукут) не означает согласия.

Если есть возможность одновременного пользования третьих лиц многими объектами интеллектуальной собственности, то они обязаны пользоваться этой возможностью только по разрешению владельца исключительных прав.

Третьи лица, использующие объект интеллектуальной собственности без разрешения владельца исключительного права будут ответчиками гражданско-правовой ответственности. Владелец права может защищать свои права в судебном порядке, требовать прекращения

действия третьих лиц, нарушающих его права, требовать возмещения ущерба, в том числе морального вреда, взыскивать в свою пользу всю прибыль третьих лиц, которые они заработали вследствие этого правонарушения.

Обладатель исключительного права на объект интеллектуальной собственности вправе передать это право другому лицу полностью или частично, разрешить другому лицу использовать объект интеллектуальной собственности и вправе распорядиться им иным образом, если это не противоречит Гражданскому Кодексу или другим законам.

По общему правилу, исключительные права к объектам интеллектуальной собственности активно действуют в гражданском обороте как имущественное право. Оно может быть предметом различных сделок и договоров. Владелец исключительного права к объектам интеллектуальной собственности имеет право за вознаграждение или бесплатно передать эти права другим лицам полностью или частично (продать, дарить, давать разрешение на частичное пользование и т.д.).

Когда исключительное право передается полностью, то владелец исключительных прав передает третьим лицам исключительное право в полном объеме. Значит, в результате отчуждения этого права, третье лицо становится владельцем исключительных прав.

При частичной передаче исключительного права часть этих прав владелец оставляет за собой, а оставшуюся часть передает третьим лицам.

В ст.1035 ГК определены условия и порядок оформления полной или частичной передачи исключительных прав к другим лицам.

Выдача разрешения другим лицам на использование объекта интеллектуальной собственности входит в состав компетенции владельца исключительного права на этот объект. При выдаче разрешения на использование объектом исключительное право остается у владельца этих прав, не отчуждается и у третьих лиц возникает право пользования этим объектом. Условия и порядок пользования определяется соглашением владельца исключительных прав и пользователем.

Владелец исключительных прав имеет право по своему усмотрению распоряжаться своим правом к объекту интеллектуальной собственности не противоречащим ГК и действующему законодательству. Например, владелец исключительного права может отдать под залог это право как средство обеспечения своих обязательств или обязательства третьих лиц.

Владелец исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности не вправе распоряжаться своим правом способами, не соответствующими действующему законодательству. Запрещенные способы распоряжения правом предусматриваются в ГК или в действующем законодательстве (например, распространение произведений, побуждающих действовать против конституционного строя, способствующих возникновению войны, межнациональной розни, разврату и т.д. Не разрешается переход к другим лицам исключительного права юридического лица к фирменному наименованию, кроме случаев отчуждения и перехода права на фирменное наименование юридического лица при реорганизации юридического лица или ликвидации предприятия в целом.

Ограничение исключительных прав, в частности, ограничение путем предоставления другим лицам возможности пользоваться объектом интеллектуальной собственности, признанием этих прав является недействительным и его отмена допускается в случаях, объеме и порядке предусмотренных в ГК и другими законодательными актами.

В законодательстве предусмотрен порядок ограничения исключительных прав владельца следующих объектов интеллектуальной собственности:

-в отношении изобретения, полезных моделей, промышленных образцов (ст.12 Закона «Об изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах»);

-селекционных достижений (ст.31 Закона «О селекционных достижениях»);

- программы для ЭВМ и базы данных (ст.12 Закон «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных»);

-объекты авторского права (ст.ст. 1058-1061 ГК).

Исключительные права могут ограничиваться посредством предоставления возможности пользоваться другим лицам объектом интеллектуальной собственности. Это распространяется на следующие объекты:

- в соответствии со ст.11 Закона «Об изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах» к объектам промышленной собственности патентообладатель может передать удостоверяемое патентом право на объект промышленной собственности любому юридическому или физическому лицу (лицам) по договору об уступке патента или право использования объекта промышленной собственности по лицензионному договору.

- в соответствии со ст.31 Закона «Об изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах», к преждепользователям объекта промышленной собственности;

-пользование нераскрытой информацией (предусмотренным п.4. ст.1096 ГК);

-объектом авторского права (ст.ст. 25-33 Закона «Об авторском праве и смежных правах»)

В законодательстве не предусмотрено ограничение исключительных прав к фирменным наименованиям, товарным знакам (знакам обслуживания).

Основания признания недействительного исключительного права на объекты интеллектуальной собственности четко определены в действующем законодательстве :

- несоответствие выданного документа о правовой охране к объектам промышленной собственности, к условиям правовой охраны или в случае его выдачи лицу, неимеющего право на получение документа о правовой охране;

-исключительные права на селекционные достижения в случаях, предусмотренных ст.34 Закона «О селекционных достижениях»;

-к товарным знакам, знакам обслуживания в случаях и в порядке, предусмотренном ст.24 Закона «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров»

-признается недействительным права, полученные вследствие присваивания чужого произведения и исключительные права, полученные в результате этого присвоения.

Признание недействительным исключительного права на объекты интеллектуальной собственности осуществляется на основании постановления уполномоченного государственного органа, выдавшего документ о правовой охране - Аппеляционного совета или суда. В этом случае исключительное право считается недействительным изначально. А также, возможно взыскать полученные доходы в пользу действительного владельца исключительного права от лица, признавшегося о недействительности его исключительного права, получившего доходы от использования этих прав.

Исключительные права к некоторым объектам интеллектуальной собственности могут досрочно прекращаться. Например,

-к селекционным достижениям (ст. 35 Закона «О селекционных достижениях»);

-к изобретениям, полезным моделям, промышленным образцам (ч.1 ст.28 Закона «Об изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах»);

-к товарным знакам, знакам обслуживания (ч.1. ст.25, ч.2 п.2,4,5,6 Закона «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров»);

- к объектам авторского права в случае добровольного отказа владельца исключительных прав от этого права;

-прекращаются исключительные права на нераскрытую информацию при несохранении одного из условий его правовой охраны (ст. 98 ГК).

В случае признания недействительным исключительного права считается, что исключительное право изначально не существовало. При досрочном прекращении исключительного права оно признается существовавшим до его прекращения и только для последующего периода неспособствует возникновению правовых последствий.

Ограничения исключительных прав допускаются при условии, что такое ограничение не наносит ущерба нормальному использованию объекта интеллектуальной собственности и не ущемляет законных интересов правообладателей.

В законе предусмотрено ограничение исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности, прежде всего, учитывая интересы государства и общества. Но эти ограничения осуществляются только в случаях, условии и порядке, предусмотренных законом. В результате этих ограничений третьи лица имеют права пользоваться (иногда только за вознаграждение) объектом интеллектуальной собственности временно, частично и для некоторых целей. На основании этих ограничений не могут возникать исключительные права у третьих лиц.

Причинение вреда при нормальном пользовании объектом интеллектуальной собственности, прежде всего, видится в ограничении возможности владельца исключительного права в пользовании объектом, в различных препятствий для этого. Ущемление законных интересов владельца исключительных прав на объект интеллектуальной собственности отражается в уменьшении прибыли от объекта, в нарушении личных прав. Если ограничение исключительных прав приведет к вышеуказанным последствиям, владелец права имеет права требовать в суде защиту своих прав.

Имущественные права, принадлежащие обладателю исключительных прав на объект интеллектуальной собственности, если иное не предусмотрено ГК или другим законом, могут быть переданы правообладателем полностью или частично другому лицу по договору, а также переходят по наследству и в порядке правопреемства при реорганизации юридического лица - правообладателя.

Передача имущественных прав по договору, либо их переход в порядке универсального правопреемства не влечет передачу или ограничение права авторства и других неотчуждаемых и непередаваемых исключительных прав. Условия договора о передаче или ограничении таких прав ничтожны.

Передаваемые имущественные права должны исходить из исключительного права и должны принадлежать владельцу права. Под имущественным правом понимаются соответствующие правомочия, принадлежащие владельцу права личного использования объектом интеллектуальной собственности или передача их на основе их пользования.

При полном переходе имущественного права, владелец права отчуждает эти права и оно возникает у третьих лиц. При частичном переходе имущественного права, владелец права частично оставляет у себя эти права и остальная часть переходит к другим. Имущественные права могут переходить только на основании договора. Договор составляется владельцем имущественного права и лицом, которому переходят полностью или частично эти права. В отношении этих договоров применяются правила главы 26 (понятие и условия договора), главы 28 ГК (изменение и расторжение договора), если иное не предусмотрено законом.

В договоре должно быть указано имя владельца исключительного права на объект интеллектуальной собственности и имя, которому переходит имущественное право, если исключительное право возникло вследствие получения от уполномоченного государственного органа документа, правовой охраны на этот документ и его регистрационный номер, срок его действия, содержание и объем переходящего имущественного права, условия его использования, срок , если договора составляются на возмездной основе, то сумма и порядок оплаты, при частичном переходе имущественного права, правомочия владельца, контроль и использование, другие права и обязанности сторон, ответственность за нарушение условий договора и др. Договор должны подписать стороны и соответственно оформить. Форма дого-

вора определена законами по-разному, для различного вида объектов интеллектуальной собственности. При переходе имущественного права на объекты авторского права договора должны составляться в письменном виде и быть нотариально удостоверенными. Если исключительное право возникло в силу выдачи уполномоченным государственным органом документа правовой охраны (патента, свидетельства) на объект интеллектуальной собственности, то договор о переходе имущественного права должен быть составлен письменно, нотариально заверен и зарегистрирован в уполномоченном государственном ведомстве. Эти правила действуют и в отношении ноу-хау, в противном случае договор считается ничтожным.

В ГК и действующем законодательстве есть исключения по поводу перехода имущественного права от владельца имущественного права на некоторые объекты интеллектуальной собственности. Например, в соответствии с ч.3 ст.1109 ГК отчуждение, иные сделки об уступке права пользования наименованием места происхождения товара и предоставлением в пользование им на основании лицензии не допускаются. В ст. 1101 ГК определен порядок и условия перехода права на фирменное наименование другим лицам и оно отличается от вышеуказанных общих правил. В соответствии с ч.2. ст.1105 ГК передача права на товарный знак не допускается, если она может явиться причиной введения в заблуждение относительно товара или его изготовителя.

Исключительное право на объекты интеллектуальной собственности после смерти владельца права переходит в порядке наследования его законным наследникам или другим лицам на основании завещания. В этом случае к этим отношениям применяются нормы V раздела ГК о наследовании. Если владельцем исключительного права на объекты интеллектуальной собственности является юридическое лицо, при реорганизации юридического лица (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование) исключительное право переходит на заново созданное юридическое лицо в порядке наследования. При реорганизации юридического лица путем разделения, выделения, преобразования переход исключительного права определяется по взаимному согласию сторон, если нельзя достичь согласия, определяется судом.

Факт перехода исключительного права в порядке наследования и правопреемства должен оформляться выданным нотариусом наследственным удостоверением, если имеется документ правовой ох-

раны, то этот документ должен оформляться в уполномоченном государственном ведомстве на имя нового владельца исключительного права и подлежит государственной регистрации.

Передача имущественных прав по договору либо их переход в порядке универсального правопреемства не влечет передачу или ограничение права авторства и других неотчуждаемых и непередаваемых исключительных прав. Условия договора о передаче или ограничении таких прав ничтожны.

Это правило применяется в случае, когда исключительное право принадлежит автору создателю результата творческой деятельности. В этом случае если автор передает третьим лицам имущественное право на основании договора или смерти автора, эти имущественные права переходят его наследникам в порядке универсального правопреемства. Личные права автора, другие исключительные права (неотчуждаемые и непередаваемые от него) не прекращаются , не ограничиваются и не влекут его перехода на основании договора третьим лицам или наследникам. Если даже владельцем исключительного права не является автор, а другое лицо, при передаче владельцем имущественного права третьим лицам на договорной основе или переходе в порядке универсального правопреемства не влечет перехода, прекращения или ограничения авторского права и других непереходящих и неотчуждаемых прав.

Круг, виды и содержание исключительных прав, не переходящий другим лицам, неотчуждаемый и принадлежащий только автору создателю результата творческой деятельности определен в ст.1033 ГК.

Часть условий договора с автором и третьими лицами или владельцем исключительных прав, не являющихся создателем объекта интеллектуальной собственности с третьими лицами, предусматривающий передачу или ограничение этих прав считаются ничтожными и не влекут правовых последствий. Этот договор считается ничтожным и к нему применяются правила ч.3 ст.113 ГК.

Авторское право на объект интеллектуальной собственности сохраняется за автором, независимо от того, скольким лицам переходило исключительное право на объект в гражданском обороте, то есть факт перехода исключительного права на объект сколько бы раз оно не переходило к третьим лицам, ни в какой степени не влияет на действия, принадлежащие автору и неотчуждаемые от него права.

Исключительные права, которые передаются по договору, должны быть в нем четко определены. Права, которые не указаны в договоре в качестве отчуждаемых, предполагаются непереданными, поскольку не доказано иное.

Известно, что исключительное право как комплекс имущественных прав содержит в себя компетенцию владельца права на объект интеллектуальной собственности на совершение действий в отношении него, имеющего правомочия давать разрешения или запрещения на совершение этих действий. Поэтому, когда на основании договора исключительное право переходит к другим лицам нужно определить в договоре, именно какое право (например, личное использование на определенной территории, пользование других лиц на существующем основании, имеет ли отношения на осуществление права на другой территории) переходит и компетенция вытекающие от этого права. Действует презумпция о том, что все права (касающиеся исключительных), которые не указаны в договоре в качестве отчуждаемых, предполагаются непереданными, поскольку не доказано иное. Это означает, если лицо на основании договора взяло на себя часть исключительных прав и осуществляет дополнительно другие права, то в этом случае он должен доказать что он осуществляет эти дополнительные права на основании согласия или разрешения, выданным владельцем исключительных прав. В противном случае, он считается незаконным приобретателем права. Обязанность доказывания приобретения дополнительного права с согласия или разрешения владельца исключительного права возложено на третьих лиц.

К договорам, предусматривающим переход другим лицам исключительного права на время действия ограниченного срока применяются правила о лицензионных договорах. Это означает, что правила, предусмотренные частями 1 и 3 ст.1035 ГК применяются в случае перехода исключительного права на основании договора или в порядке универсального правопреемства в случае перехода третьим лицам на время действия исключительного права, т.е. на весь оставшийся срок. Если владелец исключительного права временно передаст (на ограниченный срок) эти права, то этот договор считается лицензионным договором.

Лицензионный договор и его виды. По лицензионному договору сторона, обладающая исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет другой стороне (лицензиату) разрешение

использовать соответствующий объект интеллектуальной собственности.

Лицензионный договор является важным гражданско-правовым средством, позволяющим пользование третьим лицам объектом интеллектуальной собственности. Лицензионный договор считается соглашением о предоставлении разрешения на использование объекта интеллектуальной собственности. По лицензионному договору патентообладатель (лицензиар) обязуется предоставить право на использование охраняемого объекта на срок и в объеме, предусмотренный договором, другому лицу (лицензиату), а последний принимает на себя обязанность вносить лицензиару, обусловленные платежи и осуществлять другие действия, предусмотренные договором[1].

Лицензионный договор по своей правовой природе, даже если и схож с традиционным договором купли - продажи и имущественного найма (аренды), оно отличается своими особенностями.

Во - первых, договор купли – продажи и имущественного найма основываются на праве собственности или вещного права продавца или наймодателя, а лицензионный договор основывается на исключительном праве, выдавшего лицензию в отношении объекта интеллектуальной собственности.

Во вторых, на основании договора купли – продажи и имущественного найма, вещь передается получателю и в отношении вещи можно двусторонне обладать. Этим объектом могут одновременно пользоваться лицензиар и неопределенный круг третьих лиц (лицензиаты). Исходя из этих критериев, нельзя применять к лицензионным договорам правила ГК о договоре купли- продажи об обязанности продавца по передаче товара (ст.388), обязанности продавца по сохранению проданного имущества (ст.391), недостатках товара, за которые отвечает продавец (ст.409) и ряда других правил о договоре имущественного найма.

Предметом лицензионного договора являются охраняемые объекты, как результат творческой деятельности (произведения науки, литературы, искусства, компьютерные программы, изобретения, полезная модель, промышленные образцы и т.д.) или средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания).

[1] Гражданское право. Учебник. В.3-х т. Т.3. 4-е изд., перераб. И доп. //Под ред.А.П.Сергеева, Ю.К.Толстого. – М.: Проспект. 2004. -С.249.

В соответствии с ч.3 ст.1109 ГК права пользования наименованием места происхождения товара не может быть предметом лицензионного договора. Владельцем исключительного права на объект интеллектуальной собственности считается лицензиар. Права владельца исключительных прав должны быть приобретены на законных основаниях и засвидетельствованы документом о правовой охране, выданным уполномоченным государственным органом. Другой стороной договора, получившим разрешение на использование объекта интеллектуальной собственности считается лицензиат.

Лицензионный договор должен определять предоставляемые права, пределы и сроки использования.

Как отмечалось выше, круг исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности весьма велик и разнообразен. Эти права можно условно разделить на три группы: личное использование объектом владельца права, выдача разрешения на использование другим лицам, запрещение использования других лиц. В то же время эти права можно увидеть с различных сторон: использование самим, выдача разрешения использовать другим лицам, только пользоваться самим, не пользуясь ими, выдача разрешения другим лицам. При выдаче разрешения на пользование другим лицам должно быть четко указана территория использования, объем использования (по своему усмотрению, в определенном технологическом процессе или в производстве, в отношении определенной продукции и т.д.).

В лицензионном договоре должен четко определяться срок использования лицензиатом объекта интеллектуальной собственности. Этот срок, начиная с момента выдачи лицензии должен быть короче срока правовой охраны объекта.

Лицензионный договор предполагается возмездным. Обычно при выплате вознаграждения на основании лицензионного договора применяются: установление единовременного вознаграждения при подписании лицензионного договора (так называемый паушальный сбор) и установление текущих отчислений в процентном отношении к извлекаемой прибыли (так называемого роялти). Иногда эти две разновидности применяется одновременно. При этом сначала платится четко определенная сумма и потом отчисления в процентном отношении к извлекаемой прибыли. Форма вознаграждения определяется соглашением сторон.

Лицензионный договор может предусматривать предоставление лицензиату:

права использования объекта интеллектуальной собственности с сохранением за лицензиаром права его использования и права выдачи лицензии другим лицам (простая неисключительная лицензия);

права использования объекта интеллектуальной собственности с сохранением за лицензиаром права его использования, но без права выдачи лицензии другим лицам (исключительная лицензия);

других видов лицензии, допускаемых законом.

При выдаче простой неисключительной лицензии объектом интеллектуальной собственности могут пользоваться владелец исключительного права (то есть лицензиар), лицензиат и одновременно третьи лица, получившие разрешение от владельца исключительных прав на использование. При таких случаях лицензиат не имеет права возражать на использование владельцем исключительного права, а также, изначально существующим или в дальнейшем возникающим лицензиатам права пользования объектом. При этом лицензиату переходит только право пользования объектом наравне с другими лицами.

При исключительной лицензии могут пользоваться лицензиар и лицензиат, но лицензиар не имеет права давать лицензию на пользование третьим лицам. В срок действия исключительной лицензии лицензиар и лицензиат имеют равные права в пользовании объектом.

В законах определен круг обязательных, открытых лицензий. В соответствии со ст.11 Закона «Об изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах» при неиспользовании или недостаточном использовании патентообладателями объекта промышленной собственности в течение трех лет, с даты его регистрации любое лицо, желающее и готовое использовать охраняемый объект промышленной собственности, в случае отказа патентообладателя от заключения лицензионного договора может обратиться в суд с ходатайством о предоставлении ему принудительной неисключительной лицензии. Если владелец исключительного права не докажет, что он по уважительной причине не пользовался или не мог пользоваться объектом промышленной собственности, то суд имеет право давать принудительную лицензию с определением объема, срока и порядка вознаграждения вышеуказанным лицам. При этом выплачиваемая сумма вознаграждения не должна быть ниже рыночной стоимости.

В соответствии со ст.40 Закона «О селекционных достижениях», если патентообладатель не использует селекционное достижение в Республике Узбекистан в течение трех лет с даты выдачи патента и

отказывается от заключения лицензионного договора, и если неиспользование данного селекционного достижения затрагивает общественные интересы, лицо, желающее использовать это селекционное достижение, может обратиться в суд с заявлением о предоставлении ему принудительной лицензии. Принудительная лицензия предоставляется в виде неисключительной (простой) лицензии и дает ее владельцу право на получение от патентообладателя исходного семенного, посадочного или племенного материала. Принудительная лицензия выдается только лицу, которое может обеспечить использование селекционного достижения допустимым способом и согласно лицензии. Принудительная лицензия не препятствует патентообладателю использовать охраняемое селекционное достижение или предоставлять лицензию на его использование другому лицу. Патентное ведомство публикует сведения о выданных принудительных лицензиях.

Еще одним видом принудительной лицензии является обязательная лицензия. В соответствии со ст.32 Закона «Об изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах», если патентообладатель не может использовать объект промышленной собственности в связи с тем, что в нем используется иной охраняемый объект, принадлежащий другому юридическому или физическому лицу, то он вправе требовать от последнего предоставления лицензии на использование этого объекта на условиях, предусмотренных договором.

Для некоторых объектов права интеллектуальной собственности применяются условия об открытых лицензиях. В соответствии со ст.32 Закона «Об изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах», патентообладатель может подать в Патентное ведомство заявление о предоставлении любому лицу права на использование объекта промышленной собственности (открытая лицензия). Лицензия, получаемая таким путем, считается открытой лицензией. Лицо, изъявившее желание приобрести открытую лицензию, обязано заключить с патентообладателем договор о предоставлении неисключительной лицензии. Споры по условиям договора рассматриваются судом. Заявление патентообладателя о предоставлении права на открытую лицензию отзыву не подлежит.

В соответствии со ст.39 Закона «О селекционных достижениях» патентообладатель может подать в Патентное ведомство заявление о предоставлении любому лицу права на использование селекционного достижения (открытая лицензия). В этом случае патентная пошлина за поддержание патента в действии снижается на пятьдесят процен-

тов. Заявление патентообладателя о предоставлении права на открытую лицензию отзыву не подлежит. Лицо, изъявившее желание приобрести открытую лицензию, обязано заключить с патентообладателем лицензионный договор. Споры по условиям договора рассматриваются судом.

Пользование объектом интеллектуальной собственности, не получая лицензию от владельца исключительного права допускается в предусмотренных законодательством случаях. Такое использование может быть возмездным или безвозмездным. Например, в соответствии со ст.31 Закона «Об изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах», преждепользователь объектом промышленной собственности имеет право безвозмездного пользования без получения лицензии. В соответствии с ч.4 ст.32 этого закона в случаях, предусмотренных законодательством, правительство республики может разрешить использование объекта промышленной собственности без согласия патентообладателя с выплатой ему соразмерной компенсации. При этом споры об объеме вознаграждения решаются Высшим Хозяйственным судом Республики Узбекистан.

Лицензионный договор составляется в письменной форме. Лицензии на использование объекта промышленной собственности (изобретения, полезная модель, промышленный образец, использование товарного знака (обслуживания), а также лицензии, выданные на использовании селекционных достижений, ноу-хау должны зарегистрироваться в Патентном ведомстве, в противном случае в соответствии с ч.1. ст.112 ГК они считаются ничтожными. Особенности авторского лицензионного договора определены в ст.1071 ГК. Договоры о предоставлении лицензии на пользование объектом, которые возникают и подлежат правовой охране в силу факта их создания, целесообразно нотариально заверить, даже если не требует этого закон.

В содержании лицензионного договора должны быть предусмотрены следующее: наименование сторон, сведения о документе, удостоверяющий (подтверждающий) исключительное право лицензиара, объем передаваемых прав по использованию объекта, круг, метод, граница использования, срок использования, форма, порядок и количество выплаты вознаграждения, ответственность сторон, порядок разрешения споров и т.д. Кроме этого, в договоре можно предусмотреть обязанности лицензиара в обеспечении реального использования лицензиатом передаваемого права (выдача необходимых документов), передача вещей с образцами, оказать техническую помощь,

командирование своих специалистов, обеспечение специальными оборудованиями, сырьевыми материалами и т.д. А также, лицензиар является ответственным в обеспечении действия патента, послужившего основой для лицензии (выплата пошлин, защиты от исков третьих лиц), возможности технического производства продукции на основании лицензии и в достижении нужных результатов, с соблюдением технических условий со стороны лицензиата. Иногда, самым необходимым условием лицензионного договора является сохранение сторонами в секрете сведений относящихся патента. В договоре предусматривается ответственность за нарушения этой обязанности.

В законе определены обязательные условия лицензионного договора для некоторых объектов интеллектуальной собственности. Например, в соответствии с ч.2 ст.1101 ГК обладатель права на фирменное наименование может разрешить другому лицу использование своего наименования (выдать лицензию). Однако при этом в лицензионном договоре должны быть обусловлены меры, исключающие введение потребителя в заблуждение. В соответствии с ч.4 ст.30 Закона «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» лицензионный договор должен содержать условие о том, что качество товаров лицензиата будет не ниже качества товаров лицензиара и что лицензиар будет контролировать выполнение этого условия.

Если в лицензионном договоре не предусмотрено иное, лицензия предполагается простой (неисключительной). Это означает, что в лицензионном договоре может быть указана передача лицензиаром права пользования объектом интеллектуальной собственности. Если даже не указано пользование объектом самому и выдача разрешения на использование другим лицам, то действует презумпция о существовании этого права. И этот договор считается неисключительной лицензией и лицензиар не вправе иметь претензии.

Договор о предоставлении лицензиатом права использования объекта интеллектуальной собственности другому лицу признается сублицензионным договором. Лицензиат вправе заключать сублицензионный договор лишь в случаях, предусмотренных лицензионным договором. Такого вида лицензии могут выдавать только владельцы исключительных и полных лицензий. При этом объем права пользования выдаваемые сублицензиату не должен превышать объема права полученные лицензиатом на основании первичной лицензии сублицензиара. При недействительности или окончании срока основного

(первичного) лицензионного договора, сублицензия сама по себе прекращается.

Ответственность перед лицензиаром за действия сублицензиата несет лицензиат, если лицензионным договором не предусмотрено иное. Например, при раскрытии конфиденциальности сведений, которые были основанием для лицензии по вине сублицензиата (дополнительного лицензиата), перед основным лицензиаром, отвечает сам лицензиат. В то же время основной лицензиат вправе подать регрессный иск против сублицензиата (дополнительного лицензиата). По общему правилу за действие сублицензиата отвечает лицензиат, независимо от его вины перед основным лицензиаром, кроме указанных в лицензионном договоре случаев, об ответственности сублицензиата за свои действия перед лицензиаром.

Договоры о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности. Автор может принять на себя по договору о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности обязательство создать в будущем произведение, изобретение или иной результат интеллектуальной деятельности и предоставить заказчику, не являющемуся его работодателем, исключительные права на использование этого результата.

Каждое творческое лицо может по своему усмотрению, по своей инициативе, на свои средства, на основании трудового договора (контракта) с работодателем или на основании заказа, не являющегося работодателем лицом , создать свою интеллектуальную деятельность.

Личные неимущественные и исключительные права на результат творческой деятельности, созданные по инициативе автора – творца и личных средств принадлежат только ему самому. Он по своему усмотрению свободно распоряжается исключительным правом на результат творческой деятельности.

В случаях, когда автор – творец находится в трудовых отношениях (с работодателем), на исключительные права, возникшему на основании осуществления творческой деятельности, выполнение поручений, которые обусловлены в трудовом договоре, применяются правила ст.ст. 1062, 1087, предусмотренных в других законодательных актах (например, ст. 7 Закона «О селекционных достижений», ст.8. Закона «О правовой охране программ для ЭВМ и базы данных») и нормы Трудового кодекса Республики Узбекистан.

Договоры, заключающиеся между автором и третьими лицами о создании и использовании результата творческой деятельности по

своему содержанию является гражданско-правовым договором и к ним применяются соответствующие нормы ГК. Предметом договора является осуществление автором в будущем творческой деятельности и результат, созданный вследствии этой творческой деятельности. В момент составления договора еще не существует результат интеллектуальной деятельности. Исключительные права на существующие, созданные в момент составления договора результата творческой деятельности, могут быть переданы третьим лицам в порядке определенных ст.1035 ГК.

Договор о создании и использовании результата интеллектуальной деятельности составляется между творцом и заказчиком. На основании этого творец (исполнитель) в результате осуществления творческой деятельности создает объект права интеллектуальной собственности и обязуется передать заказчику исключительные права на использование, а заказчик обязуется финансировать и выплатить вознаграждения исполнителю.

В зависимости от того, какой объект является предметом договора на создание и использование результата интеллектуальной деятельности он разделяется на следующие виды:

-договоры подряда на научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы (ст.693-702 ГК).

-авторский договор (ст.1067 ГК).

Договор о создании и использовании результата интеллектуальной деятельности должен определить характер, а также цели или способы использования создаваемого результата интеллектуальной деятельности.

Характер, вид результата интеллектуальной деятельности, прежде всего, отражается в определенных качественных показателях. Эти качественные показатели отражаются в технико-экономической характеристике объекта, в совместимости правовым критериям (например, получения правовой охраны – в уровне патентоспособности) и т.д.

Еще одним моментом, который должен отражаться в договоре – это цели использования результата интеллектуальной деятельности (например, использование изобретения в какой-либо сфере, использование научного произведения в коммерческих или учебных целях) или способы использования (например, опубликование, постановка или создание кинофильма, художественного произведения).

Вышеуказанные являются важным условием договора на создание и использование результата интеллектуальной деятельности и во многих случаях эти условия видятся как обязательства, взятые сторонами. Например, когда объект должен быть в определенных качествах ответственным является творец – автор, то обязанностью заказчика является соблюдение целей и метода использования объектом.

Предметом договора создания и использования результата интеллектуальной деятельности является, отвечающий определенным характеристикам, конкретно определенные произведения, изобретения, селекционные достижения и т.д., создающиеся в будущем.

Если на творца – автора возложена обязанность, передать другому лицу (заказчику или другим третьим лицам) имущественные права на все результаты интеллектуальной деятельности, которые он в будущем будет создавать, то этот договор считается ничтожным и не приведет к каким -то правовым последствиям и заказчик не может потребовать его исполнения. Это правила тесно связаны с общим принципом недопустимости ограничения правоспособности и дееспособности гражданина, определенные в ст.23 ГК. Поэтому обязанность передачи исключительного права творца–автора создающего в будущем произведения другому лицу считается незаконным ограничением его правоспособности.

В ст.42 Конституции Республики Узбекистан закреплена свобода творчества граждан. В нем указывается что, каждому гарантируется свобода научного и технического творчества, право на пользование достижениями культуры. Если в договоре о создании и использовании результата интеллектуальной деятельности на автора возложена обязанность не заниматься каким-то видом интеллектуальной деятельности или обязанность не создавать таких результатов, то этот договор считается ничтожным. В ст.23 ГК указывается что, полный или частичный отказ гражданина от правоспособности или дееспособности и другие сделки, направленные на ограничение правоспособности или дееспособности, ничтожны. Значит возложение на себя творцом-автором таких обязанностей по своему усмотрению, воли является не существенным. Конечно, в практике творец - автор имеет право не заниматься какой-то интеллектуальной деятельностью, но когда это отражается как условия и предмет договора, оно всегда считается ничтожным.

Соотношение исключительного права и права собственности. Выше мы останавливались на основных характеристиках объек-

та права интеллектуальной собственности, его отличий от традиционных объектов права собственности. Надо различать исключительное право на объект интеллектуальной собственности и право собственности на его материального носителя. В соответствии с правилами, определенными в ГК результат интеллектуальной деятельности (произведения, изобретения и т.д.) или средства индивидуализации (например, товарный знак) находящиеся на материальном объекте, независимо от права собственности на него, самостоятельно будет существовать. Например, произведения могут быть опубликованы в тысячи экземплярах, можно производить продукцию (например, оборудование, аппарат, лекарства и т.д.) на основании изобретения. В этом случае у покупателя экземпляра книги опубликованного произведения, покупателя продукции произведенной на основании изобретения возникает права собственности, но не возникает исключительное право на произведения или изобретения. Объекты интеллектуальной собственности могут выражаться в различных материальных средствах, неограниченном экземпляре и находиться в гражданском обороте. Эти материальные средства можно считать как вещи, но право собственности на эти вещи являются основанием для его возникновения, создания и не влияет на исключительные права объектов интеллектуальной собственности.

Некоторые результаты интеллектуальной деятельности могут быть тесно связаны своими идейными основами и его материальным носителем (отображением) (например, скульптура, портрет в единственном экземпляре, новые сорта растений, новые породы животных и т.п.). При нахождении этих объектов в гражданском обороте, содержание и круг действия исключительного права и права собственности следует различать. Например, когда художник продает портрет другому лицу он может оставить у себя право распространения и свободного распространения экземпляров портрета. В этом случае художник оставляет у себя исключительное право на этот портрет, являющейся объектом авторского права, но право собственности на оригинальный экземпляр портрета переходит на покупателя.

При действии единственных, неповторимых объектов в гражданском праве, право собственности и исключительное право может считаться идентичным, кроме некоторых исключений. В этих случаях, учитывая неразрывность объекта с материально-вещной основой, целесообразно применять правила о праве собственности. Лицо, от-

чуждающий этот объект одновременно должен отчуждать право собственности и исключительное право.

Во всяких других случаях, когда возникает коллизия между исключительным правом и правом собственности, приоритетным является исключительное право. Этот случай отражен в ст.5 Закона «О селекционных достижениях». Например, лицо не вправе размножать (воспроизводить) или распространять новые сорта пшеницы, не получив разрешения от владельца исключительных прав, даже если он получил их на законном основании.

Исключительное право на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг действует независимо, самостоятельно от права собственности на средства, выраженные материальном объекте. Например, у покупателя рекламного щита, в котором отображен товарный знак, возникает право собственности и он вправе пользоваться по своему усмотрению на законном основании, но это не влияет на исключительное право в отношении товарного знака. Материальные объекты отраженных средств могут быть очень разнообразными, они могут принадлежать различным лицам на основе права собственности, но владельцем исключительного права на эти средства останется единственное лицо и это не препятствует на содержание исключительного права и его осуществление. Исключительное право и право собственности существует независимо друг от друга.

Сроки действия исключительных прав.Известно, что действия исключительных права на объекты интеллектуальной собственности не вечны и не бессрочны, так как они ограничиваются определенным сроком, временем. Но эти сроки не являются одинаковым для всех объектов. Начало срока, его действие, окончание срока, иногда порядок его продления бывает различным в зависимости от объекта.

Срок действия исключительного права в отношении объекта интеллектуальной собственности может быть предусмотрен в ГК или другим действующим законодательством.

На протяжении срока действия исключительного права на объекты интеллектуальной собственности субъективные права владельца исключительных прав находятся в правовой охране и защищаются. Все должны соблюдать эти права, при их нарушении, они защищаются судом по требованию владельца права. Осуществление этих прав в необходимых случаях обеспечивается силой государственного принуждения в законодательном порядке.

Исключительные права на объекты авторского права действуют в течении всей жизни автора и пятидесяти лет после его смерти. Авторское право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни соавторов и пятидесяти лет после смерти последнего из авторов, пережившего других соавторов.

Авторское право на произведение, впервые выпущенное в свет под псевдонимом или анонимно, действует в течение пятидесяти лет, считая с первого января года, следующего за годом выпуска произведения в свет.

Авторское право на произведение, впервые выпущенное в свет в течение пятидесяти лет после смерти автора, действует в течение пятидесяти лет после его выпуска в свет, считая с первого января года, следующего за выпуском произведения в свет (ст. 1065 ГК).

Права исполнителя, действуют в течение пятидесяти лет после первого исполнения. Права организации эфирного или кабельного вещания, в отношении передачи организации эфирного или кабельного вещания, действуют в течение пятидесяти лет после ее первой передачи в эфир или ее первого сообщения по кабелю (ст.ст. 54, 55 Закона «Об авторском праве и смежных правах).

Патент на изобретение действует в течение двадцати лет, патент на промышленный образец - в течение десяти лет, патент на полезную модель - в течение пяти лет, считая с даты подачи заявки на выдачу патента в Патентное ведомство (ст.5 Закона «Об изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах»).

Действие патента на изобретение, промышленный образец, полезную модель может быть продлен (ст.5 Закона «Об изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах»).

Срок действия патента составляет двадцать лет с даты регистрации селекционного достижения в соответствующем реестре. На сорта винограда, древесных, декоративных, плодовых культур и лесных пород, в том числе их подвоев, этот срок составляет двадцать пять лет. Срок действия патента может быть продлено не более чем на десять лет. (ст.14 Закона «О селекционных достижениях»).

Срок действия свидетельства на товарный знак или свидетельства о праве пользования наименованием места происхождения товара может быть продлен по заявлению владельца, поданному в течение последнего года его действия, каждый раз на десять лет (ст.22 Закон «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров»).

Срок действия права на фирменное наименование не ограничивается и может прекращаться с ликвидацией юридического лица или с изменением его фирменного наименования (ст.1100 ГК).

Срок действия исключительного права на нераскрытую информацию при наличии условий ст.1095 ГК не ограничивается сроком.

В случае установления определенного срока на действия исключительного права на объекты интеллектуальной собственности, после истечения этого срока (если его нельзя продлить) исключительные права владельца прав прекращается. Это означает, что эти объекты, являющиеся общественным достоянием, могут свободно использоваться любым лицом без выплаты авторского вознаграждения. При этом должны соблюдаться личные неимущественные права.

Известно, что по своему содержанию и характеру исключительные права на объекты интеллектуальной собственности отражают комплекс имущественных прав и они действуют на определенные сроки в соответствии законодательством. Личные права на объекты интеллектуальной собственности в отличие от исключительных прав действует бессрочно, то есть соблюдение его не ограничивается временем. Эти личные права могут принадлежать автору результата интеллектуальной деятельности (например, авторское право), и третьим лицам (например, личные права человека на свой образ отраженные художником в портрете). Личные права действует независимо от принадлежности исключительного права. Исключительные права на объекты интеллектуальной собственности свободно находятся в гражданском обороте, они могут передаваться другим лицам, а личные права не отчуждаются от его владельца и не переходят другим лицам.

Истечение срока действия исключительного права или его досрочное прекращение, в предусмотренных законодательством основаниях, а также смерть владельца личных прав, не влияет на соблюдение личного права другими лицами. Факт перехода объекта в общественное достояние по истечении срока действия исключительного права на объекты интеллектуальной собственности не приведет к прекращению личных прав автора и третьих лиц. Эти личные права охраняются законом бессрочно.

В соответствии с правилами ст.1039 ГК действие исключительного права на объекты интеллектуальной собственности могут прекращаться вследствие неиспользования его в течение определенного времени. Общеизвестно, что по общему правилу владелец исключительного права может по своему усмотрению, свободно и независимо

пользоваться своим правом. В некоторых случаях закон возлагает на владельца исключительного права обязательство активно действовать по использованию исключительного права, в результате невыполнения этого обязательства могут появиться негативные последствия для владельца права в предусмотренных законодательством случаях. Например, при неиспользовании или недостаточном использовании патентообладателями объекта промышленной собственности в течение трех лет с даты его регистрации любое лицо, желающее и готовое использовать охраняемый объект промышленной собственности, в случае отказа патентообладателя от заключения лицензионного договора может обратиться в суд с ходатайством о предоставлении ему принудительной неисключительной лицензии (ст.11 Закона «Об изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах»).

Действие свидетельства на товарный знак может быть прекращено досрочно полностью или частично на основании решения суда, принятого по заявлению заинтересованного лица, при неиспользовании товарного знака непрерывно в течение любых пяти лет с даты регистрации, а также при нарушении соглашения об использовании коллективного знака. При решении вопроса о досрочном прекращении действия свидетельства на товарный знак в связи с его неиспользованием могут учитываться представленные владельцем товарного знака доказательства неиспользования товарного знака по не зависящим от него обстоятельствам (ст.25 Закона «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров»).

Глава 60. АВТОРСКОЕ ПРАВО

Цель главы:. *Раскрытие понятия и содержания авторских и смежных прав, предопределение их объектов и условий их защиты*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Объекты авторского права и основания их правовой охраны. Объективные формы и виды произведений. Части произведения и производные произведения. Произведения и подобные им результаты деятельности, не являющиеся объектами авторского права. Автор произведения, презумпция авторства. Соавторство. Личные неимущественные права автора: право авторства, право на авторское имя, право на неприкосновенность произведения. Имущественные права автора: право на опубликование произведения, на использование произведения, распоряжение правом на использование. Субъекты авторского права, правопреемство. Порядок, условия, основания ограничения авторского права. Служебное произведение. Начало и прекращение авторского права. Переход произведения в общественное достояние. Авторский договор. Ответственность по авторскому договору. Правовая защита программ ЭВМ, баз данных или существенных их частей. Пиратство. Образец контрафакта. Объекты и субъекты смежных прав. Исполнитель, лицо создавшего запись исполнителя. Права организации эфирного и кабельного вещания, их личные и имущественные права. Ответственность за нарушение смежных прав.*

Правовая охрана объектов авторского права. Понятие, принципы и основные категории авторского права. Среди объектов результатов интеллектуальной деятельности объекты авторского и смежного права заметно различаются. Эти отличия отражены в правовом статусе творца-автора, в правовом режиме деятельности исполнителя, науки, литературы, произведения искусства, являющиеся объектом авторского и смежного права.

С развитием социально-культурных связей между различными странами мира расширяется возможность использования творениями одних стран произведениями творцов других стран. Это приводит к необходимости во многих странах мира одинакового регулирования авторских и смежных прав.

В соответствии с этим была разработана Всемирная Конвенция об авторском праве (Женевская Конвенция) и Всемирная Конвенция

(Бернская Конвенция)[1] по охране литературных и художественных произведений, в соответствии с которыми многие страны мира разработали свои национальные законы. Нормы Бернской Конвенции характеризуются жесткостью в правовой охране авторского права[2]. В содержании Закона Республики Узбекистан «Об авторском праве и смежных правах» от 20 июля 2006 года лежат основные правила Бернской Конвенции.

Авторское право является неотъемлемой частью гражданского права и считается его основным институтом. Авторское право и смежные права регулирует личные и имущественные отношения, связанные с созданием, использованием и исполнением произведений литературы и искусства.

Принципы авторского права - это основные правила, лежащие на его основе. Среди этих принципов имеет важное значение свобода творчества, закрепленная в ст.42 Конституции Республики Узбекистан. Его смысл состоит в том, что творцы свободны и независимы при выборе, определении формы, метода его создания, использовании темы своего творчества. В то же время свобода должна осуществляться в рамках закона. Творец посредством своего произведения не должен преследовать целей против конституционного строя, насилия и развратности, нарушения прав других лиц. Еще одним важным конституционным принципом являются правила недопущения цензуры в отношении творческого результата.

При создании произведения автором или его опубликовании, если оно не связано с государственными секретами, личными секретами или не связаны с законными интересами других лиц, не требуется получения разрешения и контроль за содержание произведения. Еще одним основным правилом авторского права является то, что возникновение, правовая охрана авторского права возникает в силу факта его создания и не требует регистрации произведения или соблюдения каких-либо иных формальностей. Этот принцип закреплен в ст.1041 ГК и ст.10 Закона.

В законах закреплены всесторонняя охрана духовного и материального интереса авторов при создании и использовании произведения. Этот принцип отражен не только в нормах ,определяющий права и обязанности участников авторско-правовых отношений, но и в гарантиях осуществления субъективных прав, в обязанностях государ-

[1] Республика Узбекистан является членом этой Конвенции от 19 апреля 2006 года.
[2] Тошев Б. Авторское право. –Т.: изд-во Абдуллы Кадыры. 1997. -88 с.

ственных органов по охране авторских прав, в нормах обеспечивающих защиту нарушенных авторских прав.

Отношения по авторскому праву регулируются Конституцией Республики Узбекистан (ст.27, 29, 42, 67 и др.), Гражданским кодексом Республики Узбекистан (ст.1041-1081), Законами «Об авторском праве и смежных правах», «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных», «Об издательской деятельности», «О средствах массовой информации» и другими законодательными актами. Среди них важное значение имеет Гражданский Кодекс. Помимо норм, непосредственно регулирующих отношения, связанные с авторским правом, иные нормы также выполняют регулирующую функцию в этой сфере. Например, нормы, определяющие содержание правоспособности граждан, право авторства граждан на произведения науки, литературы и искусства (ст.18 ГК), правила о взыскании материального и морального вреда (ст.14, 1021 ГК), правила об исключительных правах на результаты интеллектуальной деятельности (ст.97 ГК).

Объекты авторского права. В соответствии со ст.1041 ГК авторское право распространяется на произведения науки, литературы и искусства, являющиеся результатом творческой деятельности, независимо от назначения и достоинств, а также способа их выражения.

Для того, чтобы произведение был объектом охраны авторского права он должен быть результатом творческой деятельности. Поэтому простые, ежедневные разговоры, отношения не считаются объектом авторского права, а виде него выступает творческий процесс, прежде всего результат деятельности человеческого разума, своеобразный, оригинальный.

В юридической литературе указываются два случая творческого процесса:

а) характер разумности и интеллектуальный характер процесса создания произведения;

б) новизна и оригинальность созданного произведения[1].

Критерий по новизне произведения не является исключительным и является относительным. Как в произведениях науки новые идеи, решения имеют важное значение, так и новизна по форме в художественных произведениях и произведениях искусства имеют важное значение. Например, созданные в прошлом баллада (достон) «Хамса», по его 5 сюжетам созданы произведения Низомий Ганжа-

[1] Гражданское право. -М.: 1994. Том I. Изд. Бек. 321-с.

вий, Хисрав Дехдавий, Алишера Навои. В произведениях Айбека «Кутлуг кон» и Хамзы «Богач и слуга» (Бой или хизматчи) есть сходство по сюжету, но произведения по форме не одинаковы. Поэтому в авторском праве новизна произведения по форме своеобразно выходит на первый план.

Для того чтобы произведения охранялись как объект авторского права, они должен быть воплощены в объективной форме. Идея, содержание, смысл, образ чтобы третьи лица могли воспринять, ознакомиться должны быть воплощены в объективной форме. Исходя из этого произведения находящиеся в уме автора, но не имеющие объективной формы, чтобы другие лица могли воспринять его, не является объектом авторского права.

В соответствии со ст. 1041 ГК, произведение должно быть выражено в устной, письменной или иной объективной форме, допускающей возможность его восприятия. Произведение в письменной форме или иным способом выраженное на материальном носителе (рукопись, машинопись, нотная запись, запись с помощью технических средств, в том числе аудио- или видеозапись, фиксация изображения в двухмерной или объемно-пространственной форме и т. д.) считается имеющим объективную форму, независимо от его доступности для третьих лиц. Устное или иное произведение, не выраженное на материальном носителе, считается имеющим объективную форму, если оно стало доступным для восприятия третьими лицами (публичное произнесение, публичное исполнение и т. д.).

Восприятие третьими лицами произведений творца пока осуществляется с помощью глаз и ушей.

Если рукописные произведения, видеозаписи, двухмерные произведения (рисунки), изображения в объемно-пространственной форме (например, скульптура, архитектурный сооружения) воспринимаются с помощью чувств глаз, то музыка, доклады, художественный чтении воспринимается с помощью уха.

Объектами авторского права являются:

- литературные произведения (литературно-художественные, научные,
- учебные, публицистические и т.п.);
- драматические и сценарные произведения;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- музыкально-драматические произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;

- аудиовизуальные произведения;
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- географические, геологические и другие карты, план, эскизы и произведения, относящиеся к географии, топографии и другим наукам;
- программы для ЭВМ всех видов, в том числе прикладные программы и операционные системы, которые могут быть выражены на любом языке программирования и в любой форме, включая исходный текст и объектный код;
- другие произведения, отвечающие требованиям, установленным статьей 5 настоящего Закона (ст.6 Закона).

Для того чтобы произведения являлись объектом авторского права они должны быть законченными. Поэтому если произведения незаконченные и в нем имеются признаки творчества, то оно считается независимым объектом авторского права.

Авторское право распространяется как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, находящиеся в какой-либо объективной форме. Для возникновения и осуществления авторского права не требуется регистрации произведения или соблюдения каких-либо иных формальностей. Для других объектов интеллектуальной деятельности правовая охрана возникает после получения от уполномоченного государственного органа документа (удостоверения, патента) правовой охраны.

Авторское право распространяется на форму выражения, а не на идеи, принципы, методы, процессы, системы, способы или концепции как таковые.

Не являются объектами авторского права официальные документы (законы, постановления, решения и т.п.), а также их официальные переводы, официальные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и т.п.), произведения народного творчества, сообщения о новостях дня или сообщения о текущих событиях, имеющие характер обычной пресс-информации, результаты, полученные с

помощью технических средств (например, стихи, музыка написанные с помощью робота), предназначенные для производства определенного рода, без осуществления человеком творческой деятельности, непосредственно направленной на создание индивидуального произведения.

Субъекты авторского права. Среди субъектов авторского права особое место занимает автор, создавший своим творческим трудом произведения науки, литературы, искусства. Для возникновения субъективных авторских прав, признания автором произведения науки, литературы, искусства не связано с его возрастом, умом и психическим состоянием, местом создания произведения и т.д.

Авторское право, опубликованное на территории Республики Узбекистан или выраженное в объективной форме создавшего произведения признается независимо от его гражданства какого либо государства.

Признается авторское право гражданина Республики Узбекистан произведения, которые опубликованы или находятся в рукописном варианте за границей. Если этот человек является гражданином другого государства, его авторские права определяются согласованными международными договорами Республики Узбекистан.

Лица, являющиеся наследниками автора и юридические лица считаются субъектами авторских прав, даже если они не принимали участия в создании произведения. К таким субъектам не переходят все права автора, а только некоторые права по использованию произведения. Переход такого субъективного авторского права осуществляется на основании наследства или договора с автором.

Право пользования произведением, возникающим вследствие исполнения служебного поручения, необходимым способом и в объеме возникшего из поручения, принадлежит давшему поручение на создание произведения и находящийся в трудовом отношении с автором, если иное не предусмотрено в договоре автора с работодателем. Работодатель вправе передать право пользования другим лицам (ст.34 Закона).

Лица, организующие создание произведений (изготовители аудиовизуальных произведений, издатели энциклопедий, продюсеры и т.п.), не признаются авторами соответствующих произведений, Однако в случаях, предусмотренных законом или иными законодательными актами, такие лица приобретают исключительные права на использование этих произведений.

Издателю энциклопедий, энциклопедических словарей, периодических и продолжающихся сборников научных трудов, газет, журналов и других периодических изданий принадлежат исключительные права на использование таких изданий. Издатель вправе при любом использовании таких изданий указывать свое имя или наименование, либо требовать такого указания.

Договор о создании аудиовизуального произведения, в том числе создание фильма, если в таких договорах не предусмотрено иное, не приведет к переходу организующим создание произведений (продюсеру) исключительного права на распространение, публичное исполнение, доведение до всеобщего сведения, передачи в эфир или иным способом, а также публичное использование, субтитрирование и дублирование текста.

Из вышесказанного, очевидно, что круг авторских прав юридических лиц организующих создание произведения, то есть, издательства публикующие газеты, журналы, научные сборники, кинотелестудии, организации изготавливающие показ и вещание, намного уже, чем авторское право и в основном связаны с использованием произведения. Произведения создаются только творческим трудом физического лица, поэтому юридические лица не могут быт автороми произведений.

Важным правилом авторского права являются нормы, регулирующие отношения по соавторству. В соответствии со ст.12 Закона авторское право на произведение, созданное совместным творческим трудом двух или более физических лиц, принадлежит соавторам совместно, независимо от того, образует ли такое произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет также самостоятельное значение.

Имеются следующие признаки соавторства: а) совместные творческий труд двух или более лиц; б) авторское право на произведения, созданные совместным трудом принадлежат всем его участникам; в) создание коллективного произведения.

Права соавторов и их отношения по созданию единственного произведения можно сопоставить с правом собственников в институте общей долевой собственности и совместной собственности, так как есть сходства в механизме их регулирования.

Часть произведения признается имеющей самостоятельное значение, если она может быть использована независимо от других частей этого произведения. К этим произведениям относятся песни (с

музыкой и текстом стихотворения), книга (с текстом и рисунками нарисованного для него), спектакль (с текстом, музыкой и декорацией драмы) и т.д. В этих произведениях есть самостоятельное соавторство, т.к., каждая ииз них имеет отдельное художественное, научное или литературное значение. Автору определенной части произведения принадлежит авторской право к этой части. В соответствии с законом каждый из соавторов вправе использовать созданную им часть произведения, имеющую самостоятельное значение, по своему усмотрению, если иное не предусмотрено соглашением между ними. В юридической литературе есть мнения о том что, в таких случаях между создателями произведения нет соавторства, но есть случаи совместного использования разных произведений[1]. В ответ этим, другие авторы справедливо считают что, каждая часть этих произведений составляет определенный результат творческой деятельности (например, текст песни стихотворения, музыка поэтического произведения, музыкальные произведения композиторов, созданные в результате их деятельности). Но при их объединении создается новый объект авторского права – песня[2].

В отношении ответственности по обязательствам относительно независимых соавторов по поводу общего единственного произведения можно применять правила о долевых обязательствах, т.е. при нарушении соавтором своего обязательства, не создаются правовые последствия для других авторов . Каждый автор ответственен относительно своей части.

Еще одним видом соавторства является исключительное соавторство. При этом произведения, созданные соавторами по содержанию образуют одно неразрывное целое и неразделяемы. Например, произведения «Отец» Х.Нуъмон, Ш.Шорахмедова, «Золотой теленок», «12 стульев» Ильфа и Петрова. В этом случае авторское право на произведения одновременно принадлежат всем соавтором поровну.

В соответствии со ст.12 Закона, если произведение соавторов образует одно неразрывное целое, то ни один из соавторов не вправе без достаточных к тому оснований запретить использование произведения. В отношении ответственности обязательств соавторов по создании неразделимого произведения можно применять правила о совместных общих обязательствах. В этих случаях по обязательству одного соавтора является ответственным другие соавторы без исключения.

---

[1] Гаврилов Э.П. Советское авторское право. Основнью положения. Тенденция развития. -М.: 1984. 119-с.
[2] Гражданское право. Т. 2, 1994, 328-б.

Отношения между соавторами определяются, как правило, на основе соглашения. При отсутствии такого соглашения авторское право на произведение осуществляется всеми авторами совместно, а авторское вознаграждение распределяется между ними поровну. Если соавторы не могут придти к соглашению, споры решается судом.

В законе четко определены авторы фильмов, авторы производных произведений, авторы интервью и они являются субъектом авторского права. В соответствии со ст.15 Закона, авторами соавторами аудиовизуального произведения являются:

режиссер-постановщик;

автор сценария;

автор музыкального произведения с текстом или без текста, созданного для этого аудиовизуального произведения;

оператор-постановщик;

художник-постановщик.

При публичном исполнении аудиовизуального произведения автор музыкального произведения (с текстом или без текста) сохраняет право на получение вознаграждения за публичное исполнение его музыкального произведения.

В состав соавторов этих произведений можно включить авторов других произведений, использованных в фильме.

Обычно производные произведения создаются на основе другого произведения. Произведения, являющиеся основой для создания производного произведения считаются основными и первостепенными. Например, если роман Абдуллы Кадыры «Минувшие дни» считается основным произведением, то радиопостановка или сценарий художественного фильма «Минувшие дни» считается производным произведением.

Переработчики произведения, переводчики, составители сборников и других сборных произведений признаются автором производного произведения. Автор пользуется авторским правом при соблюдении права авторов указанного в переделанном, переводившимся или в сборном произведении.

На основе одного основного произведения можно создать произведения в неограниченном количестве, то есть, авторское право на производные произведения не мешает другим лицам создавать производные произведения на основе основного произведения.

Автору составного произведения (составителю) принадлежит авторское право на осуществленный им подбор или расположение

материалов, представляющие результат творческого труда. Составитель пользуется авторским правом при условии соблюдения им прав авторов каждого из произведений, включенных в составное произведение. Авторы произведений, включенных в составное произведение, сохраняют исключительные права на использование своих произведений независимо от составного произведения, если иное не предусмотрено авторским договором. Авторское право составителя не препятствует другим лицам осуществлять самостоятельный подбор или расположение тех же материалов для создания своих составных произведений (ст.14 Закона).

Интервью считается произведением в виде вопрос-ответа. В нем участвуют давший интервью и проводивший интервью. Авторское право на интервью принадлежит лицу, давшему интервью, и лицу, проводившему интервью, как соавторам, если иное не предусмотрено соглашением между ними. Использование интервью допускается лишь с согласия лица, давшего интервью.

Права авторов и их защита. По своему содержанию права авторов делятся на личные неимущественные и имущественные права.

В соответствии со ст.18 Закона, автору произведения принадлежат следующие личные неимущественные права:

право признаваться автором произведения (право авторства);

право использовать или разрешать использовать произведения под

подлинным именем автора, псевдонимом либо без обозначения имени, т.е. анонимно (право на авторское имя);

право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме (право на обнародование), включая право на отзыв;

право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или любого иного посягательства, способного нанести ущерб

чести и достоинству автора (право на защиту репутации автора).

Обычно по общему правилу личные права автора принадлежат только самому автору, эти права не могут отчуждаться от него или перейти к другим лицам. Поэтому соглашение автора с кем-либо и заявление автора об отказе от осуществления личных неимущественных прав ничтожно и не приведет к правовым последствиям. К этим сделкам распространяются правила о ничтожных сделках.

Среди личных прав автора право авторства занимает особое место. Это право является основой возникновения других личных или

имущественных прав. Признается автором произведения лицо, чьим творческим трудом оно было создано. Авторское право автора (соавтора) на созданные им произведения исключает авторское право других лиц именно на эти произведения. Для признания права авторства на произведения не имеет значения создание произведения по собственной инициативе автора или по заказу (по поручению работодателя или на основании договора). Здесь самое главное факт создания произведения самим автором в результате его творческой деятельности. Для возникновения право авторства не имеет значения факт его опубликования, но для опубликованных произведений действует презумпция авторства (презумпция – факт, случай если не доказано иное). В соответствии с этим лицо, обозначенное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное.

При опубликовании произведения анонимно или под псевдонимом возникают некоторые особенности. При опубликовании произведения анонимно (без указания автора), творец должен публично доказать в установленном порядке, что он является автором произведения. Если произведение было опубликовано под псевдонимом (за исключением случая, когда псевдоним автора не оставляет сомнения в его личности, например, опубликованные произведения под псевдонимом Айбека, известно всем что это произведения принадлежит Мусе Ташмухамедову) также действует вышеуказанные правила. Например, в 20-годы некоторые творцы при опубликовании своих произведений пользовались десятками псевдонимами. Известный писатель Абдулла Кадыри кроме псевдонима «Жулкунбой», опубликовал произведения с однократными псевдонимами как «Баттол», «Думбул» и т.п.

Сущность права на авторское имя состоит в том, что автор имеет исключительное право использовать или разрешить использовать произведение под своим подлинным именем, под условным именем (псевдонимом) или без обозначения имени (анонимно).

При опубликовании произведения автором под своим именем он пользуется именем обозначенным в свидетельстве о рождении или паспорте (например, Абдулла Арипов, Эркин Вахидов).

При опубликовании произведения под псевдонимом оно публикуется условными словами (частицами). Псевдоним бывает в виде других имен (например, Жорж Санд, Камила, Надира), названия места рождения автора (например, Ал-Бухари, Ал-Харезми, Чустий) или

в виде какого- либо предмета. Многие деятели классической литературы имели псевдоним. Автор имеет права выбора псевдонима по своему усмотрению, но выбранные псевдонимы не должны повторяться до степени заблуждения имени, псевдонима авторов, а также целесообразно чтобы, он не был идентичным официальным государственным символам и конечно должны соблюдаться правила этики.

Публикация произведения под своим именем, псевдонимом или анонимно, это дело самого автора и связано с его волей[1].

Мотив опубликования произведения анонимно может быть различным: дать читателю возможность объективно оценить произведения не зная личность автора, стесняться опубликовать под своим именем из-за недовольства художественным достоинством произведения, для недопущения негативных последствий вследствие опубликования произведения под своим именем и т.д., но надо констатировать то, что при опубликовании произведения анонимно или скрытым псевдонимом (здесь скрытый псевдоним используется в значении псевдонима не дающего возможность открытия личности автора) будет иметь некоторые трудности для автора в осуществлении своих прав на произведение.

Право защиты чести автора предусмотрено в ст.18 Закона. В соответствии с этим автору принадлежит исключительное право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или любого иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора (право на защиту репутации автора).

При издании, публичном исполнении или ином использовании произведения внесение каких бы то ни было изменений в само произведение, в его название и в обозначение имени автора допускается только с согласия автора.

Воспрещается без согласия автора снабжать его произведение при издании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями.

Значение права на защиту репутации автора состоит в том, что всякое произведение является неотъемлемой, составной частью личности творца автора. В произведении отражаются не только идеи, мировоззрение автора, но и степень достоинства произведения, личные способности, творческие таланты творца. Поэтому нарушение

[1] Имеются факты опубликования произведений, не связанных с волей авторов. Например, ведущий ученый советской космонавтики С.П.Королёв, ученый атомщик И.В.Курчатов и другие опубликовали свои научные статьи под псевдонимом. Эти случаи связаны с тем, что сведения о их личности считались государственным секретом.

неприкосновенности произведения считается правонарушением, направленным на личность автора.

После смерти автора защита права на неприкосновенность произведения осуществляется указанным лицом в завещании, в случае если нет таких указаний, осуществляется наследниками автора, а также уполномоченными государственными органами, на которых возложена защита авторских прав.

Право на обнародование произведения по своему содержанию является правом, имеющим личный и имущественный характер.

В соответствии со ст.18 Закона, автору произведения принадлежат права использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом либо без обозначения имени, то есть анонимно (право на авторское имя), право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме (право на обнародование), включая право на отзыв, право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или любого иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора (право на защиту репутации автора).

В то же время, автор имеет право отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения (право на ОТЗЫВ) при условии возмещения лицам, получившим право использовать произведение, причиненных таким решением убытков, включая упущенную выгоду. Если произведение уже было обнародовано, автор обязан публично оповестить об его отзыве. При этом он вправе изъять за свой счет из обращения ранее изготовленные экземпляры произведения.

В соответствии со ст.19 Закона, автору принадлежат исключительное право на использование произведения в любой форме и любым способом.

Юридические и физические лица, кроме случаев, предусмотренных настоящим Законом, могут использовать произведение только по договору с правообладателем или иным уполномоченным лицом, в том числе по договору с организациями, управляющими имущественными правами на коллективной основе, либо, в случае их отсутствия, - по договору с организацией, исполняющей функции и обязанности этих организаций.

Исключительные права автора на использование произведения означают право осуществлять или разрешать следующие действия:

воспроизводить произведение (право на воспроизведение);

распространять оригинал или экземпляры произведения путем продажи или иной передачи права собственности (право на распространение);

доводить произведение до всеобщего сведения (право на доведение до всеобщего сведения);

сдавать в прокат оригинал или экземпляры произведения (право на сдачу в прокат);

импортировать экземпляры произведения в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исключительных авторских прав (право на импорт);

сообщать произведение для всеобщего сведения путем передачи по проводам (кабелю) или с помощью иных аналогичных средств (право на сообщение по кабелю);

переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение (право на переработку);

публично показывать произведение (право на публичный показ);

публично исполнять произведение (право на публичное исполнение);

сообщать произведение для всеобщего сведения путем передачи с помощью беспроводных средств (право на передачу в эфир);

переводить произведение (право на перевод);

повторно сообщать произведение для всеобщего сведения, если такое сообщение осуществляется другой организацией, а не организацией, первоначально осуществившей сообщение (право на повторное сообщение для всеобщего сведения).

Воспроизведение - это изготовление одного или более экземпляров произведений или объектов смежных прав или их частей любым способом и в любой материальной форме, в том числе изготовление в трех измерениях одного или более экземпляров двухмерного произведения и в двух измерениях - одного или более экземпляров трехмерного произведения, запись в память ЭВМ и других электронных устройств.

Продажа экземпляров произведения, мена, сдача в наем или осуществлений других действий в присутствии их, а также их импорт считается его распространением.

Если экземпляры опубликованного произведения правомерно введены в гражданский оборот посредством их продажи или иной передачи права собственности, то допускается их дальнейшее распространение без согласия автора и без выплаты ему вознаграждения.

Произведение считается использованным независимо от того, использовано оно с целью извлечения дохода либо его использование не направлено на это.

Практическое применение положений, составляющих содержание произведения (изобретений, иных технических, экономических, организационных и тому подобных решений), не считается использованием произведения в смысле авторского права.

Например, если человек на основании указанных в монографии сведений и схем создал оборудование или аппарат и его использует, это не считается использованным с точки зрения авторского права.

Исключительные права автора на перевод и переработку произведения включают право осуществлять или разрешать действия в отношении переведенного или переработанного произведения.

Исключительные права автора на использование дизайнерского, архитектурного, градостроительного и садово-паркового проектов включают также практическую реализацию таких проектов. Автор принятого архитектурного проекта вправе требовать от заказчика предоставления права на участие в реализации своего проекта при разработке документации для строительства и при строительстве здания или сооружения, если иное не предусмотрено в договоре.

Авторам аудиовизуальных произведений, программ для ЭВМ, произведений, записанных на фонограмму, принадлежит исключительное право разрешать, сдавать в прокат оригинал или экземпляр произведения. Положения настоящей части не применяются в отношении аудиовизуальных произведений, если только такой прокат не приводит к широкому воспроизведению таких произведений, наносящему существенный ущерб исключительному праву на воспроизведение, а также в отношении программ для ЭВМ, если сама программа для ЭВМ не является основным объектом проката.

При прокате экземпляров, фонограмму или аудиовизуальное произведение, автор, несмотря на передачу права на прокат фонограммы или аудиовизуального произведения изготовителю фонограммы или изготовителю аудиовизуального произведения, сохраняет право на получение вознаграждения за прокат экземпляров фонограммы или аудиовизуального произведения. Минимальный размер данного вознаграждения, условия и порядок его выплаты устанавливаются Кабинетом Министров Республики Узбекистан.

Депонированием рукописей произведений, других произведений на любом материальном носителе признается использование произ-

ведения, если такое депонирование произведено в хранилище (депозитарии), открытом для доступа каждого и допускает получение по договору с депозитарием экземпляра произведения любым, кто обратится в этот депозитарий.

Депонирование произведения осуществляется на основе договора обладателя исключительных авторских прав с депозитарием, устанавливающего условия использования произведения. Такой договор и договор депозитария с пользователем являются публичными.

Автор произведения изобразительного искусства вправе требовать от собственника произведения предоставления возможности осуществлять право на воспроизведение своего произведения (право доступа). При этом от собственника произведения нельзя требовать доставки произведения автору.

Переход права собственности на произведение изобразительного искусства (возмездно или безвозмездно) от автора к другому лицу означает первую продажу этого произведения.

В каждом случае публичной перепродажи произведения изобразительного искусства (через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон, магазин и т.д.) по цене, превышающей предусмотренную не менее чем на двадцать процентов, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в размере пяти процентов от перепродажной цены (право следования). Указанное право является неотчуждаемым и переходит только к наследникам автора по закону на срок действия авторского права.

Выдача произведения за вознаграждение другим лицам для использования является неотъемлемой частью исключительного права автора по использованию произведения.

Имущественные права могут передаваться правообладателем другому лицу только путем заключения авторского договора, за исключением случаев, установленных настоящим Законом. Передача имущественных прав автора может осуществляться на основе авторского договора о передаче исключительных прав или на основе авторского договора о передаче неисключительных прав. Авторский договор о передаче исключительных прав разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются.

Авторский договор о передаче неисключительных прав разрешает пользователю использование произведения наравне с обладателем исключительных прав, передавшим такие права, и (или) другим

лицам, получившим разрешение на использование этого произведения таким же способом. Права, передаваемые по авторскому договору, считаются неисключительными, если иное прямо не предусмотрено в договоре. Авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором произведение выражено. Передача права собственности на материальный объект или права владения материальным объектом сама по себе не влечет передачи каких-либо авторских прав на произведение, выраженное в этом объекте.

В соответствии со ст.39 Закона в авторском договоре должны предусматриваться:

способы использования произведения (конкретные права, передаваемые по данному договору);

размер вознаграждения и (или) порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения, порядок и сроки его выплаты.

Авторский договор может предусматривать и другие условия, которые стороны сочтут необходимыми. При отсутствии в авторском договоре условия о сроке, на который передается право на использование произведения, договор, может быть расторгнут автором по истечении пяти лет с даты его заключения, если пользователь будет письменно уведомлен об этом за шесть месяцев до расторжения договора.

При отсутствии в авторском договоре условия о территории, в пределах которой действует право использования произведения, действие передаваемого по договору права ограничивается территорией Республики Узбекистан. Права на использование произведения, прямо не предусмотренные к передаче авторским договором, считаются не переданными.

Предметом авторского договора не могут быть права на использование произведения, неизвестные на момент заключения договора. Вознаграждение определяется в авторском договоре в виде процента от дохода за соответствующий способ использования произведения или, если это невозможно осуществить в связи с характером произведения или особенностями его использования, в виде зафиксированной в договоре суммы, либо иным образом. Минимальные размеры данного авторского вознаграждения устанавливаются Кабинетом Министров Республики Узбекистан.

Если в авторском договоре об издании или об ином исполнении произведения вознаграждение определяется в виде фиксированной суммы, то в договоре должен быть установлен максимальный тираж произведения. Права, переданные по авторскому договору, могут передаваться полностью или частично другим лицам лишь в случае, когда это прямо предусмотрено таким договором. Условие авторского договора, ограничивающее автора в создании в будущем произведений на данную тему или в данной области, является ничтожным.

Заключение авторского договора на создание и использование аудиовизуального произведения влечет за собой передачу авторами этого произведения изготовителю аудиовизуального произведения исключительных прав на воспроизведение, распространение, сдачу в прокат, публичное исполнение, передачу в эфир, сообщение по кабелю, повторное сообщение для всеобщего сведения, доведение до всеобщего сведения аудиовизуального произведения, а также на субтитрирование и дублирование текста аудиовизуального произведения, если иное не предусмотрено в договоре. Указанные права действуют в течение срока действия авторского права на аудиовизуальное произведение. Использование произведений, входящих в состав аудиовизуального произведения, осуществляется на основе авторского договора и других основаниях, предусмотренных законом. Правообладатель, давший свое согласие на включение произведения в состав аудиовизуального произведения, не вправе запрещать или каким-либо образом ограничивать использование аудиовизуального произведения, если иное не предусмотрено в авторском договоре с изготовителем аудиовизуального произведения. Авторы произведений, вошедшие составной частью в аудиовизуальное произведение, как существовавших ранее, так и созданных в процессе работы над ним, пользуются авторским правом каждый на свое произведение, если иное не оговорено в авторском договоре с изготовителем аудиовизуального произведения.

По авторскому договору заказа автор обязуется создать произведение в соответствии с условиями договора и передать его заказчику. Личные неимущественные права на произведение, созданное по авторскому договору заказа, принадлежат автору.

Авторский договор должен быть заключен в письменной форме, за исключением случаев, предусмотренных законом.

При продаже экземпляров программ для ЭВМ и баз данных авторский договор считается заключенным в письменной форме, если

его условия (условия использования программы и базы данных) изложены соответствующим образом на экземплярах программы или базы данных.

Личные права автора не отчуждаются от него и не могут передаваться другим лицам.

Размер авторского вознаграждения (гонорар) за использование его произведения другими лицами определяется соглашением между автором и пользователями (например, издательство, театр, организации показа и т.д.). В жизни размер вознаграждения зависит от первой или повторной публикации, тиража, известности автора, создания произведения по заказу и такого рода случаями. Во многих случаях у каждого издательства заранее действуют ставки гонорара для произведения.

В законе четко определены случаи использования произведения без согласия, но с оплатой вознаграждения, а также использования произведения без согласия и без выплаты ему вознаграждения третьими лицами (ст.ст. 25-33 Закона). Ограничение исключительных прав автора и других лиц в использовании произведения допускается при условии, что этим не наносится ущерб нормальному использованию произведения и не ущемляются законные интересы автора.

Срок действия имущественного права автора определен в ст.35 Закона. В соответствии с этим, авторское право действует в течение всей жизни автора и пятидесяти лет после его смерти, кроме случаев, предусмотренных настоящей статьей и другими законами.

Авторское право на произведение, созданное в соавторстве, действует в течение всей жизни соавторов и пятидесяти лет после смерти последнего из авторов, пережившего других соавторов.

Авторское право на произведение, правомерно обнародованное под псевдонимом или анонимно, действует в течение пятидесяти лет после его обнародования. Если в течение указанного срока псевдоним или аноним раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, то применяются сроки, указанные в части первой настоящей статьи.

Авторское право на произведение, впервые выпущенное в свет после смерти автора, действует в течение пятидесяти лет после его выпуска в свет.

Право авторства, право на авторское имя и право на защиту репутации автора охраняются бессрочно.

При предоставлении охраны произведению в соответствии с международными договорами Республики Узбекистан срок действия авторского права на территории Республики Узбекистан определяется в соответствии с настоящей статьей. Но этот срок не может превышать срока действия авторского права, установленного в стране происхождения произведения.

Исчисление сроков, предусмотренных в настоящей статье, начинается с первого января, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала течения срока.

В соответствии со ст.62 Закона, нарушением авторского права и смежных прав является:

нарушение личных неимущественных прав авторов;

нарушение прав исполнителя на имя и защиту исполнения от всякого искажения или любого иного посягательства;

воспроизведение, распространение либо иное использование произведений или объектов смежных прав без заключения договора с правообладателем или организацией, управляющей имущественными правами на коллективной основе, за исключением случаев, когда в соответствии с настоящим Законом такое использование допускается без заключения договора;

нарушение требований о выплате вознаграждения в случаях, предусмотренных настоящим Законом;

использование произведений или объектов смежных прав с превышением правомочий, полученных по договору, заключенному с правообладателем или организацией, управляющей имущественными правами на коллективной основе;

иное нарушение имущественных прав правообладателей.

Контрафактными являются экземпляры произведений и объектов смежных прав, воспроизведение или распространение которых осуществляется с нарушением авторского права и смежных прав. Контрафактными являются также экземпляры произведений и объектов смежных прав, охраняемых в соответствии с настоящим Законом, импортируемые без согласия правообладателей из государства, в котором эти произведения и объекты смежных прав перестали охраняться или никогда не охранялись.

Способы защиты исключительных прав владельца авторского права определены в ст.11 ГК, ст.ст. 1040, 1070 и ст.65 Закона «Об авторском праве и смежных правах». Применяются соответствующие

способы защиты прав по характеру правонарушения. В соответствии ст.65 Закона, автор, обладатель смежных прав или иной обладатель исключительных прав вправе требовать от нарушителя:

- признания прав;

-восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и прекращения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;

-возмещения убытков в размере неполученных доходов, которые правообладатель получил бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено. В случае если нарушитель получил вследствие нарушения авторского права или смежных прав доходы, правообладатели вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем эти доходы;

-выплаты компенсации вместо возмещения убытков, выплачиваемой независимо от факта причинения убытков, исходя из характера нарушения и степени вины нарушителя с учетом обычаев делового оборота;

-принятия иных предусмотренных законодательством мер, связанных с защитой их прав, установленных настоящим Законом.

Автор и исполнитель в случае нарушения их прав вправе требовать от нарушителя компенсации морального вреда.

Организация, управляющая имущественными правами на коллективной основе, в порядке, установленном законом, вправе обращаться в суд от своего имени с заявлением в защиту нарушенных авторских прав и смежных прав лиц, управление имущественными правами которых осуществляется такой организацией.

Убытки, причиненные третьим лицам в результате принятия мер, необходимых для предотвращения или прекращения нарушения авторского права или смежных прав, а также убытки, которые понесло лицо, принявшее такие меры, подлежат взысканию за счет нарушителя.

Контрафактные экземпляры произведений и объектов смежных прав, а также материалы и оборудования, используемые для их изготовления и воспроизведения, и иные орудия совершения правонарушения подлежат конфискации в судебном порядке в соответствии с законодательством.

Конфискованные контрафактные экземпляры произведений и объектов смежных прав подлежат уничтожению, за исключением случаев их передачи правообладателю по его просьбе.

Обладатель исключительных авторских прав может для оповещения о своих правах использовать знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из трех элементов:

- латинской буквы "С" в окружности;

-имени (наименования) обладателя исключительных авторских прав;

-года первого опубликования произведения.

Эти знаки приняты в международном масштабе и во многих зарубежных государствах. В действительности автор или его наследник на основании договора могут передать права пользования произведением другим лицам. Эти договоры заключается за вознаграждение. По авторскому договору заказа автор обязуется создать произведение в соответствии с условиями договора и передать его заказчику.

Истечение срока действия авторского права на произведения означает их переход в общественное достояние. Произведения, являющиеся общественным достоянием, могут свободно использоваться любым лицом без выплаты авторского вознаграждения. При этом должны соблюдаться личные неимущественные права автора.

Правовая охрана программ для ЭВМ и базы данных. Развитие науки и техники оказывает серьезное влияние на все напраления жизни общества, которое является основным источником прогресса. Прежде всего, это влияние отражается в области хранения, обработки и распространения информации с помощью компьютеров (ЭВМ). Поэтому регулирование этой деятельности и правовая охрана этих результатов имеет важное значение. В Республике Узбекистан 6 мая 1994 года был принят Закон «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных». В соответствии со ст.3 этого Закона программы для ЭВМ и базы данных относятся к объектам авторских прав. Это означает, что многие нормы авторского права (условия возникновения, правовая охрана, сроки действия авторского права, личные и имущественные права автора и т.д.) применяются для создателей компьютерных программ.

База данных - это совокупность данных (например: статей, расчетов), выраженных в объективной форме и систематизированных таким образом, чтобы эти данные могли быть найдены и обработаны с помощью электронных вычислительных машин (ЭВМ).

Программа для ЭВМ (компьютера) это совокупность данных и команд, выраженных в объективной форме и предназначенных для функционирования ЭВМ, сетей ЭВМ и других компьютерных средств с целью получения определенного результата.

Авторское право на программы для ЭВМ и базы данных возникает в силу их создания, признания и осуществления авторского права на программу для ЭВМ или базы данных где не требуется регистрация или соблюдение иных формальностей. Поэтому несоблюдение правил о регистрации программ для ЭВМ и базы данных в уполномоченных государственных органах не лишает исключительных прав владельца права, но относительно может затруднять осуществление правовой охраны этих прав. Если программы или база данных прошли официальную регистрацию, то подлежат регистрации в Патентном ведомстве имущественные права, договоры о полной уступке всех имущественных прав.

Авторское право на программы для ЭВМ или базы данных, а также содержания полномочия владельца исключительных прав на объекты авторского права определяется законом. В круг этих законов входят соответствующие правила Закона «Об авторском праве и смежных правах». Автору (авторам) программы для ЭВМ или базы данных или иному правообладателю принадлежит также исключительное право осуществлять и (или) разрешать осуществление модификации программ для ЭВМ или базы данных, в том числе перевод программы для ЭВМ или базы данных, с одного языка программирования на другой. Имущественные права на программы для ЭВМ или базы данных переходят на основании договора или по наследству. Договор заключается в письменной форме и устанавливает следующие обязательные условия: объем и способы использования программы для ЭВМ или базы данных, порядок выплаты и размер вознаграждения, срок действия договора.

Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ или базы данных, вправе без получения дополнительного разрешения правообладателя осуществлять любые действия, связанные с функционированием программы для ЭВМ или базы данных в соответствии с ее назначением, в том числе запись и хранение в памяти ЭВМ, а также исправление явных ошибок.

Круг и содержание права лица, правомерно владеющие экземпляром программы для ЭВМ или базы данных определен в ст.12-13 Закона «О правовой охране программ для электронных вычислитель-

ных машин и баз данных». В ст.14 этого закона предусмотрены способы защиты авторских и исключительных прав. Автор программы для ЭВМ или базы данных и иные правообладатели вправе требовать:

- признания своих прав, восстановления положения, существовавшего до нарушения права и прекращения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- возмещения причиненных убытков, в размер которых включается сумма доходов, неправомерно полученных нарушителем;
- выплаты нарушителем, извлекающим прибыль, компенсации вместо возмещения причиненных убытков в определяемой по усмотрению соответствующего суда сумме от двадцатикратного до тысячекратного размера минимальной заработной платы;

Суд может вынести решение о конфискации экземпляров программы для ЭВМ или базы данных, изготовленных с нарушением авторского права, и об их уничтожении. Материалы и оборудование, используемое для воспроизведения таких экземпляров программы для ЭВМ или базы данных, по решению суда могут быть переданы в доход бюджета либо истцу по его просьбе в счет возмещения убытков.

Особенности топологий интегральных микросхем как объекта интеллектуальной собственности. В нынешнее время бурного развития науки и техники возникают новые объекты интеллектуальной собственности. Одним из них является топология интегральных микросхем. Интегральная микросхема это микроэлектронное изделие в окончательной или промежуточной форме, предназначенное для выполнения электронной функции, в котором элементы, по меньшей мере один из которых является активным и некоторые или все взаимосвязи нераздельно сформированы в объеме и (или) на поверхности материала, на основе которого изготовлено это изделие. Топология интегральной микросхемы это зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними. Если по-другому, каждое пространственно-геометрическое расположение является своеобразно новым объектом.

В соответствии с Законом «О правовой охране топологий интегральных микросхем» (12.05.2001 г.)[1] условиями правовой охраны этих объектов считаются:

1.Оригинальная топология интегральной микросхемы;

2.Государственного регистрирования в Патентном ведомстве.

[1] «Народное слово». 18 мая 2001 г.

В Вашингтонском договоре о интеллектуальной собственности в отношении интегральных микросхем, разработанных в 1989 году, а также в законодательстве многих развитых стран, в частности Российской Федерации условиями правовой охраны этих объектов указывается их оригинальность, а государственная регистрация, как программы для ЭВМ не является обязательным условием[1]. Поэтому в этих странах топология интегральных микросхем как объектов авторского права правовая охрана возникает в силу факта его создания. Хотя в Республике Узбекистан эти объекты охраняются на основании соответствующего удостоверения, а не на основании патента, надо констатировать то, что условия выдачи удостоверения, содержания исключительного права похожи на патентные объекты, чем объекты авторского права. Но из этого не следует, что автор придерживается мнения, что топология является объектом патентного права.

Топология, созданная в результате творческой деятельности автора и не являющаяся известной разработчикам или изготовителям интегральных микросхем на дату ее создания, признается оригинальной до тех пор, пока не доказано обратное.

Топология, состоящая из элементов, которые являются известными разработчикам или изготовителям интегральных микросхем на дату ее создания, предоставляется правовая охрана только в том случае, если совокупность таких элементов в целом является оригинальным и созданным в результате творческого труда.

Правовая охрана, не распространяется на идеи, способы, системы, технологию или закодированную информацию, которые могут быть воплощены в топологии.

Заявка на регистрацию топологии подается автором, работодателем или их правопреемником непосредственно или через доверенное лицо в Государственное патентное ведомство Республики Узбекистан. Подача заявки на регистрацию топологии может быть осуществлена в срок, не превышающий двух лет с даты первого использования топологии, если оно имело место. Заявка на регистрацию топологии должна относиться к одной топологии.

Государственная экспертиза заявки на регистрацию топологии проводится Патентным ведомством в двухмесячный срок с даты ее подачи. По результатам государственной экспертизы выносится решение о регистрации топологии или об отказе в ее регистрации, о чем заявитель уведомляется.

---

[1] Сергеев А.П. Право интелектуальный собственности в Российской Федерации. М., Проспект. 2002. 692-693-б.

Исключительное право на использование топологии действует в течение десяти лет. Начало срока действия исключительного права на использование топологии определяется по наиболее ранней из следующих дат:

дате первого использования топологии, под которой подразумевается наиболее ранняя документально зафиксированная дата введения в гражданский оборот где-либо в мире этой топологии;

дате официальной публикации сведений о регистрации топологии.

В случае появления идентичной топологии, независимо созданной другим лицом, общий срок действия исключительного права на использование топологии не может превышать десяти лет.

Правообладателю принадлежит исключительное право на использование топологии по своему усмотрению, включая ее изготовление, применение и распространение.

Правообладатель может проставлять на топологии, а также на изделиях, включающих такую топологию, предупредительную маркировку в виде буквы "Т" или "Т" в окружности либо буквы "Т" в ином оформлении, указывающую на то, что она является охраняемой в Республике Узбекистан.

Нарушением исключительного права на использование топологии признается применение, ввоз, предложение к продаже, продажа, воспроизведение, за исключением воспроизведения той части, которая не является оригинальной и иное введение в гражданский оборот охраняемой топологии, интегральной микросхемы с этой топологией или изделия, включающего такую интегральную микросхему, без разрешения правообладателя.

Но лицо, независимо создавший идентичную топологию имеет право самостоятельно пользоваться им. Договор о передаче исключительного права на топологию подлежит регистрации в Государственном Патентном ведомстве.

Действие свидетельства о регистрации топологии прекращается в связи с истечением срока действия исключительного права на использование топологии, на основании решения суда или на других основаниях (ст.16 Закона) предусмотренных в законодательстве.

В ст.18 Закона указан порядок регистрации субъектами Республики Узбекистан топологии в других государствах. На этом основании они имеют право на регистрацию топологии в других государствах. В этом случае не имеет место прежде поставленные условия как определенные на объекты промышленной собственности.

Иностранные юридические и физические лица пользуются правами наравне с юридическими и физическими лицами Республики Узбекистан или на основе принципа взаимности.

Личные права автора, исключительные права владельца права на топологию защищается на основании и в порядке установленном в ГК.

Глава 61. СМЕЖНЫЕ ПРАВА

***Цель главы:**. Раскрытие понятия и содержания смежных прав, предопределение их объектов и условий их защиты*

***В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы:** Объекты и субъекты смежных прав. Исполнитель, лицо создавшего запись исполнителя. Права организации эфирного и кабельного вещания, их личные и имущественные права. Ответственность за нарушение смежных прав.*

Понятие смежного права и его правовая охрана. Некоторые произведения являющиеся объектами авторского права исполняются (в виде балета, спектакля) непосредственно третьими лицами. Деятельность исполнителей и организаторов исполнений по своему характеру считается творческой деятельностью, но в этом методе творческой деятельности, вид и его результат является особенным, поэтому оно регулируется с помощью смежных прав которые, непосредственно связанны с авторским правом. Смежное право распространяется на постановки, исполнения, фонограммы, передачи организации эфирного или кабельного вещания. Исполнения произведений, записи аудиовизуального исполнения, радиопередачи и телевизионные передачи считаются объектом смежных прав. Субъектами смежных прав являются исполнители, изготовители фонограмм, организации эфирного или кабельного вещания (их наследники).

Как авторское право смежные права также имеют свои знаки охраны. Обладатели исключительных прав на фонограмму и (или) исполнение, записанное на такой фонограмме, могут для оповещения о своих правах использовать знак охраны смежных прав, который помещается на каждом экземпляре фонограммы и (или) на каждом содержащем ее футляре и состоит из трех элементов:

-латинской буквы "Р" в окружности;

-имени (наименования) обладателя исключительных смежных прав;

-года первого опубликования фонограммы.

Содержание и объем права субъектов смежных прав не тождественные, поэтому, эти права в законе определены в отдельных нормах. Среди этих субъектов исполнитель имеет важное значение. Исполнителем **является** актер, певец, музыкант, танцор или иное физическое лицо, которое играет роль, поет, читает, декламирует, танцует, интерпретирует, играет на музыкальном инструменте или иным образом

исполняет произведение литературы или искусства (в том числе произведение народного творчества), а также режиссер-постановщик спектакля и дирижер. Труд исполнителя тоже является творческим. Во время исполнения они трудятся, чтобы показать произведение зрителю с помощью слов, действий, образа или какого- то действия. Мастерство, талант и опыт определяет качество их творчества. Именно поэтому резко отличается спектакль в исполнении любителя и профессионального актёра. Подтверждением того, что труд исполнителя является творческим процессом можно увидеть во влюбленном Тошболта в исполнении С.Хўжаева, Навои в исполнении О.Хўжаева, отца Сулаймана в исполнении Ш.Бурхонова, образ Жамили в исполнении С. Эшонтўраева или классический песни в исполнении С.Кобуловой, М.Узокова, К.Отаниязова и т.д.

В соответствии со ст.47 Закона исполнителю принадлежат следующие права:

-право на имя;

-право на защиту исполнения от всякого искажения или любого иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя;

-исключительные права на использование исполнения в любой форме, включая право на получение вознаграждения за каждый вид использования его исполнения.

Исполнители осуществляют свое право с соблюдением прав авторов, которые они исполняют. Например, певец должен соблюдать права автора текста песни и автора музыки, которые он поёт.

Права исполнителя переходят в порядке наследства. Права исполнителя действуют в течение пятидесяти лет после первого опубликования, исполнения или после первого изготовления записи исполнения. Личные права исполнителя охраняются бессрочно.

Исполнитель вправе передавать другим лицам свои исключительные права к исполнению на основании договора. Любое лицо, которое хочет использовать исполнение должен получить разрешение от владельца исключительного права на исполнение. Для того, чтобы лица могли воспользоваться песнями, танцами, музыкой и другими исполнениями они должны быть записаны в материальном носителе (в пластинках, аудиокассетах CD, DVD дисках и т.д.). Одним из субъектов смежных прав является создатель записи исполнения. В смежном праве создатель записи исполнения находится в одинаковом положении с издателем в авторском праве. Процесс создания записи ис-

полнения имеет двойственный характер. С одной стороны оно является техническим процессом, то есть исполнение записывается с помощью технических средств. На изготовителя записи исполнения лежат обязанности подготовки технического средства, материальные затраты, связанные с оказанием услуг к ним. С другой стороны иногда деятельность изготовителя записи исполнения связано с творческими элементами. Но изготовитель записи исполнения в основном, имеет имущественные права в отношении записи исполнения. В соответствии с законом исключительные права исполнителя на записи звук - изображения принадлежит его создателю и его правопреемникам. Лица, намеренные использовать записи исполнения должны взять разрешение от владельца исключительного права. Содержание исключительного права определяются в следующем:

- воспроизводить запись исполнения (право на воспроизведение);
- распространять оригинал или экземпляры записи исполнения путем продажи или иной передачи права собственности (право на распространение);
- доводить запись исполнения до всеобщего сведения (право на доведение до всеобщего сведения);
- сдавать в прокат оригинал или экземпляры записи исполнения, даже после их распространения с согласия исполнителя и независимо от права собственности на оригинал и экземпляры (право на сдачу в прокат);
- записывать ранее не записанные исполнения (право на запись);
- передавать в эфир или сообщать по кабелю исполнение, если используемое для такой передачи исполнение не было ранее передано в эфир или не осуществляется с использованием записи (право на передачу в эфир или сообщение по кабелю незаписанного исполнения);

В соответствии со ст.47 Закона, если экземпляры записи исполнения правомерно введены в гражданский оборот посредством их продажи или иной передачи права собственности, то допускается их дальнейшее распространение без согласия исполнителя и без выплаты ему вознаграждения. В кинотеатрах, видеобарах, ресторанах, кафе и других развлекательных местах показ записи, вещание по радио и телевидению и в других случаях пользователи в определенных ставках платят вознаграждение соответствующим учреждениям (организация по управлению авторским и смежным правам, агентству по ав-

торским правам). Агентства эти вознаграждения отдают соответствующим авторам, исполнителям, изготовителям записей исполнений. В этих случаях действует трехсторонняя сделка: автор, исполнитель, изготовитель записей исполнений с агентством и агентства с пользователем записи исполнения. В отношении этих сделок распространяются правила ГК об агентских договорах и доверенности, некоторые правила о договоре поручения.

Изготовителю фонограммы принадлежат исключительные права на использование этой фонограммы.

Исключительные права изготовителя фонограммы на использование фонограммы означают право осуществлять или разрешать следующие действия:

- воспроизводить фонограмму (право на воспроизведение);
- распространять оригинал или экземпляры фонограммы путем продажи или иной передачи права собственности (право на распространение);
- доводить фонограмму до всеобщего сведения (право на доведение до всеобщего сведения);
- сдавать в прокат оригинал или экземпляры фонограммы даже после их распространения, осуществленного изготовителем фонограммы или с его согласия, и независимо от права собственности на оригинал и экземпляры (право на сдачу в прокат);
- импортировать оригинал или экземпляры фонограммы в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исключительных прав на фонограмму (право на импорт);
- передавать в эфир или сообщать по кабелю фонограмму (право на передачу в эфир или сообщение по кабелю);
- переделывать или иным способом перерабатывать фонограмму (право на переработку).

Изготовитель фонограммы имеет право на получение вознаграждения за каждый вид использования его фонограммы.

Если экземпляры опубликованной фонограммы правомерно введены в гражданский оборот посредством их продажи или иной передачи права собственности, то допускается их дальнейшее распространение без согласия изготовителя фонограммы и без выплаты ему вознаграждения.

Исключительные права изготовителя фонограммы, предусмотренные частью второй статьи 50, могут передаваться по договору

другим лицам. К такому договору соответственно применяются положения статей 38, 39 и 42 Закона.

Изготовители фонограмм должны осуществлять свои права с соблюдением прав авторов и исполнителей используемых произведений и исполнений.

Фонограмма считается использованной независимо от того, использована она с целью извлечения дохода либо ее использование не направлено на это.

Допускается без согласия изготовителя фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, и исполнителя, исполнение которого записано на такой фонограмме, но с выплатой им вознаграждения:

публичное исполнение фонограммы;

передача в эфир или сообщение по кабелю фонограммы, в том числе путем ее ретрансляции.

Сбор, распределение и выплата вознаграждения, предусмотренного частью первой статьи 51 Закона, может осуществляться организацией, управляющей имущественными правами исполнителей на коллективной основе, или организацией, управляющей имущественными правами изготовителей фонограмм на коллективной основе, по соглашению между такими организациями.

Размер вознаграждения, предусмотренного частью первой статьи 51, и порядок его выплаты определяются соглашением между организацией, осуществляющей его сбор, и лицами, использующими фонограмму.

Организации осушествляюший показ и вещание по эфиру (радиоцентр и телецентр) тоже считается субъектом смежного права. В соответствии ст.52 Закона организации эфирного или кабельного вещания принадлежат исключительные права на использование ее передачи. Исключительные права организации эфирного или кабельного вещания на использование ее передачи означают право осуществлять или разрешать следующие действия:

- воспроизводить запись передачи (право на воспроизведение);
- распространять оригинал или экземпляры записи передачи путем продажи или иной передачи права собственности (право на распространение);
- доводить запись передачи до всеобщего сведения (право на доведение до всеобщего сведения);
- записывать передачу (право на запись);

- сообщать передачу для всеобщего сведения в местах с платным входом (право на сообщение для всеобщего сведения в местах с платным входом);

- ретранслировать передачу (право на ретрансляцию);

- сообщать передачу для всеобщего сведения по кабелю или передавать передачу в эфир (право на сообщение по кабелю или передачу в эфир).

Пользование третьих лиц передачами и вещаниями осуществляется на основе договора. В этом случае не имеет значения, в каком виде должна быть передача и вещание (например, радиожурнал «Табассум», передача «Оталар сузи-аклнинг кузи», или передача «Ахборот»).

Организация эфирного или кабельного вещания имеет право на получение вознаграждения за каждый вид использования ее передачи.

Исключительное право организации эфирного или кабельного вещания на воспроизведение записи передачи не распространяется на случаи, когда:

- запись передачи была осуществлена с согласия организации эфирного или кабельного вещания;

- воспроизведение передачи осуществляется в тех же целях, для которых была изготовлена ее запись в соответствии с положениями статьи 53 настоящего Закона.

Исключительные права организации эфирного или кабельного вещания, предусмотренные частью второй настоящей статьи, могут передаваться по договору другим лицам. К такому договору соответственно применяются положения статей 38, 39 и 42 настоящего Закона.

Организация эфирного или кабельного вещания должны осуществлять свои права с соблюдением прав авторов и исполнителей используемых произведений и исполнений, а в надлежащих случаях - прав изготовителей фонограмм и организаций эфирного или кабельного вещания.

Передача организации эфирного или кабельного вещания считается использованной независимо от того, использована она с целью извлечения дохода либо ее использование не направлено на это.

Допускается без согласия исполнителя, изготовителя фонограммы, организации эфирного или кабельного вещания или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения использование исполнения, передачи организации эфирного или кабельного вещания и их записей, а также воспроизведение фонограммы:

-путем включения в обзор о текущих событиях небольших отрывков из исполнения, фонограммы, передачи организации эфирного или кабельного вещания;

-исключительно в целях обучения или научного исследования;

-в форме цитирования небольших отрывков из исполнения, фонограммы, передачи организации эфирного или кабельного вещания, при условии, что такое цитирование осуществляется в научных, исследовательских, полемических, критических или информационных целях. При этом любое воспроизведение фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, для передачи в эфир или сообщения по кабелю или доведения до всеобщего сведения осуществляется с соблюдением положений статьи 51 настоящего Закона;

-в иных случаях, которые предусмотрены настоящим Законом в отношении ограничения имущественных прав авторов произведений науки, литературы и искусства.

Допускается без согласия исполнителя, изготовителя фонограммы, организации эфирного или кабельного вещания или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения изготовление физическим лицом записи исполнения, передачи организации эфирного или кабельного вещания, а также фонограммы исключительно для своих личных целей и без извлечения дохода.

Не применяются положения статей 47, 50 и 52 настоящего Закона в отношении получения разрешения исполнителя, изготовителя фонограммы и организации эфирного вещания на осуществление записей краткосрочного пользования исполнения или передачи, на воспроизведение таких записей и на воспроизведение фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, если запись краткосрочного пользования или воспроизведение осуществляется организацией эфирного вещания с помощью ее собственного оборудования и для ее собственной передачи при условии:

-предварительного получения организацией эфирного вещания разрешения на передачу в эфир самого исполнения или передачи, в отношении которых в соответствии с положениями настоящей части осуществляется запись краткосрочного пользования или воспроизведение такой записи;

-ее уничтожения в пределах срока, который устанавливается в отношении записи краткосрочного пользования произведений науки, литературы и искусства, производимой организацией эфирного вещания в соответствии с положениями статьи 31 настоящего Закона,

за исключением единственного экземпляра, который может быть сохранен в государственных архивах на основании его исключительно документального характера.

Ограничения, предусмотренные настоящей статьей в отношении прав автора, исполнителя, изготовителя фонограммы, организации эфирного или кабельного вещания или иного правообладателя, применяются без ущерба нормальному использованию исполнения, фонограммы, передачи организации эфирного или кабельного вещания, а также включенных в них произведений науки, литературы и искусства и без ущемления законных интересов исполнителя, изготовителя фонограммы, организации эфирного или кабельного вещания, авторов указанных произведений или иного правообладателя.

Права в отношении исполнителя, действуют в течение пятидесяти лет после первого исполнения.

Права исполнителя на имя и защиту исполнения от всякого искажения или любого иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству исполнителя, охраняются бессрочно.

Права, предусмотренные настоящим Законом в отношении изготовителя фонограммы, действуют в течение пятидесяти лет после первого опубликования фонограммы или в течение пятидесяти лет после ее первой записи, если фонограмма не была опубликована в течение этого срока.

Права организации эфирного или кабельного вещания, предусмотренные настоящим Законом в отношении передачи организации эфирного или кабельного вещания, действуют в течение пятидесяти лет после ее первой передачи в эфир или ее первого сообщения по кабелю.

При предоставлении охраны объектам смежных прав в соответствии с международными договорами Республики Узбекистан срок действия смежных прав на территории Республики Узбекистан определяется в соответствии со статьей 54. Но этот срок не может превышать срока действия смежных прав, установленного в стране происхождения объектов смежных прав.

Исчисление сроков, предусмотренных в настоящей статье, начинается с первого января, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала течения срока.

К наследникам (в отношении юридических лиц - к правопреемникам) исполнителя, изготовителя фонограммы, организации эфир-

ного или кабельного вещания переходит право осуществлять или разрешать использование исполнения, фонограммы, передачи организации эфирного или кабельного вещания и право на получение вознаграждения в пределах оставшейся части сроков.

Истечение срока действия смежных прав на исполнение, фонограмму, передачу организации эфирного или кабельного вещания означает их переход в общественное достояние.

Исполнения, фонограммы и передачи организации эфирного или кабельного вещания, охрана которым на территории Республики Узбекистан никогда не предоставлялась, считаются общественным достоянием.

Исполнения, фонограммы и передачи организации эфирного или кабельного вещания, являющиеся общественным достоянием, могут свободно использоваться любым лицом без выплаты вознаграждения.

Защита смежных права осуществляется с помощью общих способов защиты гражданских прав (ст.11 ГК), способами защиты исключительных прав в отношении объектов интеллектуальной собственности (ст.1040 ГК) и ст.65 Закона (все способы защиты авторского права распространяется при защите смежных прав).

Глава 62. ПРАВО НА ПРОМЫШЛЕННУЮ СОБСТВЕННОСТЬ (ПРАВО НА ИЗОБРЕТЕНИЕ, ПОЛЕЗНУЮ МОДЕЛЬ, ПРОМЫШЛЕННЫЙ ОБРАЗЕЦ)

Понятие, виды промышленной собственности и его правовая охрана. Объекты промышленной собственности являются составной частью объектов интеллектуальной собственности. Термин «промышленная собственность» не надо понимать на прямом его смысле. Применение этого термина связано с применением основном в промышленных отраслях изобретений, решение технических проблем – которые охранялся на основании патента в Европейских странах XVII-XIX веке. Нынешнее время промышленная собственность широко применяется не только в промышленности, но и в практике, во многих отраслях жизни. Даже если этот термин не является точным, но его твердое закрепление в законодательстве, опосредует широкого применение в международных Конвенциях, в законах развитых стран, как одной большой группы, охраняющийся как объект интеллектуальной собственности. В Парижской Конвенции по охране промышленной собственности указывается как объект охраны следующие объекты промышленной собственности:

1) изобретение;
2) полезные модели;
3) промышленные образцы;
4) товарные знаки;
5) знаки обслуживания;
6) фирменное наименование;
7) указание происхождения;
8) место происхождения товара;
9) пресечение недобросовестной конкуренцией.

В действующем ГК право на промышленную собственность указывается как изобретение, полезные модели и промышленные образцы.

В соответствии ст. 1082 ГК право на изобретение, полезную модель и промышленный образец охраняется при условии выдачи патента, а не в силу факта его создания.

Условия в отношении изобретения, полезной модели, промышленного образца, условия возникновения права получения патента и порядок выдачи документа Патентным ведомством определяется Законом РУз «Об изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах (новая редакция), от 29.08.2002 г.

Условия патентоспособности изобретения определен в ст.6. настоящего Закона. В соответствии этого объекту, заявленному в качестве изобретения, предоставляется правовая охрана, если он является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применим.

Изобретение является новым, если оно не известно из уровня техники. Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно явным образом не следует из уровня техники. Уровень техники включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

Изобретения бывают в различных видах. Иногда изначально существующий объект считается изобретением при применении его в новых целях. Например, признается изобретением применение по новому назначению устройства, способы, вещества, штаммы микроорганизмов, культуры клеток растений и животных, применение известных ранее устройств, способов, веществ, штаммов микроорганизмов.

Не признаются изобретениями:

- научные теории и математические методы;
- методы организации и управления;
- условные обозначения, расписания, правила;
- правила и методы выполнения умственных операций;
- алгоритмы и программы для электронных вычислительных машин;
- проекты и схемы планировки зданий, сооружений, территорий;
- решения, касающиеся только внешнего вида изделий, направленные на удовлетворение эстетических потребностей;
- топологии интегральных микросхем;
- сорта растений и породы животных;
- решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали (например, устройства для психического или физического мучения людей, устройства порнографии и т.д.).

Условия патентоспособности полезной модели определен в ст.7 Закона. К полезным моделям относится конструктивное выполнение устройств, а также их неотъемлемые части, изготовление средств для производства и вещей употребления.

Объекту, заявленному в качестве полезной модели, предоставляется правовая охрана, если он является новым и промышленно применимым. Эти требования, похоже, с требованиями в отношении изобретения. В то же время есть у них серьезные отличия. Например,

полезная модель не имеет изобретательского уровня. Круг объектов полезных моделей узкий. В частности применение по новому назначению способов, веществ, штаммов микроорганизмов, культуры клеток растений и животных не считается полезной моделью. В то же время объекты не являющиеся изобретением, не охраняются как полезная модель.

К промышленным образцам относится художественно-конструкторское решение изделия, определяющие его внешний вид. Эти решения устанавливают не конструктивный характер изделия, а его внешний вид, внешний образ. Промышленный образец как художественно-конструкторское решение отличается от произведения искусства с взаимным воплощением конструктивного (технического применения, характером удобства, работоспособности) и эстетического качество (красота, дизайн) изделия.

Объекту, заявленному в качестве промышленного образца, предоставляется правовая охрана, если он является новым, оригинальным и практически применим. Промышленный образец признается новым, если совокупность его существенных признаков не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца.

Промышленный образец признается оригинальным, если совокупность его существенных признаков обусловливает творческий характер особенностей изделия.

Не признаются промышленными образцами:

- печатная продукция как таковая;
- объекты архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленные, гидротехнические и другие стационарные сооружения;
- объекты неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ;
- решения, обусловленные исключительно технической функцией изделия;
- решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Право на объект промышленной собственности принадлежит автору (соавторам) или его правопреемникам и удостоверяется патентом (свидетельством).

Если несколько лиц создали объект промышленной собственности независимо друг от друга, то право на патент принадлежит тому, кто первым подал заявку на выдачу патента в Патентное ведомство.

Патент и свидетельство выдается после проведения экспертизы, а патент выдается после экспертизы объекта по существу.

Патент на изобретение удостоверяет новизну, изобретательский уровень, его действительность и исключительное право патентообладателя на владение, пользование и распоряжение изобретением.

Патент выданные промышленной собственности, полезной модели тоже выполняется такую задачу.

Исключительное право владельца считается действительным после опубликования сведений о правовой защите (патента, свидетельства) в официальном бюллетене Патентного ведомства.

Патент на изобретение действует в течение двадцати лет, патент на промышленный образец - в течение десяти лет, патент на полезную модель - в течение пяти лет, считая со дня подачи заявки на выдачу патента в Патентное ведомство.

Действие патента на изобретение в случаях, предусмотренных законодательством, может быть продлено Патентным ведомством по ходатайству патентообладателя, но не более чем на пять лет. Действие патента на промышленный образец и патента на полезную модель может быть продлено Патентным ведомством по ходатайству патентообладателя на пять лет и три года соответственно.

Порядок выдачи патента определен в ст.14-26 Закона. Владелец изобретений, полезной модели, промышленного образца охраняемого патентом имеет исключительное право на использования по своему усмотрению. Этот исключительное право состоит из следующих частей:

а) производить продукцию, оказывать услуги, выполнять работы с применением правового охраняемого решения;

б) применение технологического процесса охраняемого патентом в своей производственной работе, осуществляет;

в) продавать или предлагать продажи продукции имеющего охраняемого решения;

г) импортировать вещи имеющего такой решения правовой охраны

Эти составные части образуют в едином целом содержание исключительного права. В то же время правовая охрана может охватывать его отдельных частей. Например, метод выделять бензина от нефти. Сама продукция, произведенная по этому методу не подлежит в правовой охране. Известно, что выданные свидетельства на решения, исключительное право на продукцию минимум действительно на

территории Республики Узбекистан. А также, импорт этой продукции на территорию Республики Узбекистан принадлежит владельцу исключительного права.

Все остальные лица должны использовать его на основании соглашения или разрешения владельца патента на изобретения, полезную модель и промышленного образца.

В соответствии ст.12 Закона, не признается нарушением исключительного права патентообладателя:

- применение устройств, содержащих охраняемые в Республике Узбекистан объекты промышленной собственности, на транспортном средстве другого государства - участника Парижской конвенции по охране промышленной собственности, когда указанное средство временно или случайно находится на территории Республики Узбекистан, при условии, что эти устройства используются исключительно для нужд данного средства;

- проведение научного исследования или эксперимента над средствами, содержащими объекты промышленной собственности, охраняемые патентами;

- применение средств, содержащих объекты промышленной собственности, охраняемые патентами, при стихийных бедствиях, катастрофах, эпидемиях и других чрезвычайных обстоятельствах;

- применение средств, содержащих объекты промышленной собственности, охраняемые патентами, если эти средства введены в гражданский оборот законным путем;

- применение средств, содержащих объекты промышленной собственности, охраняемые патентами, в личных целях без получения дохода;

- разовое изготовление лекарств в аптеках по рецептам врача.

В определенных случаях, в порядке и объеме указанной ст.31 Закона, использования находящийся в правовой охране объекта промышленной собственности преждепользователем.

В соответствии ст.1034 ГК, ст.11, 32 Закона «Об изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах» владелец исключительного права на объект промышленной собственности, по своему усмотрению может давать разрешения или запретить использования. Законы определяет все действие других лиц как нарушения исключительного права. Нарушением исключительного права патентообладателя признается несанкционированное изготовление, применение, импорт, предложение к продаже, продажа, иное введение в граждан-

ский оборот или хранение с этой целью изделия, изготовленного с применением запатентованного объекта промышленной собственности, а также применение способа, охраняемого патентом на изобретение, или введение в гражданский оборот либо хранение с этой целью изделия, изготовленного непосредственно способом, охраняемым патентом на изобретение.

Патентообладатель может передать удостоверяемос патентом право на объект промышленной собственности любому юридическому или физическому лицу (лицам) по договору об уступке патента или право использования объекта промышленной собственности по лицензионному договору. Договор об уступке патента и лицензионный договор подлежат регистрации в Патентном ведомстве.

Не признается разрешением факт осведомления со стороны третьих лиц владельца патента. Молчание владельца исключительного права на запрос выдачи разрешения третьим лицам означает запрещение. Разрешения владельца исключительного права может видеться в его действиях (например, выдача оборудования изобретения). В таких случаях (получения разрешения должно четко отражаться) можно считать полученным разрешения (ст.106 ГК).

Нарушение исключительного права владельца приведет к гражданско-правовой ответственности.

Согласно правил определенных в ГК, лицо считающееся нарушившем исключительного права должен доказать обратное (например, продукция не изготовлена запатентованным методом). Пока он докажет этого, продукция считается изготовленным запатентованным методом. Это правовая презумпция четко определена в ст.30 Закона. В соответствии с этим, продукт (изделие) признается изготовленным с использованием запатентованного изобретения, полезной модели, а способ, охраняемый патентом на изобретение, - примененным, если в нем использован каждый признак изобретения, полезной модели, включенный в независимый пункт формулы, или эквивалентный ему признак.

Действие патента, выданного на способ получения продукта, распространяется и на продукт, непосредственно полученный этим способом. При этом новый продукт считается полученным запатентованным способом при отсутствии доказательства противного.

Изделие признается изготовленным с использованием запатентованного промышленного образца, если оно содержит совокупность его существенных признаков.

Права на патент и личные права. Распоряжение правом на патент означает определения юридического статуса (судьбы) права. Владелец исключительных прав вправе сам осуществлять эти права, передавать полностью или частично другим лицам на возмездном (выдача лицензии, продажа) или безвозмездном (дарение) основании.

Право на патент охватывает в себе, в своем круге различные права. Комплекс этих прав означает права на патент. В ст.1034 ГК определены виды основных прав на патент, то есть:

а) права получения патента. В соответствии ст.10 Закона, патент на объект промышленной собственности выдается:

-автору (соавторам) объекта промышленной собственности или его (их) наследнику (наследникам);

-юридическим и (или) физическим лицам (при условии их согласия), которые указаны автором или его наследником в заявке на выдачу патента либо в заявлении об изменении заявителя, поданном в Патентное ведомство до регистрации объекта промышленной собственности. Заказчик тоже на этом основании имеет право получения патента, если он заключал договор с автором о создании объекта промышленной собственности и выполнил своё договорное обязательство надлежащим образом.

- объекты созданные работником при выполнении им своих служебных обязанностей или конкретного задания работодателю (служебное изобретение) (предусмотренных случаях и в порядке ст.1087 ГК)

-право получения патента переходит по наследству;

б) правовозникающее вследствие регистрации заявки о выдачи патента на объект промышленной собственности. Право на получений патента осуществляется средством подачи заявки в Патентное ведомство на получении патента в установленном порядке. (ст.14,20 Закона). Правовозникающий после подачи, регистрации в Патентном ведомстве заявки могут быть переданы полностью или частично, возмездно или безвозмездно другим лицам и это должен быть оформлен в соответствующей форме;

в) право владения патентом, это, прежде всего удержание, сохранение исключительного права на патент полностью по своему усмотрению, по своей воли. Содержание этого права определено в ст.11 Закона. Права владения патентом тоже может быть полностью или частично, возмездно или безвозмездно передаваться другим лицам (оно должно быть соответствующим образом оформлено – состав-

ляться письменно и регистрироваться в государственном Патентном ведомстве;

г) правовытекающее из патента состоит в использовании объектом промышленной собственности самому, выдачи разрешения (лицензии) использовать другим лицам и запретить использование объектом другим лицам, получение соответствующего вознаграждения по лицензии, требовать возмещение вреда (материального и морального вреда) нанесенного от нарушения исключительных прав и т.д. Эти права тоже может быть полностью или частично, возмездно или безвозмездно передаваться другим лицам.

1.Автором объекта промышленной собственности (изобретения, полезной модели, промышленного образца) признается физическое лицо, творческим трудом которого он создан.

На уровне рассмотрения заявки о получении патента на объект промышленной собственности автор имеет право подать заявление и дать объекту промышленной собственности своего имени или специального наименования

2.Авторское право и другие личные права на изобретение, полезную модель, промышленнй образц возникает с момента возникновения права основанного на патент. В соответствии ст.5 Закона, исключительные права, возникающие на основании патента начинает действовать с момента приоритетной даты. Авторское право и другие личные право тоже возникают с этого момента и в отличие от права, основанные на патенте действуют бессрочно.

3.В соответствии с законом автору изобретения, полезной модели, промышленного образца могут выдаваться специальные права, льготы и приоритеты социального характера.

В ГК, других законах определены следующие специальные права и способы их защиты принадлежащие автору:

а) право на запись своего имени как автора в патентном документе и право на признание всеми, на соблюдения этого права. На основании Уголовного кодекса Республики Узбекистан установлено уголовная ответственность за присвоения авторства, принуждение к соавторству (ст.149).

б) автором дача наименования на объект промышленной собственности;

в) автор объекта промышленной собственности может его использовать в научно-исследовательских и личных целях, без получения разрешения от владельца исключительного права и без выплаты ему вознаграждения;

г) автор объекта промышленной собственности не являющийся владельцем патента имеет право на получения вознаграждения за использования объектом и от продажи лицензии. Сумма вознаграждения, порядок выплаты определяется на основании договора между работодателем, владельцем патента или его правопреемниками.

Владелец патента на время действия патента выплачивает вознаграждения автору из следующего:

-от прибыли (дохода) приходящей от использования объекта;

-от цены произведенной на основании объекта продукции (выполненных работ, оказанных услуг);

-от выплаты выданных лицензий на объект.

д) авторам и хозяйствующим субъектам, использующим объекты промышленной собственности, устанавливаются льготные условия налогообложения и кредитования, а также предоставляются иные льготы в соответствии с законодательством.

В ст.14 Закона указывается, что заявка на выдачу патента подается автором, работодателем или их правопреемником (далее - заявитель) в Патентное ведомство. Лицо, обозначенное в качестве автора в заявке считается автором объекта, если не доказано иное. При возникновении спора об авторстве можно привести факты и случаи (осуществление научно-исследовательской деятельности истцом авторского права, получения положительного результата и др.) возникшее до возникновения авторского права как доказательство. Нельзя привести как доказательство авторства факты и случаи, возникшие после возникновения права.

Если объект промышленной собственности создан совместным творческим трудом нескольких физических лиц, все они признаются его равноправными соавторами, если соглашением между ними не предусмотрено иное.

Взаимное отношения соавторов объекта промышленной собственности определяется соглашением сторон, если не достигнуто соглашение, то определяется судом.

Оказание творческого вида помощи (технические, организационные или математическая помощь, помощь в оформлении права и т.д.) в создании объекта промышленной собственности не считается возникновением соавторства. Но они как оказавшие помощь в создании и в использовании объекта промышленной собственности имеют право получить вознаграждение.

В следующих случаях право получения свидетельства на объект промышленной собственности принадлежит работодателю составивший трудовой договор (сделки, контракта) с автором объекта.

а) если объект промышленной собственности создан работником в связи с выполнением им своих служебных обязанностей;

б) если объект промышленной собственности создан в результате выполнения конкретного задания работодателя;

в) если эти случаи предусмотрены в договоре (контракте) между автором объекта промышленной собственности и работодателем.

Если в договоре между работодателем и автором (соавторами) не предусмотрены положения части второй статьи 10, то в этом случае автор (соавторы) имеет право подать заявку и получить патент на объект промышленной собственности на свое имя. При этом работодатель имеет право на использование соответствующего объекта промышленной собственности в собственном производстве с выплатой патентообладателю компенсации, определяемой договором.

В случае сохранения работодателем объекта промышленной собственности в тайне (как ноу-хау) он обязан выплатить автору (соавторам) соразмерное вознаграждение, величина которого определяется договором.

В случае создания объекта промышленной собственности в служебном порядке автор имеет право получить вознаграждение. Сумма вознаграждения, порядок и условия выплаты определяются соглашением автора с работодателем. Если стороны не пришли к соглашению они имеют право обратиться в суд. В этом случае условия соглашения определяются судом.

Обычно в процессе создания объекта работник участвует своим творческим трудом, а работодатель с созданием трудовых условий, обеспечением необходимым оборудованием, литературой и данными. В распределении прибыли полученных от использования объекта точно учитывается размер их вложения и из этого соразмерно определяется доля их прибыли. Если невозможно определят размер вложений работника и работодателя, то половина прибыли (50 %) от использования объекта или от выдачи лицензии принадлежит автору.

Порядок перехода права на патент другим лицам. Договор о передаче права на патент объектов промышленной собственности должны быть заключены в письменной форме независимо от возмездного или безвозмездного характера договора. В составлении таких договоров следует соблюдать правила определенные в ст.107 ГК о письменной форме сделки.

Письменный договор должен быть обязательно регистрирован в государственном патентном ведомстве. Уполномоченные государственные орган в регистрации прежде, проверять договор на предмет соответствия действующему законодательству. При установлении несоответствия договора к действующему законодательству, принимается решение об отказе регистрации договора и сторонам предлагается сделать условия договора, чтобы они соответствовали законодательству.

По общему правилу при регистрации договора они не оцениваются по точки зрения целесообразности (с исключением договоров, преднамеренно заключавшигося против интересов государства и общества). Договор имеет юридическую силу после регистрации.

Не соблюдения порядка заключения договора в письменной форме или его регистрации влечет ее недействительности. В соответствии ст.112 ГК такой договор считается ничтожной. Если договор, требующий государственной регистрации, совершен в надлежащей форме, но одна из сторон уклоняется от ее регистрации, суд вправе по требованию другой стороны в соответствии ч.3 ст.112 вынести решение о регистрации сделки. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от государственной регистрации договора, должна возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении договора.

К последствиям несоблюдения сторонами этих требований применяются правила статей 113-114 ГК. Патентообладатель может передать удостоверяемое патентом право на объект промышленной собственности любому юридическому или физическому лицу (лицам) по договору об уступке патента или право использования объекта промышленной собственности по лицензионному договору. Лицензионный договор и сублицензионный договор заключаются в письменной форме и подлежат регистрации в патентном ведомстве. В этом случае условия договора оценивается с точки зрения соответствия законодательству и в отдельных случаях оценивается с точки зрения целесообразности. При отказе в регистрации можно обратиться с жалобой в соответствующем порядке.

Лицензионный договор имеет юридическую силу только после их регистрации, возникает права и обязанности сторон по договору.

В ст.1090 ГК определены меры ответственности за нарушения исключительных прав действующих на основании патента – документа правовой охраны на объект промышленной собственности. Основания возникновения этой ответственности отражены в правилах статьи главы 24 ГК.

Нарушения исключительных прав владельца патента прежде всего, отражается в использовании объекта со стороны других лиц без разрешения. Поэтому владелец патента, в первую очередь имеет право требовать от *нарушителя прекращения действия* нарушающих его прав.

Нарушитель права владельца патента на объект промышленной собственности должен возместить убытки причиненные владельцу патента. Возмещение ущерба должен быть в полным объеме. Причиненные вред может быть в материальным или моральным. Материальные вред может отражаться в снижении цены продукции произведенные с использованием объекта промышленной собственности со стороны патентовладельца в результате нарушения прав владельца патента. Эти случаи может быть не только в производстве продукции, но и в сфере оказании услуг. Моральные вред отражается в причинении вреда деловой репутации, в его статусу как владельца исключительного права в результате нарушения его прав. Кроме возмещения морального вреда посредством денег, суд может возложит на правонарушителя обязанность объявит решения суда, с целю восстановления деловой репутации владельца патента.

Вместо убытков патентообладатель вправе взыскать с нарушителя полученные им вследствие нарушения доходы. В таком случае *владелец патента не имеет право* требовать возмещения убытков. Возмещения убытков или возвращения прибыли считается альтернативной ответственностью, право выбора применения какого либо из них принадлежит патентовладельцу.

В ст. 1040 ГК предусмотрено, что защита исключительных прав может осуществляться также:

-изъятием материальных объектов, с помощью которых нарушены исключительные права, и материальных объектов, созданных в результате такого нарушения;

-обязательной публикацией о допущенном нарушении, с включением в нее сведений о том, кому принадлежит нарушенное право;

-иными способами, предусмотренными законом.

Глава 63. ПРАВА НА НОВЫЕ СОРТА РАСТЕНИЙ И НОВЫЕ ПОРОДЫ ЖИВОТНЫХ

Цель главы: *Раскрытие существенных и несущественных условий договора купли-продажи как договора опосредующего возмездный переход имущества в право собственности.*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Значение договора купли-продажи в период рыночных отношений и его место в системе*

По мнению российского ученого А.П.Сергеева селекция - это эволюция растений и животных, управляемая волей человека. Развитие современной науки предоставляет человеку огромные возможности для целенаправленного воздействия на развитие животных и растений в полезном для него направлении. Поэтому творческая деятельность селекционера сходна с деятельностью изобретателя, но отличается во втором случае особым объектом – природной системой, правовой режим которого, несмотря на сходство, не совпадает с правовым режимом изобретения и регулируется не только статьями 1091-1094 Гражданского кодекса, но и специальным Законом Республики Узбекистан «О селекционных достижениях» от 29 августа 2002 года.

Селекционное достижение - это новый сорт растений, новая порода животных, имеющие явные отличия от общеизвестных сортов и пород, обладающих достаточной однородностью и стабильностью и относящийся к ботаническим и зоологическим родам и видам, перечень которых установлен в предусмотренном законом порядке. В соответствии с Законом «Об охране и использовании растительного мира» 1997 года, Законом «Об охране и использовании животного мира» 1997 года и Постановлением Кабинета Министров РУз от 17.07.1996 года «Об утверждении Положения о порядке создания и ведения Единой системы государственных кадастров Республики Узбекистан» на основании Положения от 5.09.2000 года ведется Государственный кадастр объектов растительного мира Республики Узбекистан и Государственный кадастр животного мира Республики Узбекистан.

Субъектами прав на селекционные достижения являются их непосредственные создатели (авторы), патентообладатели и их правопреемники. Порядок оформления прав на селекционные достижения в основном совпадает с порядком оформления прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы и иные объекты интеллек-

туальной собственности, нуждающиеся в специальной государственной регистрации.

Автором селекционного достижения признается физическое лицо, творческим трудом которого создан (выведен или выявлен) новый сорт растений или новая порода животных. Если в создании селекционного достижения участвовало несколько физических лиц, все они признаются его соавторами. Порядок пользования правами, принадлежащими соавторам, определяется законодательством и соглашением между ними. Право авторства является неотчуждаемым личным правом и охраняется бессрочно.

Автор (соавторы) имеет право быть упомянутым в заявке на выдачу патента, в патенте и во всех публикациях, касающихся селекционного достижения.

Патент на селекционное достижение выдается:

- автору (соавторам) селекционного достижения или его (их) наследнику (наследникам);

- юридическим и физическим лицам (при условии их согласия), которые указаны автором или его наследником в заявке на выдачу патента либо в заявлении об изменении заявителя, поданном в Патентное ведомство до регистрации селекционного достижения;

- работодателю в случаях, селекционное достижение считается созданным в служебном порядке, то есть при его создании автор (соавторы) выполнял обязанности, присущие занимаемой им должности; выполнял обязанности, специально возложенные на него с целью создания селекционного достижения; использовал материальные или финансовые средства, предоставленные ему работодателем; использовал знания и опыт, составляющие специфику организации работодателя, приобретенные им в процессе работы.

Если работодатель в течение четырех месяцев с даты уведомления его автором (соавторами) о созданном селекционном достижении не подаст заявку на выдачу патента в Патентное ведомство, не уступит право на подачу заявки на выдачу патента другому лицу и не сообщит автору (соавторам) о сохранении селекционного достижения в тайне, то автор (соавторы) имеет право подать заявку и получить патент на свое имя. В этом случае работодатель имеет право на использование селекционного достижения в собственном производстве с выплатой патентообладателю компенсации, определяемой договором.

В случае сохранения работодателем селекционного достижения в тайне он обязан выплатить автору (соавторам) соразмерное вознаграждение, величина которого определяется договором.

Автор (соавторы) селекционного достижения, не являющийся патентообладателем, имеет право на вознаграждение за использование или продажу лицензии на селекционное достижение, размер и порядок выплаты которого определяется договором с патентообладателем или его правопреемником.

Вознаграждение автору (соавторам) выплачивает патентообладатель или его правопреемник в течение срока действия патента, если иное не предусмотрено договором о порядке и сроках выплаты вознаграждения за использование селекционного достижения, но не позже шести месяцев после истечения отчетного периода, в котором использовалось селекционное достижение.

Селекционному достижению предоставляется правовая охрана, если оно отвечает следующим критериям: новизна, отличимость, однородность и стабильность, оно должно иметь название.

Селекционное достижение считается новым, если на дату подачи заявки на выдачу патента семена, посадочный материал сорта или племенной материал породы не продавались и не передавались другим лицам автором, его наследником или с их согласия для использования:

- на территории Республики Узбекистан - ранее, чем за один год до этой даты;

- на территории другого государства - ранее, чем за четыре года или, если это касается винограда, древесных, декоративных, плодовых культур и лесных пород, - ранее, чем за шесть лет до указанной даты.

Селекционное достижение на дату подачи заявки на выдачу патента должно явно отличаться от любого другого общеизвестного селекционного достижения.

Селекционное достижение считается общеизвестным на дату подачи заявки, если заявка на выдачу патента на него была подана в любой стране и по этой заявке выдан патент или предоставлена какая-либо схожая форма охраны, либо селекционное достижение включено в официальный реестр селекционных достижений этой страны.

Общеизвестность устанавливается:

- в отношении селекционного достижения, которое стало частью общеизвестного уровня знаний в результате его производства, воспроизводства, доведения до сортовой или племенной кондиции с целью последующего размножения, хранения и содержания для вышеперечисленных целей;

- в отношении селекционного достижения, которое предлагалось к продаже, продавалось, ввозилось или вывозилось.

Однородностью считается, если с учетом особенностей размножения растения определенного сорта или животные определенной породы однородны по селектируемым признакам.

Селекционное достижение считается стабильным, если его основные признаки остаются неизменными после неоднократного размножения или, в случае особого цикла размножения, в конце каждого цикла размножения.

Название, предлагается заявителем и принимается Патентным ведомством.

Название селекционного достижения должно позволять идентифицировать селекционное достижение, быть кратким, отличаться от названий существующих селекционных достижений того же или близкого ботанического или зоологического вида. Оно не должно состоять из одних цифр, вводить в заблуждение относительно свойств, происхождения, значения селекционного достижения, личности автора (соавторов), противоречить принципам гуманности и морали.

Название селекционного достижения регистрируется в соответствующем реестре одновременно с внесением в него сведений об охраняемом селекционном достижении.

Если заявка на выдачу патента подается в Республике Узбекистан и других государствах, то название селекционного достижения в этих заявках должно быть одинаковым.

Любое лицо, предлагающее к продаже или сбывающее в Республике Узбекистан либо на территории страны, с которой Республика Узбекистан заключила договор о правовой охране селекционных достижений, семена, посадочный материал сорта либо племенной материал породы, обязано использовать название селекционного достижения даже после окончания срока действия патента на селекционное достижение, если только права третьих лиц не препятствуют такому использованию.

Патент выдается на селекционное достижение, отвечающее критериям патентоспособности и относящееся к ботаническим и зоологическим родам и видам, охраняемым в Республике Узбекистан, Государственным патентным ведомством Республики Узбекистан, которое обеспечивает реализацию государственной политики в области правовой охраны селекционных достижений.

Патентное ведомство осуществляет прием и рассмотрение заявок на выдачу патентов на селекционные достижения, проводит по ним формальную экспертизу, ведет Государственный реестр сортов растений и Государственный реестр пород животных, выдает патенты на селекционные достижения, осуществляет официальную публикацию сведений о заявочных материалах и зарегистрированных селекционных достижениях, охраняемых в Республике Узбекистан, принимает правила и дает разъяснения по применению законодательства о селекционных достижениях.

Государственная комиссия по сортоиспытанию сельскохозяйственных культур, Главная государственная инспекция по племенному делу в животноводстве Министерства сельского и водного хозяйства Республики Узбекистан, как специализированные организации, проводят экспертизу на патентоспособность заявленных селекционных достижений.

Патент на селекционное достижение удостоверяет новизну, отличимость, однородность и стабильность селекционного достижения, а также право патентообладателя на название, владение, пользование и распоряжение селекционным достижением.

Право патентообладателя считается действующим с даты публикации сведений о регистрации селекционного достижения в официальном бюллетене Патентного ведомства. Срок действия патента составляет двадцать лет с даты регистрации селекционного достижения в соответствующем реестре. На сорта винограда, древесных, декоративных, плодовых культур и лесных пород, в том числе их подвоев, этот срок составляет двадцать пять лет. Срок действия патента может быть продлен по ходатайству патентообладателя, но не более чем на десять лет.

Так как в соответствии со статьей 1094 ГК обладатель патента обязан поддерживать соответствующую породу животных или сорт растения с сохранением всех зарегистрированных признаков, патент аннулируется, если:

- селекционное достижение более не соответствует критериям однородности и стабильности;

- патентообладатель не предоставил по запросу специализированных организаций или Патентного ведомства в течение двенадцати месяцев семена, посадочный, племенной материал, документы и информацию, которые необходимы для проверки сохранности селекционного достижения, либо не предоставил возможности провести инспекцию селекционного достижения на месте в этих целях;

- аннулируется название селекционного достижения, а патентообладатель не предложил другого подходящего названия.

Сведения об аннулировании патента публикуются в официальном бюллетене Патентного ведомства.

Глава 64. ЗАЩИТА НЕРАСКРЫТОЙ ИНФОРМАЦИИ ОТ НЕЗАКОННОГО ИСПОЛЬЗОВАНИЯ

Цель главы: *Раскрытие понятия и содержания нераскрытой информации как объекта права интеллектуальной собственности*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие и виды нераскрытой информации. Секрет производства и коммерческая тайна (ноу-хау). Основания ответственности за незаконное использование нераскрытой информации.*

Условия охраны нераскрытой информации. Под нераскрытой информацией понимаются сведения, которые не известны третьим лицам, являющиеся секретными, тайными. Техническая информация - это сведения о создании, изготовлении, использовании, применении машин, механизмов, оборудований, аппаратур.

Организационная информация это, сведения об организационной структуре юридического лица, организационного механизма отношений хозяйствующих субъектов, сведения о создании трудового (рабочего) процесса, влияние на них, о их управлении.

Под коммерческой тайной предприятия понимаются не являющиеся государственными секретами сведения, связанные с производством, технологической информацией, управлением, планированием, финансами и другой деятельностью предприятия, разглашение (передача, утечка) которых может нанести ущерб его интересам.

Состав сведения, составляющий коммерческую тайну, объем, порядок его защиты определяется руководителем предприятия.

Ноу-хау это полезная техническая, организационная или другие сведения, принадлежащее на основании фактического монополия гражданам или юридическому лицу.

Законное владение нераскрытой информацием возникает в следующем основании:

-если он сам создал, производил эту информацию;

-если эта информация создана, произведена на основании поручения, заказа владельца;

-если эта информация перешла в порядке наследования;

- если эта информация приобретена от других лиц на добросовестном основании (покупка, получения лицензии, выдача на безвозмездное пользования и т.д.).

Всякая информация чтобы признаться нераскрытой информацией:

а) эта информация должна иметь действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам (то есть, владелец информации имеет преимущество, приоритет в силу владения этой информацией в отношении произведенной им продукции, выполненной работы, оказанной услуги в отличие от конкурирующих субъектов или его продукции, работы, услуги);

б) к ней не должно быть свободного доступа, возможности ознакомления со стороны третьих лиц на законном основании;

в) обладатель информации должен принимать меры к охране ее конфиденциальности (строго ограничен круг лиц, которым известна эта информация, эти лица предупреждены не раскрывать информацию, разработана система закрытого использования этой информацией и т.д.).

Вышеуказанные три условия закреплены в ст. 98 ГК и в случае соблюдения, одновременного существования этих условий, владелец нераскрытой информации имеет право защиты, охраны от незаконного использования со стороны других лиц.

В ст.191 Уголовного кодекса Республики Узбекистан указывается уголовно-правовая ответственность за собирание любым способом конфиденциальной научно-технической, производственной, экономической, торговой или другой подобной информации без согласия владельца с целью ее разглашения либо использования.

Владелец нераскрытой информации имеет право фактического монополия, а не исключительное право в отношении этой информации. Поэтому он имеет право зашищаться от неправомерного использования со стороны других лиц. Одновременно, он не имеет право запрещать другим лицам использовать информацию, которую они самостоятельно создали, производили, получили на добросовестной основе.

Право на защиту нераскрытой информации от незаконного использования возникает независимо от выполнения в отношении этой информации каких-либо формальностей (ее регистрации, получения патента, сертификата или свидетельства и т.п.). Но в некоторых случаях имеются правила о необходимости регистрации в уполномоченных государственных органах договоров о ввозе или вывозе на территорию Республики Узбекистан ноу-хау на основании лицензии и в таких случаях на государственные органы возлагается обязанность сохранения и обеспечения конфиденциальности ноу-хау.

В соответствии с содержанием правил, предусмотренных в ст.1095 ГК, правила о защите нераскрытой информации не применяются в отношении сведений, которые в соответствии с законом не могут составлять служебную или коммерческую тайну. Эта правила служат препятствием злоупотреблению, самохозяйничению хозяйствующих субъектов, которые прикрываются под служебную или коммерческую тайну.

К сведениям, не считающимся служебной или коммерческой тайной относятся имущественные права (кроме сведений о вкладах в банке) и сведения о договорах, сделках, заключенных об имуществах подлежащих государственной регистрации, сведения, подлежащие представлению в качестве государственной статистической отчетности, сведения, отчеты, которые предъявляются (гражданам и юридическим лицам) государственным органам, выполняющим функции контроля..

Право на защиту нераскрытой информации не ограничивается сроком, но действует до тех пор, пока одновременно сохраняются и соблюдаются условия, предусмотренные статьей 98 ГК. Если хотя бы одно из условий не имеется или нарушается, право защиты нераскрытой информацией от использования другими лицами само по себе прекращается.

Ответственность за незаконное использование нераскрытой информации. Лицо, без законных оснований получившее или распространившее нераскрытую информацию либо использующее ее, обязано возместить тому, кто правомерно обладает этой информацией, убытки, причиненные ее незаконным использованием. Убытки отражаются в снижении или потери абсолютной или относительной коммерческой ценности (негативное влияние на профессионализм, имидж, степень конкурентоспособности и цены услуги).

Если лицо, незаконно использующее нераскрытую информацию, получило ее от лица, которое не имело право ее распространять, о чем приобретатель информации не знал и не должен был знать (добросовестный приобретатель), правомерный обладатель нераскрытой информации вправе потребовать от него возмещения убытков, причиненных использованием нераскрытой информации после того, как добросовестный приобретатель узнал, что ее использование незаконно.

Недобросовестные владельцы информации являются ответственными с момента получения, распространения или использования информации. Самым распространенным способом недобросовестного

получения нераскрытой информации считается промышленный шпионаж и покупка работника-персонала владельца информации - недобросовестная конкуренция, которая влечет за собой гражданско-правовую ответственность.

Лицо, правомерно обладающее нераскрытой информацией, вправе потребовать от того, кто ее незаконно использует, немедленного прекращения ее использования. Одновременно, может потребовать от добросовестного владельца перехода использования на законном основании, если нельзя достигнуть соглашения, может обращаться в суд.

Однако, суд, с учетом средств израсходованных добросовестным приобретателем нераскрытой информации на ее использование, может разрешить ее дальнейшее использование на условиях возмездной исключительной лицензии.

Сумма вознаграждения определяется соглашением сторон или судом.

Лицо, самостоятельно и правомерно получившее (купивший от законного владельца за вознаграждение, получивший лицензию на использование, получивший в порядке наследования и т.д.) сведения, составляющие содержание нераскрытой информации, вправе использовать эти сведения независимо от прав обладателя соответствующей нераскрытой информации и не отвечает перед ним за такое использование. Законный владелец информации не вправе потребовать от других лиц, получивших информацию на законном основании запрещения использования, потребовать получения вознаграждения, а также препятствовать распоряжению другими способами. Лица, знакомые с информацией должны сохранить её в секрете, тайне и должны придти к согласию по обеспечению сохранности и распоряжаться как совместные владельцы нераскрытой информацией.

Порядок перехода права на нераскрытую информацию другим лицам. Лицо, обладающее нераскрытой информацией, может передать все или часть сведений, составляющих содержание этой информации, другому лицу по лицензионному договору. Лицензиат обязан принимать надлежащие меры к охране конфиденциальности информации, полученной по договору, и имеет те же права на ее защиту от незаконного использования третьими лицами, что и лицензиар. Среди нераскрытых информаций широко распространен переход на основании лицензии ноу-хау. В некоторых источниках есть мнения о том, что передача владельца исключительного права на ноу-хау

не считается договором лицензии, потому что предметом договора не является исключительное право на использование ноу-хау, а является передача самого ноу-хау[1]. Имеются случаи участия в уставном фонде акционерных обществ, обществ с ограниченной ответственностью, совместных предприятий добавления ноу-хау как долевого, паевого взноса.

Основным условием лицензионного договора является обеспечение конфиденцильности, секретности информации. При этом на лицензиата возлагается обязанность принять меры по охране конфиденциальности информации.

Известно, что лицензионный договор действует на определенный срок. Но, нераскрытой информации существенно не материально-вещные основы, а идейные основы. Не является возможным отчуждения или стирания с памяти ознакомленного лица информацией. Статья 1097 ГК предусматривает правила о том, что поскольку в договоре не предусмотрено иное, обязанность сохранять конфиденциальность информации лежит на лицензиате и после прекращения лицензионного договора, если соответствующие сведения продолжают оставаться нераскрытой информацией. Прекращение у лицензиара фактического монопольного статуса в отношении нераскрытой информации может способствовать прекращению обязанности лицензиата.

[1] Гражданскос право. Т. 2. М., изд. БЕК, 1994г. 252-с.

Глава 65. СРЕДСТВА ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ УЧАСТНИКОВ ГРАЖДАНСКОГО ОБОРОТА, ТОВАРОВ, РАБОТ И УСЛУГ

***Цель главы:**. Раскрытие понятия средств индивидуализации участников гражданского оборота, в плане принадлежащим хозяйствующим субъектам фирменных наименований, товарных знаков и их права на использование места происхождения товара*

***В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы:** Исключительное право на фирменное наименование, порядок его использования. Понятие и основания правовой охраны товарных знаков (знаков обслуживания). Право использования товарного знака. Свидетельство о праве использования наименования места происхождения товара, сроки его действия. Переход права на товарный знак (лицензионные договора). Условия пользования наименованием места происхождения товара и ответственность за неправомерное пользование.*

§ 1. Право на фирменное наименование

Известно, что все физические лица – граждане имеют свое имя, фамилию и это один из признаков индивидуализирующих их от других участников гражданского оборота. Юридические лица также имеют своё наименование, отражающее их организационно-правовую форму. Наименование организаций не являющихся коммерческими, а в предусмотренных законодательством случаях, наименование иных коммерческих организаций также должны отражать характер деятельности юридического лица (например, кондитерская фабрика «Лаззат», общественное движение «Камолот» и т.д.).

В соответствии со ст.3 Закона Республики Узбекистан «О фирменных наименованиях» фирменным наименованием является индивидуальное название юридического лица - коммерческой организации, исключительное право на которое возникает в момент его государственной регистрации. Юридическое лицо наряду с полным фирменным наименованием может иметь и сокращенное фирменное наименование. Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму. В предусмотренных законом случаях фирменное наименование должно содержать указание на характер деятельности юридического лица.

Включение в наименование юридического лица указаний на официальное полное или сокращенное название (название государства), включение такого названия либо элементов государственной символики в реквизиты документов или рекламные материалы юридического лица допускается в порядке, определяемом Правительством Республики Узбекистан.

Наименование юридического лица указывается на его учредительном документе.

Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование. Юридическое лицо имеет исключительное право использования своего фирменного наименования. Лицо, неправомерно использующее чужое фирменное наименование, по требованию обладателя права на фирменное наименование обязано прекратить его использование и возместить причиненные убытки (ст.46 ГК).

Фирменное наименование – является средством индивидуализации, отличающий коммерческую организацию в гражданском обороте от других участников, их товаров, работ и услуг. Юридическое лицо имеет исключительное право использовать фирменное наименование на товарах, их упаковке, в рекламе, вывесках, проспектах, счетах, печатных изданиях, официальных бланках и иной документации, связанной с его деятельностью, а также при демонстрации товаров на выставках и ярмарках, которые проводятся на территории Республики Узбекистан.

Фирменное наименование юридического лица определяется на учредительном документе во время утверждения его со стороны учредителей, регистрируется с включением в государственный реестр юридических лиц и об этом выдается свидетельство о регистрации юридического лица.

Фирменное наименование не должно содержать:

1) официальное название государства, сокращенное или полное наименование международной, межправительственной или негосударственной некоммерческой организации;

2) полное или сокращенное имя исторической или известной личности в Республике Узбекистан без разрешения, выдаваемого в установленном порядке;

3) обозначений, ложных или способных ввести в заблуждение потребителя относительно обладателя фирменного наименования, предмета деятельности или страны его происхождения;

4) обозначений, противоречащих интересам общества, принципам гуманности и морали.

Фирменное наименование также не должно содержать обозначений, тождественных или сходных до степени их смешения:

-с фирменными наименованиями, ранее зарегистрированными или заявленными на регистрацию в Республике Узбекистан на имя другого юридического лица, обладающими более ранним приоритетом;

-с товарными знаками (знаками обслуживания), ранее зарегистрированными или заявленными на регистрацию в Республике Узбекистан на имя другого лица, а также охраняемыми без регистрации в силу международных договоров Республики Узбекистан;

-с товарными знаками (знаками обслуживания), признанными общеизвестными в установленном порядке;

-с наименованиями мест происхождения товаров, охраняемыми законодательством в установленном порядке, кроме случаев регистрации на имя лица, имеющего право пользования таким наименованием.

В соответствии со ст.1099 ГК фирменное наименование юридического лица может быть использовано в принадлежащем ему товарном знаке.

Статья 5 Закона «О защите прав потребителей» устанавливает, что продавец (исполнитель) обязан довести до сведения потребителя фирменное наименование своей организации, место ее нахождения (*юридический адрес*) и *режим работы*.

Фирменное наименование может использоваться в качестве элемента товарного знака (знака обслуживания). Это является не обязательством, а правом юридического лица. Если юридическое лицо включило фирменное наименование на товарные знаки, это может быть составной частью, элементом товарного знака или его дополнением, элементом приложения. Когда фирменное наименование является составной частью товарного знака, он должен быть утвержден уполномоченным государственным органом.

Правовая охрана фирменного наименования предоставляется с момента государственной регистрации юридического лица, а в отношении фирменного наименования иностранного юридического лица - с даты начала осуществления иностранным юридическим лицом деятельности в качестве участника гражданского оборота на территории Республики Узбекистан.

Юридическое лицо имеет исключительное право использовать свое фирменное наименование и предоставлять право на использование фирменного наименования другим юридическим лицам. Исключительное право иностранного юридического лица на фирменное наименование удостоверяется документом, установленным законодательством страны учреждения этого юридического лица.

Использованием фирменного наименования является:

- воспроизведение фирменного наименования на официальных бланках, печатях, штампах и иной документации, связанной с деятельностью юридического лица;

- применение фирменного наименования на товарах, их упаковке, в рекламе, вывесках, проспектах, счетах, печатных изданиях, при демонстрации товаров на выставках и ярмарках, проводимых в Республике Узбекистан.

Действие права на фирменное наименование и порядок перехода права на фирменное наименование к другим лицам. Необходимым условием действия, признания, правовой охраны исключительного права юридического лица на фирменное наименование на территории Республики Узбекистан является регистрация наименования в уполномоченном государственном органе Республики Узбекистан и выдача свидетельства о регистрации наименования.

Несоблюдение этого условия влечет за собой непризнание исключительного права на фирменное наименования.

Исключительное право на общепризнанное наименование или зарегистрированное в другом государстве (например, Samsung, LG, Boeing, Sony, Coca Cola и т.д.) может действовать на территории Республики Узбекистан в следующи случаях:

а) если это предусмотрено в Международных Конвенциях, Договорах или других документах к которым присоединилась Республика Узбекистан;

б) если это предусмотрено в двухстороннем, многостороннем договоре Республики Узбекистан с зарубежным государством.

В ст.8 Парижской Конвенции о правовой охране промышленной собственности указывается что, государство, являющееся участником Конвенции, независимо от регистрации у себя фирменного наименования (независимо от обязательности его регистрации), находящееся в другом государстве участника Конвенции, должен предоставить правовую охрану, обеспечивать исключительное право.

Республика Узбекистан является участником Парижской Конвенции.

Исключительное право на фирменное наименование действует бессрочно с момента его регистрации.

Действие права на фирменное наименование прекращается с ликвидацией юридического лица или с изменением его фирменного наименования. Изменение фирменного наименования предполагает публичное объявление об этом.

В соответствии со ст.8 Закона, юридическое лицо (лицензиар) может разрешить другому юридическому лицу (лицензиату) использование своего фирменного наименования на основании заключенного между ними лицензионного договора или договора комплексной предпринимательской лицензии в соответствии с законодательством (например, заключение договора франшизинга в соответствии со ст.862 ГК). В договоре предусматривается объем использования, вознаграждения, порядок его выплаты и т.д. В лицензионном договоре также, должны быть обусловлены меры, исключающие введение потребителя в заблуждение и обеспечены условия для их контролирования. В случаях непредусмотрения этих мер, претензии предъявляются не лицензиату (пользователю фирменного наименования другого), а лицензиару (владельцу фирменного наименования). В лицензионном договоре надо предусмотреть меры, исключающие введение потребителя в заблуждение.

Переход права на фирменное наименование допускается только в случаях реорганизации юридического лица путем слияния, присоединения, разделения и выделения или продажи предприятия в целом как имущественного комплекса.

При слиянии юридических лиц и при присоединении юридического лица к другому юридическому лицу, переход права на фирменное наименование осуществляется в соответствии с передаточным актом. При разделении юридического лица или при выделении юридического лица из состава юридического лица, переход права на фирменное наименование осуществляется в соответствии с разделительным балансом.

Отчуждение права на фирменное наименование юридического лица регистрируется в уполномоченном государственном органе и оформляется выдачей соответствующего акта.

Правовая охрана фирменного наименования прекращается в случае ликвидации юридического лица или изменения его фирменного наименования.

Нарушением исключительного права на фирменное наименование признается незаконное использование фирменного наименования. Не признается нарушением исключительного права на фирменное наименование использование в товарном знаке (знаке обслуживания), наименовании домена этого фирменного наименования, если право на товарный знак (знак обслуживания), наименование домена получено ранее права на фирменное наименование.

Защита исключительного права на фирменное наименование от незаконного использования осуществляется путем:

-публикации в средствах массовой информации о решении суда в целях защиты деловой репутации юридического лица;

- удаления за счет нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок незаконно используемого фирменного наименования;

- уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок в случае невозможности удаления с них незаконно используемого фирменного наименования;

- передачи контрафактных товаров, этикеток, упаковок юридическому лицу, обладающему правом на фирменное наименование.

Защита исключительного права на фирменное наименование от незаконного использования может осуществляться иными способами в соответствии с законодательством.

Иностранные юридические лица пользуются правами на фирменные наименования, предусмотренными настоящим Законом, наравне с юридическими лицами Республики Узбекистан в силу международных договоров Республики Узбекистан или на основе принципа взаимности.

§ 2. Право на товарные знак (знак обслуживания)

Товарный знак и знак обслуживания (далее - товарный знак) - это зарегистрированное в установленном порядке обозначение, служащее для отличия товаров и услуг (далее - товаров) одних юридических и физических лиц от однородных товаров других юридических и физических лиц.

В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы изобразительные, словесные, объемные и другие обозначения или их комбинации в любом цвете или цветовом сочетании.

В Республике Узбекистан отношения по регистрации товарных знаков (знаков обслуживания), предоставления правовой охраны и их

использования регулируется ГК, Законом Республики Узбекистан «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» и иными соответствующими законодательными актами.

В соответствии с Законом, в качестве товарных знаков не регистрируются:

1) обозначения, представляющие собой изображения государственных гербов, флагов и государственных наград;

2) официальные названия государств, сокращенные или полные наименования международных или межправительственных организаций;

3) официальные контрольные, гарантийные и пробирные клейма, печати;

4) изображения знаков отличий и различий государственных служб, применяемых в Республике Узбекистан;

5) обозначения, не обладающие различительной способностью;

6) обозначения, вошедшие во всеобщее употребление как обозначения товаров определенного вида;

7) обозначения, являющиеся общепринятыми символами и терминами;

8) обозначения, используемые для характеристик товаров, в том числе вида, качества, количества, свойства, назначения, ценности, а также места и времени их производства или сбыта;

9) обозначения, ложные или способные ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя;

10) обозначения, формально указывающие на истинное место производства товара, но дающие ошибочное представление о том, что товар происходит с другой территории;

11) обозначения, представляющие собой или содержащие географические наименования, идентифицирующие минеральные воды, вина или крепкие спиртные напитки, для обозначения товаров, не происходящих из данного места, а также, если они используются в переводе или в сочетании со словами "вид", "тип", "в стиле" и подобными;

12) обозначения, противоречащие интересам общества, принципам гуманности и морали;

13) обозначения, тождественные или сходные до степени их смешения:

с товарными знаками, ранее зарегистрированными или заявленными на регистрацию в Республике Узбекистан на имя другого лица, а также охраняемыми без регистрации в силу международных договоров Республики Узбекистан или обладающими более ранним приоритетом, в отношении

однородных товаров;

с товарными знаками других лиц, признанными общеизвестными в установленном порядке, в отношении любых товаров;

с наименованиями мест происхождения товаров, охраняемыми в соответствии с настоящим Законом, кроме случаев включения их как неохраняемый элемент в товарный знак, регистрируемый на имя лица, имеющего право пользования таким наименованием, в отношении любых товаров;

с сертификационными знаками, зарегистрированными в установленном порядке;

14) обозначения, воспроизводящие:

известные на территории Республики Узбекистан фирменные наименования (или их часть), принадлежащие другим лицам, получившим право на эти наименования ранее даты поступления заявки на товарный знак, в отношении однородных товаров;

промышленные образцы, права на которые в Республике Узбекистан принадлежат другим лицам;

названия известных в Республике Узбекистан произведений науки, литературы и искусства, персонажи из них или цитаты, произведения искусства или их фрагменты без согласия обладателя авторского права или его правопреемников (наследников);

фамилии, имена, псевдонимы и производные от них, портреты и факсимиле известных лиц без согласия таких лиц, их наследников или государственного органа, если эти обозначения являются достоянием истории и культуры Республики Узбекистан.

Обозначения, указанные в пунктах 1 - 4 части первой настоящей статьи, могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если на это имеется согласие соответствующего государственного органа или их владельца; обозначения, указанные в пунктах 5 - 8 части первой настоящей статьи, могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Регистрация обозначений, указанных в пунктах 5 - 8 части первой настоящей статьи, может допускаться при условии, что эти обо-

значения фактически приобрели различимость в результате их использования.

Регистрация обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком, указанным в абзацах втором и третьем пункта 13 части первой настоящей статьи, может допускаться при условии согласия владельца товарного знака на регистрацию этого обозначения (ст.10 Закона).

Основным условием правовой охраны товарного знака является его регистрация в уполномоченном государственном органе.

Заявка на регистрацию товарного знака, наименования места происхождения товара и права пользования наименованием места происхождения товара подается юридическим или физическим лицом лично или посредством патентных поверенных (для иностранных субъектов) в Патентное ведомство.

По общему правилу приоритет товарного знака устанавливается по дате подачи заявки на регистрацию товарного знака в Патентное ведомство. Государственная экспертиза заявки на регистрацию товарного знака, наименования места происхождения товара и права пользования наименованием места происхождения товара осуществляется Патентным ведомством и включает формальную экспертизу и экспертизу заявленного обозначения. По результатам экспертизы принимается решение Патентного ведомства о регистрации товарного знака либо об отказе в их регистрации, о чем заявитель уведомляется. Заявитель вправе обжаловать результаты государственной экспертизы в Апелляционный совет Патентного ведомства. Заявитель вправе обжаловать решение Апелляционного совета в суд в течение шести месяцев с даты принятия решения.

На основании результатов государственной экспертизы, Патентное ведомство в течение месяца с даты получения документа об уплате патентной пошлины производит регистрацию товарного знака в соответствующем реестре.

Сведения о регистрации товарного знака публикуются в официальном бюллетене Патентного ведомства. Свидетельство на товарный знак удостоверяет факт регистрации заявленного в качестве товарного знака обозначения, приоритет товарного знака и исключительное право владельца на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

Свидетельство на товарный знак действует в течение десяти лет с даты подачи заявки. Срок действия свидетельства на товарный знак

может быть продлен по заявлению владельца, поданному в течение последнего года его действия, каждый раз на десять лет.

Владелец товарного знака имеет исключительное право пользования и распоряжения товарным знаком. Содержание исключительного права определены в ст.26 Закона. В соответствии с этим, исключительное право на товарный знак действует в отношении товаров, указанных в свидетельстве и осуществляется в период действия регистрации, начиная с даты публикации в официальном бюллетене Патентного ведомства. Владелец товарного знака имеет исключительное право в использовании и распоряжении товарного знака, а также имеет право разрешать использовать другим лицам или запретить использование товарного знака. Никто не может пользоваться товарным знаком без разрешения его владельца.

Использованием товарного знака считается любое введение его в гражданский оборот в порядке, установленном законом. Использованием товарного знака считается применение его на товарах, для которых товарный знак зарегистрирован, и (или) их упаковке владельцем товарного знака или лицом, которому такое право предоставлено на основании лицензионного договора. Использованием может быть признано также применение товарного знака в рекламе, печатных изданиях, на официальных бланках, вывесках, при демонстрации экспонатов на выставках и ярмарках, проводимых в Республике Узбекистан.

Действие свидетельства на товарный знак может быть прекращено досрочно полностью или частично на основании решения суда, принятого по заявлению заинтересованного лица, при неиспользовании товарного знака непрерывно в течение любых пяти лет с даты регистрации, а также при нарушении соглашения об использовании коллективного знака. При решении вопроса о досрочном прекращении действия свидетельства на товарный знак в связи с его неиспользованием могут учитываться представленные владельцем товарного знака доказательства неиспользования товарного знака (например, временное приостановление производства для реконструкции предприятия, переоборудования предприятия или отсутствия спроса на рынке) по независящим от него обстоятельствам.

Под неиспользованием товарного знака без уважительных причин понимается неиспользование товарного знака в производстве товара с использованием товарного знака и (не) введении его в оборот.

В соответствии с общим правилом не только использования товарного знака его владельцем, но и выдача лицензии на пользование товарным знаком считается его использованием. Если владелец товарного знака сам не использует товарные знак в течении 5 лет, но выдает лицензию для использования другим лицами то это является основанием неприменения ч.1 ст.1104 ГК.

Переход права на товарный знак (знак обслуживания) другим лицам. Право на товарный знак в отношении всех указанных в свидетельстве классов товаров, работ и услуг либо их части могут быть переданы правообладателем другому лицу по договору. В договоре должен указываться объем переходяшего права. Такие договоры могуть заключаться за вознаграждение, а также без вознаграждения.

Передача права на товарный знак не допускается:

а) если она может ввести в заблуждение, ошибочное представление потребителя или других лиц;

б) если она может ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя, то в таких случаях Патентное ведомство отказывается регистрировать договор о переходе права на товарные знаки другому лицу.

Если вышеуказанные случаи или одно из этих случаев возникают после заключения договора, то в таких случаях уполномоченные государственные органы, ассоциации (общества) потребителей или другие лица могут обращаться с просьбой о расторжения такого договора. При расторжении договора в судебном порядке ликвидация вышеуказанных последствий можеть быть возложена сторонам.

Право на использование товарного знака может быть предоставлено владельцем товарного знака (лицензиаром) другому лицу (лицензиату) по лицензионному договору. Лицензионный договор должен содержать условие о том, что качество товаров лицензиата будет не ниже качества товаров лицензиара и что лицензиар будет контролировать выполнение этого условия.

Переход права на товарный знак, в том числе его передача по договору (в соответствии с ч.1 ст.105 ГК) или в порядке правопреемства (при реорганизации юридического лица), должен быть зарегистрирован в Патентном ведомстве. Последствия несоблюдения этих требований определены в ст.1106 ГК.

В ст.1106 ГК определены требования о форме договора передачи права на товарный знак другим лицам. В соответствии с этим требованием договор о передаче права на товарный знак или о предоставлении лицензии:

а) должен быть заключен в письменной форме (при обязательном соблюдении требования ст.107 ГК о письменной форме сделки)

б) должен быть зарегистрирован в государственном Патентном ведомстве. Патентное ведомство проверит соответственность требованиям законодательства, а также целесообразность интересам общества и государства. Отказ о регистрации договора должен быть обоснованным. Это решение может быть обжаловано в суд.

Несоблюдение письменной формы и требования о регистрации влечет за собой недействительность договора. Такие договоры в соответствии с ч.1. ст.112 ГК считаются ничтожным. Однако в соответствии с ч.2. ст.112 ГК также имеются исключения. Если сделка, требующая государственной регистрации, совершена в надлежащей форме, но одна из сторон уклоняется от ее регистрации, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о регистрации сделки. В этом случае сделка регистрируется в соответствии с решением суда. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от государственной регистрации сделки, должна возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении сделки.

Последствия недействительности договоров определены в ст.113-114 ГК. В соответствии с этим при недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе, когда полученное выражается в пользовании имуществом, при выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость в деньгах, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом.

Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения. Нельзя обращаться в суд с требованием выполнения таких договоров, применения меры ответственности за нарушение условий таких договоров.

Требование о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлено любым заинтересованным лицом. Суд вправе применить такие последствия по собственной инициативе.

Ответственность за нарушение права на товарный знак. В ст.1007 ГК определены основания, объем гражданско-правовой ответственности за нарушения права на товарный знак.

Под незаконным использованием товарного знака понимается использование товарного знака, не имея законных оснований (не заключая договор об использовании товарного знака или лицензионного договора).

Лицо, неправомерно использующее товарный знак, обязано возместить владельцу товарного знака (иногда лицу, использующему товарный знак в соответствии с лицензией) понесенные им убытки. Здесь надо исходить из правил ст.14 ГК о возмещении убытков.

Убытки, нанесенные владельцу товарного знака, прежде всего, его расходы, которые он произвел или должен будет произвести для восстановления нарушенного права, должны быть возмещены. Лицо, неправомерно использующее товарный знак одновременно с прекращением нарушения должен выполнить следующие действия:

1) уничтожить изготовленные изображения (этикеток, ярлыков, печати, рекламные проспекты и т.д.) товарного знака;

2) удалить с товара или его упаковки незаконно используемый товарный знак или обозначение, сходное с ним до степени смешения.

При невыполнении вышеуказанных действий правонарушителем, суд может принудить правонарушителя к его исполнению.

При невозможности выполнения требования об удалении с товара или его упаковки незаконно используемого товарного знака или обозначения, сходное с ним до степени смешения, соответствующий товар подлежит уничтожению. Уничтожение возлагается на правонарушителя. Способ уничтожения выбирается лицом осуществляющим уничтожение.

За неправомерное использование товарного знака определены меры ответственности в ст.177 Кодекса об административных правонарушениях Республики Узбекистан.

§ 3. Право наименования места происхождения товара

В ст.1108 ГК и в Законе «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» определены понятия наименования места происхождения товара, условия и порядок его правовой охраны.

Каждая страна, регион, территория по своему природному климату, погодой, содержанием земли, по разнообразию растительного и животного мира и другими природными богатствами является уникальным, своеобразным. Иногда эта своеобразность определяет от-

дельные качества, признаки производящихся товаров, выполняющихся работ, оказывающихся услуг на этой территории. Производящиеся товары, выполняющиеся работы, оказывающиеся услуги не имеют тех же качеств и признаков на другом месте.

Произведенные товары в непосредственной связи с определенными географическими территориями или другими возможностями (в основном, профессиональный опыт жителей этого региона) считается прибыльным, имеющим высокие качества, особенности и является конкурентоспособным, чем товары, произведенные в другом месте. На рынке наименования места происхождения товаров являются своеобразным сертификатом его качества. Например, «Боржоми», «Ессентуки», «Ташкентская вода», изюм Учкора, Ургусткие табачные изделия, Янгикурганский инжир, Кувинский гранат, Паркентский виноград и т.д. Иногда при определении качества товара не имеет важного значения его природные условия, а играет особенную роль профессионализм, определенный опыт жителей этой местности. Например, Чустский нож, Самаркандский хлеб, Хивинский ковер и т.д.

Наименованием места происхождения товара может быть использовано название страны (Бразильский кофе, Иранский ковер, Грузинский чай), название населенного пункта или определенного региона (Ташкентская вода, Чусткий нож), названия какого- то географического объекта (например, Тянь-шанская вода). Для такой цели может быть использовано наименование исторического названия географического объекта (например, Шампанское вино, вино Кагор и др.). Здесь важное значение среди покупателей на рынке имеет высокое качество товара, имеющего отдельные признаки произведенной в этой местности. Иногда это может быть связано не с производством товара, а с оказанием некоторых услуг по медицинскому лечению, оказанию услуг на местах, где глина (балчик), минеральные воды, пещеры, содержание воздуха, атмосферное давление и др. этой местности может имеет важное значение.

В соответствии со ст.5 Закона, наименованием места происхождения товара признается название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта (далее - географический объект), используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями или иными факторами, либо сочетанием природных условий и этих факторов.

Из вышеуказанного следует что, для правовой охраны права наименования места происхождения товара должны быть следующие условия:

1) определенное место, территория со своими природными и рельефными условиями, из-за профессионализма и опыта жителей этой местности должен иметь свои особенности;

2) эта особенность должна обеспечить особое качество, своеобразность признаков, изготавливающихся, производящихся товаров, оказывающихся услуг;

3) вышеуказанное требует известности и знаменистости на товарном рынке.

При содержании вышеуказанных условий наименование места происхождения товара подлежит правовой охране на основе его регистрации.

В некоторых случаях, даже если наименование товара связано или одинаково с названием географического объекта, но товар может быть изготовлен именно таким же образом и на другом месте (например, ахалтекинская лощадь), в других случаях такое название как название определенного товара или как название группы товаров может быть введено на общеупотребление (голландский сыр, кёльнская вода-одеколон и т.д.). В таких случаях наименование не признается как место происхождения и не регистрируется для предоставления правовой охраны. Но в таком случае не исключается право требования о защите своих прав лица, возмещения ему материального и морального вреда, причиненные вследствии использования известного и знаменитого названия с недобросовестностью, как средство продажи товаров низкого качества, обманов покупателей и потребителей. Лицо, чьи права были нарушены, может защищать свои права, используя способы, указанные в ст.11 ГК.

Не подлежат регистрации в качестве наименования места происхождения товара обозначения:

-представляющие собой географические наименования, вводящие потребителя в заблуждение относительно места производства товара;

-формально указывающие на истинное место производства товара, но дающие ошибочное представление о том, что товар происходит с другой территории;

-содержащие географические наименования, не связанные с местом изготовления товара и вошедшие в Республику Узбекистан во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида.

Регистрация наименования места происхождения товара осуществляется Патентным ведомством. Здесь считается важным фактором то, что произведенные товары отвечают требованиям ч.2 ст.1108 ГК и производящий такой товара осуществляет свою деятельность именно на этой территории (например, продажа своей продукции, называя Чустским ножом ремесленника, осуществляющий свою деятельность на территории Сурхандарьи нецелесообразно).

На основании регистрации выдается свидетельство о праве пользования наименованием места происхождения товара.

Свидетельство о праве пользования наименованием места происхождения товара выдается на определенный срок. После окончания этого срока он может быть продлен. При регистрации может быть установлено проведение экспертизы о соответствии качества товара с местом происхождения. В срок действия свидетельства уполномоченные государстенные органы, ассоциации потребителей осуществляет постоянный контроль на предмет соответствия требованию специального качества, характера и по признаку товаров.

Действие свидетельства может досрочно прекратиться в следующих случаях:

а) изменение природного климата, рельефа и других определяющих факторов территории, места от определяющего специального качества, признака, характера производящегося на этом месте товара;

б) при несоблюдении требования об имени специального качества, признака, характера производящигося товара;

в) при введении в общеупотребление как наименования места товара или как наименования группы товаров.

Порядок и условия регистрации наименования места происхождения товара, свидетельство о праве пользования наименованием места происхождения товара, признания регистрации недействительным, регистрация и прекращение действия свидетельства определяются специальными законодательными актами.

Право пользования наименованием места происхождения товара. Лицо, обладающее правом пользования наименованием места происхождения товара, вправе помещать это наименование на товаре, упаковке, рекламе, проспектах, счетах и использовать его иным образом в связи с введением данного товара в гражданский оборот

(продавать, арендовать, показывать и т.д.). Наименование места происхождения товара может использоваться с товарным знаком, а также использоваться отдельно и независимо.

В отличие от других объектов промышленной собственности право пользования наименованием места происхождения товара не может принадлежать тому или иному лицу монопольно. Это право может принадлежать всем лицам, осуществляющим хозяйственную деятельность по производству (изготовлению) такого рода товара на территории соответствующей страны, местности (с соблюдением требования ч.1-3 ст.1108 ГК). Например, ремесленники – изготавливающие нож и осуществляющие свою деятельность на территории Чуста, могут обратиться в Патентное ведомство с требованием выдачи свидетельства о праве пользования наименования «Чусткий нож». В таком случае все ремесленники могут регистрироваться совместно или отдельно независимо друг от друга. Все они имеют право пользования наименованием место происхождения товара.

Как было вышеуказано, право пользования наименованием места происхождения товара не является исключительно монопольным правом, это право одновременно при условии соблюдения требований ст.1108 ГК может принадлежать неограниченному кругу лиц. Поэтому переход права пользования наименованием места происхождения товара другим лицам, для пользования на основании лицензии не допускается, такие сделки и договора считаются ничтожными.

В Республике Узбекистан наименование места происхождения товара (вилояты, туманы, города, кишлаков, горы, реки и другие географические объекты) на его территории (находящийся внутри государственной границы) подлежат правовой охране (то есть право пользователей этим наименованием охраняется от посягательств третьих лиц).

Для правовой охраны наименования места происхождения товара в Республике Узбекистан одновременно должны иметься следующие условия:

а) если это наименование места происхождения товара зарегистрировано в этой стране.

б) если в установленном порядке зарегистрировано в Патентном ведомстве Республики Узбекистан.

Если в другом государстве наименование места происхождения товара не подлежит правовой охране, то и в Республике Узбекистан оно не подлежит правовой охране.

Ответственность за неправомерное использование наименования места происхождения товара. Под неправомерным использованием наименования места происхождения товара понимается, прежде всего, использование наименования места происхождения товара без соответствующего свидетельства, а также использование наименования места происхождения товара лицом, чьё свидетельство досрочно аннулировано или прекращено в связи с отсутствием специального качества, признака, характера производящего товара.

В результате неправомерного использования наименования места происхождения товара прежде всего, нарушаются права лиц, имеющих право использования на законном основании наименование места происхождения товара. Кроме того во многих случаях в результате неправомерного использования наименования места происхождения товара вводятся в заблуждение потребители, им продаются товары низкого качества как имеющие отдельные недостатки в качестве, что в последующем будет основанием для возникновения недоверия в отношении всяких товаров, использующих наименование места происхождения товара. Поэтому в борьбе с противодействием неправомерного использования наименования места происхождения товара, лица, имеющие право использовать наименование места происхождения товара и организации защиты прав потребителей имеют отдельные полномочия и права. То есть:

1)от лица, кто незаконно использует это наименование места происхождения товара, прекращения неправомерных действий;

2)удаления с товара, его упаковки, бланков и другой документации незаконно используемого наименования или обозначения, сходного с ним до степени смешения;

3)если невозможно уничтожить, вычеркнуть наименование товара, упаковки или обозначения сходные с ним, кто имеет право требовать соответствующим образом изъять тары товара и упаковки, изъять из оборота и уничтожить.

Если правонарушитель отказывается от исполнения этих требований добровольно, то требование выполняется принудительно и за счет правонарушителя.

Лицо, обладающее правом пользования наименованием места происхождения товара, вправе потребовать от нарушителя возмещения понесенных убытков в полном объеме. Здесь применяется правило предусмотренное ст.14 ГК. Вред причиненный лицу, обладающего

правом пользования наименованием места происхождения товара, может выражаться в следующем:

1) невозможность реализации товаров на рынке, укорочения, приостановления объема производства, в результате неправомерного действия;

2) неполучение прибыли в результате неправомерного действия, но если бы этого не случилось, возможно, было бы получение прибыли в обычном гражданском обороте ;

3) в результате использования с введением в оборот наименования места происхождения товара со стороны правонарушителя товаров низкого качества, возникновение недоверия у потребителей в отношении товаров, использующих наименование места происхождения товаров и затраты по прекращению этих последствий.

Целесообразно взыскать полученную прибыль в пользу лиц, имеющих право на использование этого наименования или в пользу государственного бюджета соответствующей территории, которые были получены правонарушителем в результате неправомерного использования места происхождения.

В соответствии со ст.5-6 Закона «О защите прав потребителей», изготовитель обязан довести до сведения потребителя сведения о товаре, наименование своего предприятия и место его нахождения (юридический адрес). В соответствии со ст.7 Закона, приобретение товара (работы, услуги), необладающего необходимыми потребительскими свойствами, потребитель вправе расторгнуть договор и потребовать возмещения причиненных ему убытков.

Наименование место происхождения товара подлежит правовой охране в соответствии с Парижской Конвенции по охране промышленной собственности. Также, в соответствии с Мадридским соглашением от 14 апреля 1891 года о санкции за неправильные или за ложные указания места происхождения вещей предусмотрены санкции за поставленные заблуждающие знаки (обозначения) о месте происхождения товара. Орган Лиссабонского союза от 31 октября 1958 года о защите и международной регистрации обозначений мест происхождения вещей разработал и осуществляет механизм регистрации места происхождения товара.

Во всех государствах мира неправомерное использование наименования места происхождения товара, дача ложных или неправильных сведений об этих местах считается недобросовестной конкуренцией и применяются соответствующие меры ответственности

(возмещение убытка, запрет на ввоз на территорию, арестовать, уничтожение товаров и т.д.). В соответствии со ст.8 Закона Республики Узбекистан «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», не допускается недобросовестная конкуренция .продажи товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполнения услуг, введение потребителей в заблуждение относительно характера, способа и места изготовления, потребительских свойств, качества товара.

Глава 66. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О НАСЛЕДОВАНИИ

Цель главы: *Раскрытие понятия наследственного права. Выявление особенностей правового регулирования отношений по наследованию.*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Основания наследования. Наследование имущества, являющегося общей совместной собственностью и права владения земельным участком дехканского хозяйства. Порядок открытия наследства, устранение от наследства недостойных наследников.*

Наследственное право как институт гражданского права. Современное гражданское законодательство Республики Узбекистан предоставляет право гражданам иметь в собственности любое имущество, за исключением отдельных особо оговоренных объектов. При этом одним из самых распространенных оснований возникновения права собственности граждан является **наследование** как переход после смерти гражданина принадлежащего ему на праве частной собственности имущества, а также имущественных и личных неимущественных прав и обязанностей к одному или нескольким лицам.

Статья 36 IX главы Конституции Республики Узбекистан, посвященной экономическим и социальным правам человека и гражданина, указывает на то, что «право наследования гарантируется законом». При этом все граждане Узбекистана имеют равные права в области наследственного права независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств.

Юридические гарантии осуществления наследственных прав предусмотрены нормами, регулирующими наследование и составляющими институт наследственного права. Пятый раздел Гражданского кодекса Республики Узбекистан полностью посвящен наследственному праву.

Таким образом, **наследственное право** представляет собой институт гражданского права, в котором сосредоточены нормы, регулирующие переход имущества и некоторых неимущественных прав граждан после их смерти к другим лицам – их наследникам.

Нормы наследственного права содержатся также в Законе Республики Узбекистан «О нотариате»[1], в ряде других законов, определяющих правовой статус тех или иных юридических лиц, Законе «О государственной пошлине», и в других правовых документах.

Состав наследства. В соответствии с Гражданским кодексом Республики Узбекистан в **состав наследства** входят все права и обязанности, принадлежащие наследодателю на момент открытия наследства, существование которого не прекращается с его смертью. Вместе с тем в статье 1113 ГК перечислены права и обязанности наследодателя, неразрывно связанные с его личностью, которые не входят в состав наследства.

Наследственное имущество – это совокупность принадлежащего наследодателю на праве частной собственности имущества, его имущественных и личных неимущественных прав и обязанностей. В наследственное имущество могут входить разнообразные права и обязанности наследодателя:

-право частной собственности на различные вещи;

-залоговое право;

-право требования, которое следует из договора и обязательства по договору;

-права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность) и т.п.

ГК особо выделяет наследование права владения земельным участком дехканского хозяйства.

Право на пожизненное владение приусадебным земельным участком, оставленным в наследство[2], право аренды земельного участка[3] в случае смерти руководителя дехканского и фермерского хозяйства передается в наследство на основании взаимной договоренности членов хозяйства одному из членов хозяйства, выразившему желание продолжать деятельность дехканского, фермерского хозяйства. Земельные участки, предоставленные дехканским, фермерским хозяйствам, разделу не подлежат.

Помимо материальных благ в наследственную массу входят также нематериальные блага. Под нематериальными благами подразумеваются право на результаты интеллектуальной деятельности,

---

[1] Закон Республики Узбекистан «О нотариате» принят Олий Мажлисом Республики Узбекистан 26 декабря 1996 года. Основу его составляют положения и выводы, сформулированные в докладе И.А. Каримова на 1 сессии Олий Мажлиса республики второго созыва.

[2] Ст. 9 Закона Республики Узбекистан «О дехканском хозяйстве» от 30.04.1998 г.

[3] Ст. 12 Закона «О фермерском хозяйстве» от 30.04.1998 г.

право на служебную и коммерческую тайну, а также на личные неимущественные права.

Сведения, которые имеют коммерческую ценность и не допускаются для свободного использования на основании закона, считаются служебной и коммерческими тайной. Состав и объем информации, имеющей статус коммерческой тайны, порядок ее защиты, определяется гражданами и юридическими лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность[1].

Также следует обратить внимание на то, что статья 11 Закона Республики Узбекистан «Об общественных фондах» от 29 августа 2003г. предусматривает, что при создании фонда по завещанию, в завещании должны быть указаны цели и задачи фонда и определен исполнитель завещания. Исполнитель завещания назначает членов первоначального состава попечительского совета фонда, если они не указаны поименно в завещании, а также выполняет другие действия, связанные с созданием фонда.

В случае если исполнитель завещания отказывается от совершения возложенных на него действий, либо не в состоянии их совершить, новый исполнитель завещания назначается в соответствии с законодательством.

При государственной регистрации и принятии на учет такого фонда требуется предоставление нотариально заверенной копии завещания. Она должна быть представлена в течение двух месяцев после выдачи свидетельства о праве на наследство.

В данном случае возникают определенные проблемы. Согласно части 6 статьи 1131 ГК исполнитель завещания осуществляет свои функции в течение срока, разумно необходимого для освобождения наследства от долгов, взыскания, причитающихся наследодателю сумм, и вступления всех наследников во владение наследством. В любом случае законный срок не может быть более одного года со дня открытия наследства.

В таком случае сумеет ли исполнитель завещания в течение одного года выполнить обязательство по созданию и государственной регистрации фонда? Думается, что этот срок явно недостаточен. Поэтому в таком случае исполнитель завещания должен остаться в таком статусе в пределах разумно необходимого срока, т.е. до государственной регистрации общественного фонда.

---

[1] Постановление Пленума Верховного суда Республики Узбекистан «О некоторых вопросах применения законодательства о праве наследования от 22.12.2000г.//Постановления Пленума Республики Узбекистан от 22.12.2000. Т. 2001. С.59.

Следует признать, что создание общественного фонда на основе завещания служит новым явлением в нашей жизни. При реализации норм Закона «Об общественных фондах» может возникнуть ряд правоприменительных проблем. Такая ситуация требует доработки имеющихся проблем законодательства, а также дальнейшее совершенствование нормативно-правовой базы в этой сфере.

Наследование доли в коммерческой организации. В действующем законодательстве Республики Узбекистан, в частности законах «О товариществе» от 6 декабря 2001г., «Об обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью от 6 декабря 2001г., «Об акционерных обществах и защите прав акционеров» от 26 апреля 1996г. положения, определяющие порядок наследования, предельно скупы, а имеющееся регулирование носит фрагментарный характер.

Само по себе право членства в любом кооперативе, коммерческой организации, являющейся юридическим лицом, право участия в их деятельности, если не установлено другое положение в законе или договоре и уставе, не входит в состав наследования. Однако доля наследодателя (паевые взносы) входит в состав наследства[1].

В одних случаях наследники могут полностью заступить на место наследодателя в соответствующем обществе и товариществе. В других товариществах и обществах вопрос о приеме наследников в товарищество или общество не решается *ipso jure*, а зависит, во-первых, от условий, предусмотренных в законе и учредительных документах, и, во-вторых, от органов управления, к ведению которых относится прием членов (участников) в состав данного юридического лица.

Исследуем особенности наследования исходя из особенностей организационно правовых форм юридических лиц в Республике Узбекистан.

Наследование частного предприятия. В ч.3 ст.12 Закона «О частном предприятии» от 11 декабря 2003 г. указывается, что если при формировании уставного фонда частного предприятия собственник передает предприятию имущество, являющееся общей (долевой или совместной) собственностью членов его семьи, требуется получить нотариально удостоверенное согласие всех собственник этого имущества.

---

[1] Постановление Пленума Верховного суда Республики Узбекистан «О некоторых вопросах применения законодательства о праве наследования» от 22.12.2000г. // Постановления Пленума Республики Узбекистан от 22.12.2000. – Т.2001. – С.59.

Однако весьма проблемно сохранение частного предприятия в случае смерти его владельца. В частном предприятии владелец и руководитель представлен в одном лице, так как данный вид коммерческой организации создается и управляется собственником – одним физическим лицом.

Все наследники могут претендовать на статус владельца частного предприятия. В ст. 1153 ГК предусмотрено преимущественное право отдельных наследников на имущество, входящих в наследство, однако в состав предмета такого имущества предприятие не входит. В ст. 1152 ГК указывает, что если иное не установлено соглашением всех принявших наследство, предприятие, входящее в состав наследства, разделу в натуре не подлежит и поступает в общую долевую собственность наследников в соответствии с причитающимися им долями.

Наследование доли хозяйственного товарищества. В части 4 статьи 25 Закона «О хозяйственных товариществах» от 6 декабря 2001г. предусматривается правило, согласно которому в случае смерти участника товарищества его наследник может вступить в товарищество лишь с согласия других участников.

Расчеты с наследником, не вступившим в товарищество, производится в соответствии с частями 1, 2, 3 статьи 25 Закона «О хозяйственных товариществах», т.е. наследнику выплачивается стоимость части имущества товарищества, соответствующая доле наследодателя (бывшего участника) в уставном фонде товарищества, если иное не предусмотрено учредительным договором. По соглашению между наследником и участниками выплата стоимости части имущества может быть заменена выдачей имущества в натуре. Стоимость определяется по балансу, составляемому на момент смерти наследодателя.

Наследник, получивший причитающееся ему имущество, но не вступивший в товарищество, несет ответственность по обязательствам товарищества в соответствии с частью 4 статьи 21 Закона «О хозяйственных товариществах». Наследник отвечает по обязательствам товарищества, возникшим до момента смерти наследодателя, наравне с оставшимися участниками в течение двух лет со дня утверждения отчета о деятельности товарищества за год, в котором он выбыл из товарищества в связи со смертью.

В Законе «О хозяйственных товариществах» не предусмотрены нормы, регулирующие порядок наследования вкладов коммандитного участника в случае его смерти. Однако в части 8 статьи 28 Закона ус-

тановлено, что к коммандитному товариществу применяются правила, касающиеся полного товарищества, если иное не предусмотрено правилами о коммандитных товариществах.

Наследование доли в ООО и ОДО. Часть 12 статьи 20 Закона Республики Узбекистан «Об обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» от 6 декабря 2001г. предусматривает, что доли в уставном капитале, уставном фонде общества переходят к наследникам физических лиц, являющихся участниками общества. Уставом общества может быть предусмотрено, что переход и распределение доли наследником допускается только с согласия остальных участников общества.

До принятия наследником доли умершего участника общества права умершего и его обязанности исполняются лицом, указанным в завещании, а при отсутствии такого лица, управляющий назначается нотариусом.

В случае, когда уставом общества предусмотрена необходимость получения согласия участников общества на переход доли к наследникам, согласие считается полученным, если в течение тридцати дней с момента обращения к участникам общества, или в течение иного определенного уставом общества срока, получено письменное согласие всех участников общества или не получен письменный отказ ни от одного из участников общества.

При отказе участников общества на переход доли умершего участника, доля переходит к обществу, при этом общество обязано выплатить наследникам умершего участника общества действительную стоимость доли, определяемую на основании данных бухгалтерской отчетности общества за последний отчетный период, соответствующий смерти, либо с их согласия им выдается в натуре имущество такой же стоимости.

Таким образом, в случае смерти участника хозяйственного общества и товарищества его наследники беспрепятственно получают вклады наследодателя, однако во многих случаях наследники становятся участниками (учредителями) хозяйственных обществ и товариществ только с согласия других участников (учредителей). Этот порядок не всегда целесообразен и адекватен общественным интересам. Прежде всего, речь идет о наследователе – иностранном инвесторе. Известно, что совместное предприятие с участием иностранных инвесторов может существовать в различных организационно-правовых формах, в том числе и в виде хозяйственных обществ и товариществ.

Значит в случае смерти иностранного инвестора - участника (учредителя) СП наследник автоматически не получает статуса участника (учредителя). Это зависит от воли и согласия других (может быть отечественных) участников (учредителей). Есть вероятность, что другие участники могут не согласиться с вступлением наследников в хозяйственное товарищество и общество, и предприятие из совместного предприятия превратится в ООО и т.п. В таком случае экономика Узбекистана лишается притока иностранных инвестиций. Необходимы правовые основы такого порядка, который усиливал бы эффективность юридических гарантий прав иностранных инвесторов, и обеспечивал стабильность притока иностранных инвестиций в экономику страны.

Наследование акций. Наследник, который унаследовал акции в акционерном обществе, не только приобретает право на акции, но и становится его участником со всеми вытекающими из этого последствиями. Разумеется, наследник, если и унаследовал голосующие акции, не может автоматически заменить наследодателя в Совете директоров или исполнительном органе общества.

Наследование в области интеллектуальной собственности. Современная отечественная нормативно-правовая база об интеллектуальной собственности содержит различные подходы законодателя к наследованию имущественных и личных неимущественных прав автора. Одним из упущений является то, что круг переходящих по наследству личных неимущественных прав очерчен в законодательстве достаточно скупо. Однако в принципе такая позиция оправдана.

Положение, заслуживающее внимания, сводится к тому, что все переходящие по наследству авторские правомочия, независимо от того, принадлежат ли они самому автору пожизненно или нет переходят к наследникам на определенный срок. Продолжительность этого срока и порядок его исчисления различны. Так, **авторское право** в пределах, предусмотренных законом, переходит к наследникам, как правило, на 50 лет, исчисляемых с 1 января года, следующего за годом смерти автора. К наследникам **смежных авторских прав**, существующих, как правило, 50лет с 1 января года, следующего за годом, когда имел место юридический факт, послуживший основанием их возникновения, указанные права переходят на оставшийся к моменту открытия наследства срок. **Права патентообладателя** переходят к наследникам лишь на оставшийся срок действия патента.

Следующее положение относится к наследованию авторских прав на произведения, созданные в соавторстве. Согласно Закону Рес-

публики Узбекистан «Об авторских и смежных правах» авторское право на **произведение, созданное в соавторстве**, действует в течение всей жизни и 50 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов.

Если один из соавторов умирает, и к наследованию призывается его наследник, то исчисление срока, на которое авторское право переходит к наследнику, зависит от того, является ли соавторство нераздельным или раздельным. Если нераздельным, то срок для наследника начинает течь, хотя и он является наследником другого соавтора, лишь с момента смерти последнего соавтора. Если же соавторство является раздельным, то срок исчисляется в обычном порядке в отношении каждого из авторов.

Авторское право соавтора, не имеющего наследников, как при раздельном, так и при нераздельном соавторстве прекращается и не переходит к другим соавторам[1].

«Лежачее» наследство. Остановимся теперь на правовом положении наследства с момента открытия наследства до принятия его наследниками. Это наследство принято называть «лежачим». «Лежачее» наследство не может принадлежать наследодателю, поскольку его нет в живых. Со смертью наследодателя прекратилась его правоспособность, которая выступает в качестве необходимой предпосылки обладания правом. Нельзя быть носителем субъективных прав и обязанностей, не будучи правоспособным субъектом вообще. Нельзя утверждать также, что «лежачее» наследство принадлежит призванным к наследованию наследникам. Момент открытия наследства у наследников возникает лишь право на принятие наследства, но не право на наследство. Если бы право на наследство принадлежало призванным к наследованию наследникам уже с момента открытия наследства, незачем и нельзя было бы придавать этому обратную силу. Поэтому не остается ничего другого, как признать, что с момента открытия наследства до принятия его наследниками наследство представляет собой совокупность бессубъектных прав и обязанностей. Однако такое состояние является кратковременным, оно длится лишь до тех пор, пока наследство не будет принято наследниками, либо не перейдет к государству.

Правовое положение наследодателя и наследников. Наследодателем признается лицо, после смерти которого, осуществляется на-

[1] Тошев Б. Авторское право. – Т.: 1997. – С.25; Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. – М.: Проспект, 1996. – С.183.

следственное правопреемство. Спорным в литературе является вопрос о правовом положении наследодателя. Некоторые авторы считают, что наследодатель является субъектом наследственного права[1]. Другие авторы считают, что наследодатель субъектом наследственного права не может быть[2]. Как бы там ни было, но наследодатель является центральной фигурой, так как без наследодателя не было бы наследства. Наследодателем может выступать только физическое лицо, будь-то гражданин Республики Узбекистан, иностранец или апатрид (лицо без гражданства). Ни одна социальная общность, независимо от того является ли она юридическим лицом или нет, наследодателем не может быть. Универсальное правопреемство, которое происходит при реорганизации юридического лица, разумеется, не относится к наследственному правопреемству, хотя в быту не редко можно услышать, что вновь образованное юридическое лицо «унаследовало» долги своего предшественника.

При наследовании по закону наследодателем может быть как дееспособный, так и недееспособный гражданин. Иначе обстоит дело при наследовании по завещанию. Поскольку завещание – это сделка, которая совершается действием лица, желающего распорядится наследством на случай смерти, завещатель на момент совершения указанной сделки должен быть дееспособен, причем в полном объеме. Лица, которые в установленном законом порядке вступили в брак до достижения брачного возраста или эмансипированы, поскольку они становятся полностью дееспособными, на общих основаниях с другими дееспособными лицами могут составить завещание. Частично дееспособные лица завещательной способностью не обладают. Если лицо, составившее завещание впоследствии признается недееспособным, то это обстоятельство, в принципе, не отражается на юридической силе завещания, которую наследодатель составил, когда был дееспособным. В тоже время, такое завещание может быть оспорено. Признание лица, оставившего завещание, недееспособным в последствие может иметь значение и при решении вопроса об устранении наследника по завещанию от наследования как недостойного наследника.

Наследниками (правопреемниками) могут быть лица, указанные в законе или в завещании (ст.1118 ГК).

---

[1] См., напр.: Гражданское право. Под ред. Суханова Е.А. – М.: БЕК. 1998. – С.537.; Власов Ю.Н. Наследственное право Российской Федерации. – М.: Юрайт, 1999. – С.11.

[2] Толстой Ю.К. Наследственное право. – М.: Проспект, 1999. – С.510.

Наследство открывается (ст.1116 ГК) вследствие смерти гражданина или объявления его судом умершим. Сам факт смерти наследодателя устанавливается свидетельством о смерти. Такое свидетельство выдается органами записей гражданского состояния. Согласно статьи 36 ГК гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц объявлен судом умершим если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение трех лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, – в течение шести месяцев.

Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в силу решения суда об объявлении его умершим. А днем смерти гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать день его предполагаемой гибели[1].

Объявление гражданина умершим влечет такие же последствия, которые повлекла бы его смерть.

Необходимо более детально остановиться на **документах, подтверждающих факт смерти наследодателя**, которые могут быть приняты нотариусом в качестве доказательств, свидетельствующих о месте открытия наследства.

Такими документами могут являться:

-свидетельство о смерти наследодателя, выданное органами ЗАГСа;

-в случае если судом было вынесено решение об объявлении гражданина умершим, об установлении факта смерти, либо факта регистрации смерти на основании его органами ЗАГСа также выдается свидетельство о смерти, которое и может принять нотариус;

-если в свидетельстве о смерти не указана точная дата смерти, а указан только месяц смерти, то днем смерти считается последний день этого месяца, а если в нем указан только год смерти, то, соответственно, временем открытия наследства является 31 декабря указанного года;

---

[1] См. подр.: Гражданское право. Учебник. Часть 1. издание третье, переработанное и дополненное. Под. ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: Проспект, 1998. – С. 112 – 113.

-извещение о гибели наследодателя, выданное командованием воинской части, администрацией, военным комиссариатом;

-справка о смерти наследодателя, выданная органами ЗАГСа на основании соответствующей копии актовой записи.

Какие-либо иные документы, косвенно подтверждающие место смерти наследодателя, не могут быть приняты нотариусом для возбуждения наследственного дела.

Время открытия наследства. Время открытия наследства имеет важное практическое значение. Круг наследников, порядок, сроки принятия наследства и состав наследственного имущества определяются законодательством, действующим на день наследства.

Время открытия наследства имеет значение также при определении размера госпошлины (тарифа) за выдачу свидетельства о праве на наследство. Пошлина взимается со стоимости имущества, переходящего в порядке наследования на день открытия наследства.

Если в течение одних календарных суток (двадцать четыре часа) умерли лица, которые вправе были наследовать один после другого, они признаются умершими одновременно, наследование открывается после каждого из них и к наследованию призываются наследники каждого из них.

Со времени открытия наследства закон связывает определение:

-круга наследников, призываемых к наследству;

-состава наследственного имущества;

-начала исчисления сроков на принятие наследства или отказа от него наследниками;

-начала исчисления сроков на предъявление претензий кредиторами;

-момента возникновения права наследников на наследственное имущество;

-срока для выдачи свидетельства о праве на наследство;

-законодательства, которым следует руководствоваться (к наследованию применяется законодательство, действовавшее на момент открытия наследства, если иное не предусмотрено законом).

Законом предусмотрено устранение от наследства **недостойных наследников**. Обстоятельства, служащие основанием для устранения от наследования недостойных наследников, устанавливаются судом по иску лица, для которого такое отстранение порождает связанные с наследованием имущественные последствия.

Лица, умышленно лишившие жизни наследодателя или кого-либо из возможных наследников или совершившие покушение на их

жизнь, не имеют права наследовать ни по завещанию, ни по закону. Исключение составляют лица, в отношении которых завещатель составил завещание уже после совершения покушения на его жизнь.

Не имеют права наследовать ни по завещанию, ни по закону лица, которые умышленно препятствовали осуществлению наследодателем последней воли и этим способствовали призванию их самих или лиц к наследованию либо увеличению причитающегося им наследства.

Не имеют права наследовать по закону родители после детей, в отношении которых они были лишены родительских прав, и эти права не были восстановлены к моменту открытия наследства, а также родители (усыновители) и совершеннолетние дети (усыновленные), уклонившиеся от выполнения возложенных на них в силу закону обязанностей по содержанию наследодателя.

Надо сказать, что правила статьи 1119 ГК применяются и к завещательному отказу (легату), а также распространяются на любых наследников, в том числе имеющих право на обязательную долю.

Определенной особенностью отличается ситуация, когда одновременно умершие наследодатели являлись супругами, и при этом в наследственную массу входило **имущество, являвшееся общей совместной собственностью**, зарегистрированной за одним из супругов, или за каждым из них.

В качестве примера может служить следующая ситуация. За женой была зарегистрирована квартира, за мужем – автомобиль. Все имущество приобретено во время брака на совместные средства. У мужа имеется сын от первого брака, у жены наследников первой очереди нет, на наследство после ее смерти претендует ее родная сестра.

Данная коллизия разрешается следующим образом. В случае отсутствия между наследниками спора о разделе наследственного имущества нотариус вправе выдать сыну мужа свидетельство о праве на наследство на автомобиль, а сестре жены – на квартиру.

Вместе с тем наследники могут поставить вопрос об отделении долей каждого из супругов в совместно нажитом ими имуществе. В таком случае наследникам следует рекомендовать обратиться в суд, ибо нотариус в случае смерти обоих супругов определять их доли совместной собственности не правомочен.

Место открытия наследства. Определение места открытия наследства имеет также существенное значение, поскольку с местом от-

крытия наследства связано решение вопроса о применении законодательства к возникшим наследственным правоотношениям.

Местом открытия наследства является последнее постоянное место жительства наследодателя. Если последнее место жительство наследодателя неизвестно, местом открытия наследства признается место нахождения принадлежавшего наследодателю недвижимого имущества или основной его части, а при отсутствии недвижимого имущества – место нахождения основной части движимого имущества, - гласит статья 1117 ГК.

Местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей – родителей, усыновителей или опекунов.

В случае неправильного определения места открытия наследства возможна ситуация, при которой будет заведено несколько наследственных дел у разных нотариусов в отношении имущества одного наследодателя, что, в свою очередь, почти неизбежно может повлечь нарушение прав и законных интересов отдельных наследников.

Доказательством места открытия наследства являются справки жилищно-коммунальных органов, местных администраций, отделений милиции, а также справки с места работы наследодателя о месте его жительства. Место открытия наследства может быть также подтверждено:

-выпиской из домовой книги;

-справкой адресного бюро;

-справкой военкомата о том, что наследодатель во время призыва в Вооруженные Силы Республики Узбекистан проживал по определенному адресу;

-копией актовой записи о смерти наследодателя, в которой имеется специальная графа о месте постоянного жительства умершего, заполняемая работником ЗАГСа на основании данных паспорта о прописке умершего. В этом случае копия актовой записи о смерти наследодателя может одновременно служить документом, подтверждающим и время, и место открытия наследства.

Следует подчеркнуть, что свидетельство о смерти наследодателя не является документом, подтверждающим место открытия наследства, так как оно удостоверяет только факт и дату смерти гражданина.

Местом открытия наследства является именно постоянное (не временное) место жительства наследодателя, даже если наследода-

тель проживал значительное время вне места постоянной регистрации.

В связи с этим нотариусам следует учитывать следующие моменты:

-после смерти военнослужащих срочной службы, а также лиц, обучающихся в вузах, техникумах, колледжах и лицеях, находящихся вне постоянного места жительства, местом открытия наследства признается то место, где они постоянно проживали до призыва на срочную службу или до поступления в соответствующие учебные заведения;

-местом открытия наследства лиц, умерших в местах лишения свободы, признается последнее постоянное место жительства до ареста;

-свидетельство о праве на наследство после смерти гражданина Республики Узбекистан, постоянно проживавшего за границей, может выдать консул Республики Узбекистан, если по закону государства пребывания это не относится к исключительной компетенции государства пребывания (статьи 35, 37 Консульского Устава Республики Узбекистан).

В случаях, когда место жительства наследодателя действительно неизвестно, местом открытия наследства является место нахождения наследственного имущества (место нахождения дома, квартиры или иного недвижимого имущества; место постановки на учет автомототранспортного средства; место нахождения банка, в котором открыт счет на имя наследодателя, и т.п.)[1].

Если имущество наследодателя находится в разных местах – местом открытия наследства считается место нахождения основной части наследственного имущества.

Следует подчеркнуть, что наследственные дела оформляются по месту нахождения наследственного имущества при условии, что место жительства наследодателя действительно неизвестно. В случаях, когда место жительства наследодателя известно наследникам (а возможно и самому нотариусу), но по каким-либо причинам не может быть подтверждено документально, им следует рекомендовать в суде установить факт места открытия наследства.

В том случае, если имущество наследодателя или его часть находятся не в месте открытия наследства, нотариус по месту открытия

[1] См. подр.: Гражданское право. Учебник. Часть III (под редакцией А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М., Проспект, 1998. – С. 508 – 510.

наследства посылает нотариусу по месту нахождения наследственного имущества поручение о принятии мер к его охране. Если наследодатель не имел постоянного места жительства, наследственное дело оформляется по месту нахождения наследственного имущества или большей его части.

При отсутствии у наследников документов, подтверждающих место открытия наследства, нотариус должен рекомендовать им обратиться в суд общей юрисдикции с заявлением об установлении места открытия наследства в порядке особого производства. Свидетельские показания в подтверждение места открытия наследства нотариусом не принимаются.

Принятие наследства. Порядок наследования регулируется Гражданским кодексом Республики Узбекистан, Законом «О нотариате»[1]. Кроме того, при разрешении споров, связанных с правом наследования, применяются нормы Семейного кодекса, Гражданского процессуального кодекса.

Наследники могут принять наследство в силу предписаний закона или в соответствии с волей наследодателя, изложенной им в завещании. Поэтому **основанием призвания наследников к наследованию** являются:

-родство (при определенной степени родства и очередности наследников);

-супружеские отношения;

-усыновление;

-нахождение нетрудоспособного лица на иждивении наследодателя не менее одного года до его смерти;

-завещание.

Принятие наследства является фактом, отражающим волю наследника вступить во владение, пользование и распоряжение имуществом после смерти наследодателя. Наследник признается принявшим наследство, если он подал в нотариальную контору по месту открытия наследства заявление о его принятии или когда он фактически вступил во владение наследственным имуществом.

Если наследнику, располагающему сведениями об открытии в его пользу наследства, неизвестно, в чем конкретно состоит наследственное имущество, он самостоятельно или по рекомендации нотариуса, до предоставления всех необходимых для оформления наслед-

[1] См.: Закон Республики Узбекистан «О нотариате» от 26 декабря 1996 года // Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан. – 1997. – №2. – С. 42.

ственных прав документов, подает заявление о принятии наследства. **Заявление о принятии наследства** составляется в письменной форме и направляется нотариусу по месту постоянного жительства наследодателя. В этом заявлении сообщается, что принимается наследство, и указываются:

-нотариальная контора, куда оно адресовано;

-фамилия, имя, отчество заявителя и его адрес;

-дата открытия наследства;

-фамилия, имя, отчество наследодателя и адрес, по которому он проживал.

Между тем, на практике наследники чаще подают нотариусу заявление о выдаче им свидетельства о праве на наследство, в котором указывают нотариальную контору, куда оно адресовано, фамилию, имя, отчество наследника и наследодателя, адреса места их постоянного проживания, дату открытия наследства, и сообщают о своем желании принять наследство умершего родственника (указываются родственные отношения), указывают состав наследственного имущества (с его характеристикой и оценкой).

Кроме того, в заявлении они могут перечислить всех других известных наследников. При этом нотариус обязан разъяснить наследнику, что последующее появление других наследников, хотя и не влечет автоматического аннулирования выданного свидетельства, однако может повлечь судебный спор.

Следует подчеркнуть, что при подаче заявления о принятии наследства не требуется представления нотариусу доказательств наличия самого наследства, родства, иждивения или супружеских отношений между умершим и наследниками. И, наоборот, при подаче заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство наследник представляет нотариусу все необходимые документы, так как подача такого заявления влечет юридические последствия в совокупности с другими юридическими фактами (родства, иждивения).

Подлинность подписи наследника на заявлении о принятии наследства и о выдаче свидетельства о праве на наследство должна быть нотариально засвидетельствована, за исключением случаев, когда наследник лично явился к нотариусу по месту открытия наследства и подал заявление. При этом нотариус не должен ограничиваться отметкой на заявлении о данных паспорта или другого документа, удостоверяющего личность.

На заявлении следует также указать, что нотариусом установлена личность наследника и проверена подлинность его подписи. Эта

отметка скрепляется подписью нотариуса (печать нотариуса либо государственной нотариальной конторы не требуется). Нотариус также обязан принять заявление и в том случае, если подпись наследника не засвидетельствована, и предложить наследнику выслать надлежащим образом оформленное заявление или лично явиться к нотариусу.

Заявление о принятии наследства или выдаче свидетельства о праве на наследство может быть подано лично наследником, его представителем, действующим по доверенности, а также выслано ими по почте.

Оказывая помощь наследнику в составлении заявления о принятии наследства или о выдаче свидетельства, нотариус должен очень внимательно отнестись к содержанию заявления и правильности его написания. Нотариус разъясняет обратившемуся лицу, что не допускается принятие наследства под условием или с оговорками. Нельзя принять одну часть наследства, а от другой отказаться, так как принятие наследства означает, что наследники принимают весь актив и пассив наследства, который приходится на их долю: волеизъявление наследника может быть направлено на приобретение наследства в целом, а не на отдельные его части. Не допускается отказ от наследства после того, как наследник уже подал в нотариальную контору по месту открытия наследства заявление о принятии им наследства или о выдаче ему свидетельства о праве на наследство, а нотариус соответственно принял это заявление.

Если наследник оформил заявление о принятии наследства и отправил его по почте в нотариальную контору по месту открытия наследства, а затем лично явился в эту нотариальную контору и подал заявление об отказе от наследства, то нотариус принимает одно из заявлений, которое первым поступило в нотариальную контору по месту открытия наследства.

Поскольку принятие наследства является сделкой[1], она может быть оспорена наследником только в судебном порядке при наличии обстоятельств, делающих волю лица, призванного к наследованию, недействительной, например, в случае принятия наследства под влиянием обмана, насилия, угроз и тому подобных обстоятельств.

На практике самым распространенным способом принятия наследства является фактическое вступление наследника во владение наследственным имуществом. Под фактическим вступлением во владение наследственным имуществом понимаются любые действия на-

[1] *Ўзбекистон Республикасининг фуқаролик ҳуқуқи.* – Т. Адолат,1999. – С.501.

следников по управлению, распоряжению и пользованию этим имуществом, поддержанию его в надлежащем состоянии, уплата налогов и других платежей и т.д. При этом фактическое вступление во владение частью наследуемого имущества рассматривается как принятие всего наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось.

Доказательством фактического вступления наследника во владение наследственным имуществом могут являться:

-справка жилищно-коммунального органа или местной администрации о том, что наследник на момент смерти наследодателя проживал совместно с наследодателем, или о том, что наследник забрал имущество наследодателя в течение шести месяцев со дня открытия наследства;

-справка налогового органа о том, что после открытия наследства наследник оплачивал соответствующие налоги;

-справка местной администрации о том, что наследник пользовался наследуемым недвижимым имуществом;

-иные документы, свидетельствующие о фактическом вступлении наследника во владение имуществом наследодателя.

Нотариус обязан тщательно выяснить все необходимые обстоятельства с тем, чтобы посоветовать наследнику, как и каким документом он может доказать, что фактически вступил во владение или управление наследственным имуществом. При невозможности представления документов о вступлении во владение наследственным имуществом факт принятия наследства подлежит установлению в судебном порядке.

Надо особо сказать о лицах, для которых право наследования возникает лишь в случае непринятия наследства другими наследниками. Они могут заявить о своем согласии на принятие наследства в течение оставшейся части срока для принятия наследства. Если оставшаяся часть срока менее трех месяцев, она удлиняется до трех месяцев.

Наследственная трансмиссия, отказ от наследства. Наследственная трансмиссия – это переход права на принятие наследства[1]. Если наследник, призванный к наследованию по закону или по завещанию, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный шестимесячный срок, право на принятие причитающейся ему доли наследства переходит к его наследникам.

---

[1] См. подр.: Большой юридический словарь/под редакцией А.Я. Сухарева, В.Е. Крутских. – 2-е издание; переработанное и дополненное. – М.: ИНФРА-М, 2001. – С.355.

Переход права на принятие наследства возможен и при наследовании по закону, и при наследовании по завещанию. Наследник, принявший таким образом наследство, должен обратиться к нотариусу с просьбой о выдаче ему свидетельства о праве на наследство.

Наследник, вступивший во владение или управление наследственным имуществом, не ожидая явки других наследников, не вправе распоряжаться наследственным имуществом (продавать, закладывать и т.д.) до истечения шести месяцев со дня открытия наследства или до получения им свидетельства о праве на наследство. Он имеет право производить за счет наследственного имущества лишь следующие расходы:

-на покрытие затрат по уходу за наследодателем во время его болезни, а также на его похороны и на обустройство места захоронения;

-на содержание граждан, находящихся на иждивении наследодателя;

-на удовлетворение претензий по заработной плате и претензий, приравненных к ним;

-по охране наследственного имущества и по управлению им, а также на публикацию сообщения о вызове других наследников.

Согласно отечественному законодательству наследник по закону (как и по завещанию) в течение шести месяцев со дня открытия наследства имеет **право отказаться от наследства**, если он не подал нотариусу по месту открытия наследства заявления о принятии наследства или о выдаче свидетельства о праве на наследство, а также не предпринял каких-либо действий, которые могли бы свидетельствовать о фактическом вступлении им во владение (управление) наследственным имуществом. Причем к отказу от наследства приравнивается невыполнение лицом в установленном законом порядке и сроки действий, свидетельствующих о принятии наследства.

В этом случае не требуется, чтобы наследники, в пользу которых совершается отказ, являлись призванными к наследованию по закону или по завещанию[1].

Поэтому при наличии наследников по закону первой очереди наследник может отказаться от наследства в пользу наследников, как первой, так и второй очереди. Наследник по завещанию может отка-

[1] Прим.: В данном случае речь идет о наследниках, имеющих право наследовать по закону или по завещанию, которые не обратились к нотариусу по месту открытия наследства с заявлением о его принятии (выдаче свидетельства о праве на наследство), не вступили фактически во владение или управление наследством, а равно не были извещены нотариусом об открытии наследства в их пользу.

заться в пользу наследников, указанных в завещании, а также в пользу наследника по закону любой очереди, в пользу государства или отдельной государственной, кооперативной, общественной организации или любого другого юридического лица. Вследствие отказа от наследства доля отказавшегося наследника переходит к тому наследнику, в пользу которого был сделан отказ.

Необходимо учитывать, что отказ от наследства может быть совершен в пользу нескольких наследников или одновременно в пользу наследника, государства и организации. Наследник вправе определить доли лиц, в пользу которых он отказывается от наследства (например, j доля наследства отказывается в пользу одного и s в пользу другого наследника). Однако заявления об отказе от наследства с указанием в них конкретного имущества, которое должно перейти в пользу каждого из наследников, не могут приниматься, поскольку такой отказ не следует из предписаний закона.

Совершение отказа от наследства без указания, в пользу кого наследник отказывается от наследства, влечет те же последствия, что и непринятие наследства: в этом случае доля отказавшегося от наследства наследника распределяется поровну между всеми наследниками, принявшими наследство.

Следует отметить, что отказ от наследства является универсальным (наследник, отказавшийся от части наследства, признается отказавшимся от всего наследства) и безусловным (наследник, подавший нотариусу заявление об отказе от наследства, не может впоследствии на это наследство претендовать). Наследник, имеющий право на обязательную долю в наследстве, имеет право на безоговорочный отказ от наследства.

В этом случае имущество переходит к наследникам по завещанию. Нельзя изменить содержание отказа с тем, чтобы безоговорочный отказ от наследства дополнить указанием, в пользу кого он совершен, или заменить указанного ранее наследника другим.

Об отказе от наследства наследник подает соответствующее заявление нотариусу по месту открытия наследства, в котором указываются:

-наименование нотариальной конторы, куда адресуется заявление;

-фамилия, имя и отчество наследодателя;

-адрес его постоянного места жительства и дата его смерти;

-фамилия, имя и отчество наследника, отказавшегося от наследства, адрес его местожительства, а в необходимых случаях также фа-

милия, имена и отчества наследников или полное наименование организаций, в чью пользу совершается отказ.

При этом следует указывать родственные отношения между наследодателем и наследником, в пользу которого производится отказ, а не отношения между наследником, отказавшимся от наследства, и наследником, в пользу которого производится отказ.

В заявлении указывается также основание наследования – осуществляется ли оно по закону или по завещанию. Подлинность подписи на заявлении об отказе свидетельствуется органом или должностным лицом, совершающим нотариальные действия. Заявление об отказе от наследства может быть подано как лично наследником, так и его поверенным, имеющим нотариально заверенную доверенность, а также направлено по почте.

При получении заявления об отказе нотариус проверяет своевременность его подачи наследником. Если заявление об отказе от наследства подается в нотариальную контору по месту открытия наследства, то это заявление остается в делах этой нотариальной конторы и на его основании заводится наследственное дело.

Отказ от наследства не допускается:

-в пользу лиц, не являющихся наследниками ни по закону, ни по завещанию;

-в пользу лиц, лишенных наследодателем наследства путем указания об этом в самом завещании;

-в пользу граждан, не имеющих права наследовать;

-по истечении шестимесячного срока со дня открытия наследства.

Кроме того, в случаях, когда наследство по закону или по завещанию переходит к государству, также не допускается отказ финансового органа от принятия наследственного имущества.

Признание отказа от наследства недействительным возможно только в судебном порядке. Суд может признать отказ недействительным, если он совершен под влиянием обмана, насилия, угрозы, также по иным основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Отказ от наследства от имени несовершеннолетнего или лица, признанного недееспособным, может быть удостоверен нотариусом только в том случае, если опекун или попечитель действовали с согласия органов опеки и попечительства.

В случае если наследник, имеющий право на обязательную долю в наследстве, не примет наследственное имущество в установлен-

ный срок, либо откажется от наследства, имущество переходит к наследникам по завещанию.

Поскольку внуки и правнуки наследодателя становятся наследниками по закону только по праву представления, отказ от наследства в их пользу может иметь место, если ко времени открытия наследства нет в живых того из родителей внука, который был бы наследником.

В случае отказа от наследства лица, на которое было возложено исполнение какого-либо обязательства в порядке завещательного отказа, оно переходит на других наследников, получивших долю указанного лица.

И, наконец, следует раскрыть такое понятие, как **приращение наследственных долей.** Оно представляет собой переход к другим наследникам доли в наследственном имуществе отпавшего наследника, т.е. не принявшего наследство или отказавшегося от наследства без указания, в пользу кого произведен отказ. В случае непринятия наследства наследником по закону или по завещанию либо лишения завещателем наследника права наследования, его доля наследства поступает к наследникам по закону и распределяется между ними в равных долях. Если наследодатель завещал все свое имущество назначенным им наследникам, то доля наследства, причитавшаяся отпавшему наследнику, поступает к остальным наследникам по завещанию и распределяется между ними в равных долях.

Иначе распределяется доля отпавшего наследника (не принявший наследство наследник, отказавшийся от наследства, либо наследник, умерший ранее или одновременно с наследодателем) по завещанию, если завещана лишь часть наследственного имущества. В этом случае доля наследства отпавшего наследника переходит к наследникам завещателя по закону.

Глава 67. НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАВЕЩАНИЮ

***Цель главы**: Раскрытие понятия наследования по завещанию, понятия и порядка приобретения наследства*

***В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы**: Понятие наследования по завещанию. Общие правила о форме и содержании завещания. Нотариально удостоверенное завещание и завещания приравниваемые к ним. Порядок отмены и изменения завещания. Исполнение завещания. Возложение обязанности по наследованию.*

Понятие завещания. Завещание – это распоряжение гражданина своим имуществом на случай смерти, сделанное в установленном законом порядке, а также сам документ, которым оно оформляется.

Все вопросы, связанные с завещанием, регулируются отечественным гражданским законодательством. В главе 67 ГК четко очерчен круг вопросов, связанных с наследованием по завещанию. Закон представляет каждому человеку, достигшему 18-летнего возраста, возможность прижизненно распоряжаться своей личной собственностью на случай внезапной смерти путем составления соответствующего текста завещания и его удостоверения у нотариуса.

Не вправе совершать завещания лицо, ограниченное судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными веществами и т.п. В статье 1120 ГК определено, что завещанием признается волеизъявление гражданина по распоряжению принадлежащим ему имуществом, или правом на него на случай смерти. Причем законом не допускается совершение завещания через представителя, оно должно осуществляться лично.

Таким образом, завещание представляет собой предписанную законом форму волеизъявления наследодателя, направленную на определение юридической судьбы его имущества после смерти. Такое волеизъявление носит, как правило, односторонний характер[1] и является отзывным. Назначение завещания состоит в том, чтобы определить порядок перехода всего наследственного имущества или его части к определенным лицам, а также к государству или отдельным юридическим лицам и иным организациям.

В этом и заключается отличие наследования по завещанию от наследования по закону: назначение наследников и порядок распре-

[1] См.: Ўзбекистон Республикасининг фуқаролик ҳуқуқи. – II қисм. – С.470.

деления имущества между ними зависят исключительно от воли завещателя.

Удостоверение завещаний. Удостоверение завещаний занимает особое место в числе нотариальных действий, так как его исполнение производится только после смерти завещателя, что делает невозможным исправить неправильно оформленное завещание. Поэтому составление завещания, соответствующего действительной воле завещателя, его надлежащее, в строгом соответствии с законом, оформление имеет важное значение.

Гражданин может завещать все свое имущество или часть его одному либо нескольким лицам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону, а также юридическим лицам, государству или органам самоуправления граждан.

Завещание составляется обязательно в двух экземплярах, имеющих обязательную одинаковую юридическую силу и один из них остается у завещателя, другой – на хранении у нотариуса (в делах нотариальной конторы). При удостоверении завещания должностными лицами органов исполнительской власти в случаях, предусмотренных законодательством, один экземпляр остается на хранении в соответствующем органе.

Статья 1126 ГК гласит, что приравниваются к нотариально удостоверенным завещаниям:

– завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других стационарных лечебных учреждениях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других лечебных учреждений, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов;

– завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, ходящих под флагом Республики Узбекистан, удостоверенные капитанами этих судов;

– завещания граждан, находящихся в разведочных или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;

– завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, также завещания работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенных командирами воинских частей;

– завещания лиц, находящихся в местах лишения свободы или содержащихся под стражей, удостоверенные начальниками соответствующих учреждений;

– завещание лиц, проживающих в населенных пунктах, где нет нотариуса, удостоверенные должностными лицами, имеющими право совершать нотариальные действия в соответствии с законом.

Если завещание удостоверяется иными лицами, на которых такие полномочия возложены Гражданским кодексом Республики Узбекистан, один экземпляр завещания передается (направляется по почте заказным письмом с описью вложения и уведомлением о вручении) или на хранение нотариусу (в Государственные нотариальные конторы) по известному последнему месту жительства завещателя.

Завещаниями, совершенными в письменной форме, признаются:

– нотариально удостоверенные завещания;

– завещания, приравниваемые к нотариально удостоверенным (ст.1124 ГК).

Завещание в письменной форме должно быть собственноручно подписано завещателем. Завещатель подписывает завещание в присутствии нотариуса или иного лица, полномочного совершать рассматриваемое нотариальное действие. Граждане Республики Узбекистан, проживающие или временно находящиеся за границей, имеют право обратиться за удостоверением завещания в консульское учреждение Республики Узбекистан.

В тех случаях, когда нотариусу (указанному иному лицу) представлено подписанное завещание, завещатель должен лично подтвердить, что завещание подписано им самим. Особый порядок установлен для подписания завещания, когда завещатель ввиду болезни, неграмотности (если завещатель неграмотный, нотариус должен прочитать ему завещание, сделав об этом отметку в тексте завещания) или по иным причинам не может сам расписаться на завещании. В этом случае по просьбе завещателя в его присутствии и в присутствии нотариуса завещание может быть подписано другим лицом (рукоприкладчиком). Причины, по которым завещатель не смог сам подписать завещание, должны быть дополнительно указаны в тексте завещания и в удостоверительной надписи.

Лицо, в пользу которого завещается имущество, не вправе подписывать завещание, а также присутствовать при его составлении, за исключением случаев, когда об этом имеется просьба самого завещателя. О наличии такой просьбы делается отметка на обоих экземпля-

рах завещания, подтверждается подписями завещателя (лица, подписавшего завещание по его поручению).

По желанию завещателя завещание удостоверяется нотариусом без ознакомления с его содержанием (секретное завещание) (ст.1125 ГК Республики Узбекистан). Секретное завещание, под страхом его недействительности, должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Завещание в присутствии двух свидетелей и нотариуса должно быть заклеено в конверт, на котором свидетели ставят свои подписи, с указанием фамилии, имени, отчества и постоянного места жительства. Конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в присутствии свидетелей и нотариуса в другой конверт, на котором нотариус учиняет удостоверительную надпись.

При наследовании по завещанию гражданин может оставить все свое имущество или часть его одному или нескольким гражданам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону, а также юридическим лицам или государству. Он может в завещании лишить права наследования одного, нескольких или всех наследников по закону, кроме так называемых необходимых наследников, к которым относятся несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя (в том числе усыновленные), а также нетрудоспособные супруги, родители (усыновители) и иждивенцы умершего. Они наследуют, независимо от содержания завещания, не менее двух третей доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону. Закон именует эту долю обязательной долей.

Определяя судьбу своего имущества, наследодатель в своем завещании, кроме названных выше распоряжений, может сделать и целый ряд иных указаний:

-о подназначении наследника;

-о возложении на наследника совершения действий для общеполезной цели;

-об исполнении завещания;

-о завещательном отказе.

Лишение наследника по закону наследства не распространяется на его потомков, наследующих по праву представления, если из завещания не вытекает иное.

Наследодатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение об имуществе, которое в момент совершения завещания ему не принадлежит. Если в момент открытия наследство такое имущество будет ему принадлежать, соответствующее распоряжение является действительным.

Наследодатель вправе отменять и изменять составленное завещание в любой момент после его совершения и не обязан при этом указывать причины отмены или изменения. Наследодатель не вправе возложить на лиц, назначенных им наследниками в завещании, обязанность в свою очередь определенным образом распорядиться завещанным им имуществом на случай его смерти[1].

При этом надо отметить, что свобода завещательного распоряжения ограничивается обеспечением интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных наследников первой очереди, а также иждивенцев. Так как завещание является сделкой, непосредственно связанной с личностью завещателя, то нотариус удостоверяет лишь те завещания, которые ему лично представлены завещателем. При удостоверении завещания нотариусом устанавливается личность завещателя на основании паспорта или других документов, исключающих любые сомнения относительно его личности. Во избежание возможных в дальнейшем споров фамилия, имя и отчество завещателя должны точно соответствовать написанию в документе, удостоверяющем его личность и истребованном нотариусом.

Граждане, имеющие вклады в банках или иных кредитных организациях, вправе, не составляя завещания в отношении этих вкладов, сделать распоряжение банку кредитной организации в форме заявления о выдаче вклада в случае своей смерти любому лицу, а также государству или отдельным юридическим лицам и организациям. На указанном заявлении нотариусом свидетельствуется подлинность лишь подписи заявителя. Оформив заявление, нотариус разъясняет гражданину необходимость своевременного направления его в соответствующий банк (кредитную организацию).

Нотариус обязан разъяснить завещателю его права и обязанности по составлению завещания (вытекающие из наследственных правоотношений) и оказать ему содействие в составлении проекта завещания. Если же проект завещания представлен нотариусу уже составленным, он обязан проверить содержание завещания и законность сделанных завещателем распоряжений. В указанных случаях нотариус для выявления действительной воли завещателя должен побеседовать с завещателем без посторонних лиц. Это обстоятельство особенно важно, когда нотариус выезжаст для удостоверения завещания на дом или в больницу, т.к. завещатель особенно часто может находиться под влиянием заинтересованных лиц и сделать завещательное распоряжение, не соответствующее его воле.

[1] См.: Ўзбекистон Республикасининг фуқаролик ҳуқуқи. – II қисм. – С. 471.

Сведения, полученные нотариусом в беседе с завещателем и отражающие волю завещателя, необходимо точно воспроизводить в тексте завещания. Поэтому при его изложении не допускается использование выражений, содержащих противоречия и различные толкования.

Получив завещание на хранение, нотариус должен проверить его законность и, обнаружив несоответствие завещания закону, сообщить об этом завещателю и должностному лицу, его удостоверившему, для принятия мер к устранению выявленных нарушений. Особое внимание необходимо обратить на то, что форма завещания предусмотрена законом и данное положение носит императивный характер. Поэтому несоблюдение нотариальной формы этой сделки, а равно отсутствие требуемых законом реквизитов в завещании (отсутствие подписи завещателя, отсутствие даты составления завещания и его удостоверения, удостоверения завещания неполномочным должностным лицом и т.п.) влечет ее недействительность и такая сделка признается ничтожной.

Право завещать свое имущество по своему усмотрению принадлежит только дееспособным физическим лицам[1]. Не могут завещать свое имущество лица, полностью лишенные дееспособности и ограниченно дееспособные лица. Поэтому при удостоверении завещания нотариус должен не только проверить личность завещателя, но и убедиться в его дееспособности. Дееспособность граждан возникает по законодательству Республики Узбекистан в полном объеме с достижением совершеннолетия, то есть по достижению восемнадцатилетнего возраста либо при вступлении в брак до достижения указанного возраста, либо в результате эмансипации. Однако недееспособным может оказаться и совершеннолетнее лицо.

Поэтому, если у нотариуса из беседы с завещателем возникнут сомнения относительно дееспособности завещателя, нотариус может отложить удостоверение завещания на срок, не превышающий одного месяца от даты вынесения соответствующего постановления об отложении совершения данного нотариального действия. Это право предоставлено нотариусу для того, чтобы выяснить, не выносилось ли судом решения о признании завещателя недееспособным. Если такого решения не имеется, нотариус должен сообщить о своем предположении одному из лиц, или одной из организаций, которые вправе поставить вопрос перед судом о признании лица недееспособным.

[1] См.: Ўзбекистон Республикасининг фукаролик ҳукуки. – II қисм. – С. 470.

Согласно отечественному законодательству дело о признании гражданина ограниченно дееспособным вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами либо недееспособным вследствие душевной болезни или слабоумия может быть начато судом общей юрисдикции по заявлению профсоюзов и иных общественных организаций, членом которых является завещатель, а также по заявлению прокурора, органа опеки и попечительства, психиатрического лечебного учреждения.

В зависимости от принятого этим лицом (организацией) решения нотариус удостоверяет завещание или приостанавливает удостоверение завещания до разрешения дела судом.

В случаях, когда с просьбой об удостоверении завещания обратилось лицо, хотя и дееспособное, но находящееся в данный момент в таком состоянии, что не может понимать значения своих действий или не может руководить ими (например, в нетрезвом состоянии), нотариус вправе отказать в удостоверении завещания, разъяснив, что это не лишает гражданина права вновь обратиться к нотариусу с такой же просьбой после того, как отпадут обстоятельства, послужившие мотивом для отказа.

Удостоверение завещания заключается в совершении на нем удостоверительной надписи (удостоверительная надпись должна соответствовать формам реестров для регистрации нотариальных действий, нотариальных свидетельств и удостоверительных надписей на сделках и свидетельствуемых документах, утвержденным Министерством юстиции Республики Узбекистан), подписании ее нотариусом и проставлении его печати (печати государственной нотариальной конторы).

При удостоверении завещания не требуется представления обратившимся лицом доказательств его прав на завещаемое имущество, так как наследственная масса определяется на момент смерти завещателя и действительность завещательных распоряжений, содержащийся в нем, будет решаться после открытия наследства. При завещании части имущества его незавершенная часть переходит к наследникам по закону.

Однако следует учитывать, что удостоверение завещания состоит не только в простом заверении подписи завещателя и учинении удостоверительной надписи. При совершении этого нотариального действия нотариусом должны быть разъяснены завещателю, помимо выяснения его подлинной воли, требования действующего законода-

тельства о порядке наследования, о необходимости охраны прав нетрудоспособных, несовершеннолетних наследников и иждивенцев.

Исполнение и недействительность завещания. Важна в отечественном наследственном праве и процедура исполнения завещания (ст. 1131 ГК). Завещатель может поручить исполнение завещания указанному им в завещании лицу, не являющемуся наследником (исполнителю завещания). Согласие этого лица быть исполнителем завещания должно быть выражено им либо в его собственноручной надписи на самом завещании, либо в заявлении, приложенном к завещанию.

По соглашению между собой наследники вправе поручить исполнение завещания одному из наследников либо другому лицу. При недостижении такого соглашения исполнитель завещания может быть назначен судом по требованию одного или нескольких наследников.

Исполнитель завещания имеет право в любое время отказаться от исполнения возложенных на него завещателем обязанностей, заранее известив об этом наследников по завещанию. Освобождение исполнителя завещания от его обязанностей возможно также по решению суда согласно заявлению наследников.

Исполнитель завещания обязан:

-осуществлять охрану наследства и управление им;

-принять все возможные меры, чтобы известить всех наследников и отказополучателей об открытии наследства и о завещательных отказах в их пользу;

-получить причитавшиеся наследодателю суммы;

-выдать наследникам причитающееся им имущество в соответствии с волей наследодателя и законом;

-обеспечить исполнение наследниками возложенных на них завещательных отказов;

-исполнить завещательные возложения либо требовать от наследников по завещанию исполнения завещательного возложения.

Исполнитель завещания вправе вступать от своего имени в судебные и другие дела, связанные с управлением наследством и исполнением завещания, а также может привлекаться к участию в таких делах.

Исполнитель завещания осуществляет свои функции в течение срока, разумно необходимого для освобождения наследства от долгов, взыскания причитавшихся наследодателю сумм и вступления

всех наследников во владение наследством. В любом случае указанный срок не может быть более одного года со дня открытия наследства.

Исполнитель завещания имеет право на возмещение за счет наследства необходимых расходов по управлению наследством и исполнению завещания. В завещании может быть предусмотрена выплата исполнителю завещания за счет наследства вознаграждения.

По исполнению завещания исполнитель завещания обязан предоставить наследникам по их требованию отчет[1].

Также Гражданский кодекс Республики Узбекистан (статьи 1127 – 1130) раскрывает правила отмены, изменения и соблюдения тайны завещания, его толкования.

Завещание, совершенное в ненадлежащей форме, недействительно.

В случае признания завещания недействительным наследник, который по этому завещанию был лишен наследства, получает право наследовать на общих основаниях.

Завещатель вправе обусловить получение наследства определенным правомерным условием относительно характера поведения наследника (ст.1121 ГК). Противоправные условия, включенные в распоряжение о назначении наследника или лишения права наследования, недействительны. Включенное в завещание условие, которое невыполнимо для наследника по состоянию его здоровья или в силу иных объективных причин, может быть признано недействительным по иску наследника.

Действительность завещания не зависит от того, имеется ли согласие наследников, указанных в завещании, или они возражают против него. Более того, факт существования завещания должен сохраняться в тайне. Завещание связано с конкретной личностью завещателя и поэтому не может быть совершено через представителя, по доверенности; завещатель должен иметь ясное представление о существе совершаемых им распоряжений, делать их разумно.

Наследник по завещанию может принять наследство или отказаться от него, принять какое-либо одно наследственное право, отказавшись при этом от другого, он не может. Лицо, в пользу которого завещается имущество, не вправе подписывать завещание, а также присутствовать при его составлении, за исключением случаев, когда об этом имеется просьба самого завещателя. О наличии такой прось-

[1] См.: Ўзбекистон Республикасининг Фуқаролик ҳуқуқи. – II қисм. – С.484.

бы делается отметка на обоих экземплярах завещания, подтверждается подписями завещателя (лица, подписавшего завещание по его поручению), нотариуса и оттиском его печати (печати государственной нотариальной конторы).

Требование закона об указании места и времени составления завещания имеет важное значения в случае оспаривания подлинности завещания или возникновения спора о дееспособности завещателя в момент составления завещания, или когда имеются два или более завещаний и необходимо установить, какое из них составлено позднее и имеет силу. Завещания, как правило, удостоверяются в помещении нотариальной конторы. Однако в тех случаях, когда завещатель по болезни, инвалидности или по другой причине не может явиться в помещение нотариальной конторы, нотариус может удостоверить завещание на дому, в больнице и т.д. В этом случае в удостоверительной надписи и в реестре для регистрации нотариальных действий должно быть обязательно указано, где удостоверено завещание (квартира завещателя, наименование соответствующего лечебного учреждения или иное помещение и точный адрес их местонахождения).

Завещание может быть признано судом недействительным по иску вследствие нарушения порядка и установленных законом норм и правил его составления, подписания и удостоверения. Это может иметь серьезные правовые и имущественные последствия для наследников, например для лица, которому завещана большая часть наследства.

Имея дело с различными негативными последствиями нотариальных дел, нотариусы не без оснований предостерегают людей от заключения всякого рода сделок, оформленных под видом завещания.

Глава 68. НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАКОНУ

***Цель главы**: Раскрытие понятия наследования по закону , понятия и порядка приобретения наследства*

***В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы:** Понятие наследования по закону. Основания наследования по закону, очередность наследников. Наследование по праву представления. Нетрудоспособные наследники, права супругов. Охрана наследства и управление им при наследовании по закону. Понятие приобретения наследства. Свидетельство о праве на наследство. Право отказа от наследства и его ограничения. Раздел наследства. Наследование предприятия. Приращение наследственных долей. Расходы и долги, подлежащие оплате за счет наследства. Выморочное имущество.*

Особенности наследования по закону. Наследование по закону происходит, когда нет завещания или когда завещана только часть имущества. Следует иметь в виду, что наследниками по закону могут быть граждане, находящиеся в живых к моменту смерти наследодателя, а также дети наследодателя, родившиеся после его смерти (ст.1118 ГК).

При наследовании по закону круг наследников, порядок распределения между ними имущества определены нормативными актами. По мнению Р.Мухамедова при этом большую роль играет семейное законодательство.

Наследники по закону призываются к наследованию в порядке очередности, предусмотренной статьями 1135 – 1141 ГК. При наследовании по закону усыновленный и его потомство с одной стороны, усыновитель и его родственники с другой, приравниваются к кровным родственникам.

Усыновленные и их потомство не наследуют по закону после смерти родителей усыновленного, других его кровных родственников по восходящей линии. Родители усыновленного и другие его кровные родственники по восходящей линии не наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства.

Очереди наследства. В соответствии с гражданским законодательством Республики Узбекистан наследники по закону призываются к наследованию в порядке очередности. Гражданский кодекс уста-

навливает пять уровней очередности наследников по закону. Право на наследование по закону получают в равных долях:

-в первую очередь – дети наследодателя (в том числе усыновленные), супруг и родители (усыновители) наследодателя, а также дети наследодателя, родившиеся после его смерти (ст. 1135 ГК);

-во вторую очередь – родные полнородные, неполнородные братья и сестры наследодателя, а также его дед и бабка, как со стороны отца, так и со стороны матери (ст. 1136 ГК);

-в третью очередь – родные дяди и тети наследодателя (ст. 1137 ГК);

-в четвертую очередь – другие родственники наследодателя до шестой степени родства включительно; причем родственники более близкой степени родства имеют преимущественное право на наследство относительно родственников более далекой степени родства. Призываемые к наследованию наследники четвертой очереди наследуют в равных долях (ст. 1138 ГК);

-в пятую очередь – нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, если они не наследуют на основании статьи 1141 ГК.

Следует отметить, что каждая последующая очередь наследников по закону получает право на наследование в случае отсутствия наследников предыдущей очереди, устранения их от наследства, непринятия ими наследства либо отказа от него.

Следует сказать и о том, что наследниками по закону могут быть братья и сестры, между которыми есть родство - кровная связь в происхождении от общего родителя, как определяет Семейный кодекс Республики Узбекистан. Родные братья и сестры, происходящие от общих родителей, называются полнородными, а от разных отцов или матерей – неполнородными. Неполнородные братья и сестры называются единокровными, если происходят от общего отца, и единоутробными, если они происходят от общей матери.

Различие между полнородными и неполнородными братьями и сестрами при наследовании ими по закону не имеет правового значения. Сводные братья и сестры (дети от предыдущих браков супругов) к наследованию не призываются. Также не являются наследниками по закону двоюродные братья и сестры.

Наследование по праву представления. Помимо очередности наследования по закону существует также наследование по праву представления. Наследование по праву представления (ст.1140 ГК) предполагает переход доли наследника по закону к его потомкам в

случае его смерти до открытия наследства, причем доля делится поровну между потомками, находящимися с представляемым наследником по закону в одинаковой степени родства.

При наследовании по прямой нисходящей линии право представления действует без ограничения степеней родства, а при наследовании по боковой линии право представления получают соответственно племянники (племянницы) наследодателя, представляя его родных братьев (сестер), либо двоюродные братья и сестры наследодателя, представляя его родных дядю или тетю.

Деда и бабку с внуком или внучкой связывает кровное родство, поэтому дед и бабка со стороны матери наследуют во всех случаях, а со стороны отца, только если имеется юридическая связь ребенка с отцом.

Определив круг наследников по закону, нотариус обязан проверить степень родства или наличие супружеских отношений наследника с наследодателем либо факт нахождения наследника на иждивении наследодателя путем истребования соответствующих документов. Доказательствами родственных отношений граждан являются:

- свидетельства органов загса о рождении и усыновлении,

-выписки из метрических книг,

-записи в паспортах о детях и супруге,

-справки о родственных отношениях, выданные государственными учреждениями и организациями по месту работы или жительства наследодателя или наследников,

-копии вступивших в законную силу решений суда об установлении факта родственных и иных отношений,

-другие документы.

Нетрудоспособные наследники, иждивенцы. К числу наследников по закону относятся и нетрудоспособные лица, которые не менее одного года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним (ст.1141 ГК). При наличии других наследников по закону они наследуют вместе с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию.

Нетрудоспособные лица из числа родственников, относящиеся к числу наследников по закону в соответствии со статьями 1136 – 1138 ГК, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, наследуют вместе с наследниками этой очереди, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали ли они совместно с наследодателем.

Лица, призываемые к наследованию на основании ст. 1141 ГК, при наличии других наследников по закону наследуют вместе не более одной четвертой части наследства.

Нетрудоспособными признаются лица, достигшие возраста, дающего право на получение пенсии по старости (т.е. женщины, достигшие 55 лет, и мужчины, достигшие 60 лет), и несовершеннолетние дети.

Кроме того, нетрудоспособными признаются инвалиды I, II, III групп, независимо от того, продолжают ли они трудиться или нет. Иждивение имеет место только тогда, когда помощь наследодателя являлась для данного лица основным и постоянным источником существования[1]. Не имеет правового значения, оказывалась ли указанная помощь добровольно или на основании решения суда.

Если иждивенец владеет каким-либо имуществом или располагает дополнительным источником существования, то это не лишает его права наследования по закону как иждивенца. Для того чтобы нетрудоспособный иждивенец мог считаться наследником, он должен находиться на иждивении наследодателя не менее одного года до его смерти. Отношения между наследодателем и наследником-иждивенцем, прекратившиеся более чем за год до смерти наследодателя, сколько бы длительными они ни были, не создают у прежнего иждивенца наследственных прав на имущество наследодателя.

Следует подчеркнуть, что лицо, содержавшее на своем иждивении наследодателя, не приобретает права на наследование его имущества. В соответствии со ст. 118 Семейного кодекса право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от бывшего супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, имеют:

-бывшая жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;

-нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы;

-нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака;

-нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через пять лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время.

[1] См.: Р.Мухамедов. Мерос ҳукуки. – С. 79.

Размер алиментов и порядок их предоставления бывшему супругу после расторжения брака могут быть определены соглашением между бывшими супругами.

Указанные разведенные супруги могут быть иждивенцами, следовательно, и наследниками.

Несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, в том числе усыновленные, а также его нетрудоспособные супруг и родители, в том числе усыновители наследуют, независимо от содержания завещания, не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля).

В обязательную долю зачитывается все, что наследник, имеющий право на такую долю, получает из наследства по какому-либо основанию, в том числе стоимость имущества, состоящего из предметов обычной домашней обстановки и обихода, и стоимость установленного в пользу такого наследника завещательного отказа.

Любые ограничения и обременения, установленные в завещании для наследника, имеющего право на обязательную долю в наследстве, действительны лишь в отношении той части переходящего к нему наследства, которая превышает обязательную долю[1].

Лишение наследства, недостойные наследники. В действующем законодательстве Республике Узбекистан предусмотрены основания для лишения отдельных лиц, так называемых недостойных наследников, права на наследство.

Статья 1119 ГК гласит, что не имеют права что-либо наследовать ни по завещанию, ни по закону лица, умышленно лишившие жизни наследодателя или кого-либо из возможных наследников либо совершившие покушение на их жизнь. Исключение составляют лица, в отношении которых завещатель составил завещание уже после совершения попытки покушения на его жизнь или здоровье. Лишены права наследования и по завещанию, и по закону лица, которые умышленно, с определенной целью, препятствовали осуществлению наследодателем последней воли и этим способствовали призванию их самих или близких им лиц к наследованию либо увеличению причитающейся им доли наследства.

Не имеют права наследовать по закону родители после детей, в отношении которых они были лишены родительских прав и не были

[1] Так, принадлежащее супругу в силу завещания или закона право наследования не затрагивает других его имущественных прав, связанных с состоянием в браке с наследодателем, в том числе права собственности на часть имущества, совместно нажитого в браке. По решению суда супруг может быть устранен от наследования по закону, если будет доказано, что брак с наследодателем фактически прекратился до открытия наследства и супруги в течение не менее чем пяти лет до открытия наследства проживали раздельно.

восстановлены в этих правах к моменту открытия наследства. Лишены такого права также родители (усыновители) и совершеннолетние дети (усыновленные), уклоняющиеся от выполнения возложенных на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя.

Все перечисленные обстоятельства, служащие основанием для устранения от наследования недостойных наследников, устанавливаются судом, по иску лица, для которого такое отстранение порождает имущественные последствия, связанные с наследованием. Указанные правила распространяются на любых наследников, в том числе и на имеющих права на свою обязательную долю, а также применяются к так называемому завещательному отказу.

Глава 69. ПРИОБРЕТЕНИЕ НАСЛЕДСТВА

Цель главы: *Раскрытие понятия и порядка приобретения наследства*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Наследование по праву представления. Нетрудоспособные наследники, права супругов. Охрана наследства и управление им при наследовании по закону. Понятие приобретения наследства. Свидетельство о праве на наследство. Право отказа от наследства и его ограничения. Раздел наследства. Наследование предприятия. Приращение наследственных долей. Расходы и долги, подлежащие оплате за счет наследства. Выморочное имущество.*

Свидетельство о праве на наследство. Глава 69 ГК подробно регламентирует все аспекты приобретения наследства. В соответствии со статьей 1145 ГК наследник приобретает право на причитающееся ему наследство или его часть (долю) со времени открытия наследства, если он не отказался от него, не будет лишен права наследовать, и не утратит его вследствие признания недействительным самого завещательного распоряжения.

Законом также оговорена процедура выдачи свидетельства о праве на наследство. В нем, в частности, говорится, что нотариус по месту открытия наследства по просьбе наследника обязан выдать ему свидетельство о праве на наследство[1]. Оно выдается в государственной нотариальной конторе по истечении шести месяцев со дня открытия наследства[2].

При наследовании по закону свидетельство может быть выдано до истечения указанного срока, если у нотариуса имеются данные о том, что кроме лиц, обратившихся за выдачей свидетельства, других наследников в отношении соответствующего имущества, либо всего наследства не имеется.

Справки, заменяющие первичные документы органов загса, должны быть составлены правильно, со ссылкой на обоснование подтверждения факта с указанием фамилии, имени и отчества наследника и наследодателя. При этом в наследственном деле нотариус оставляет копии этих документов, заверенные им в упрощенном порядке с

---

[1] По мнению Ю.Толстого этот термин неточен, поскольку для возникновения права наследования свидетельства не требуется. Свидетельство только подтверждает право на наследство. – Гражданское право. – Ч.3. – С. 559.

[2] В ст. 1146 ГК РУз.

учинением удостоверительной надписи следующего содержания: *«С подлинным верно. Нотариус – подпись».*

В отдельных случаях при невозможности предоставления документов органов загса о родственных и иных отношениях наследников с наследодателем нотариусом могут быть приняты справки, выданные государственными учреждениями и организациями по месту их работы или жительства, если в совокупности с другими документами они подтверждают родственные или иные отношения с умершим. Например, справки отделов кадров с места работы наследника и наследодателя, в каждой из которых должно быть указано, что в личном деле наследодателя значится такой-то сын, а в личном деле наследника значится такой-то отец. Или справка отдела кадров с места работы наследника о том, что согласно его личному делу умерший значится его отцом, и справка с места жительства наследника, подтверждающая тот же факт на основании домовой книги.

Предупреждая незаконные действия третьих лиц в отношении открывшегося наследства и нарушение прав наследников, нотариус должен особо критически оценивать предъявленные ему документы в подтверждении иждивенчества, когда единственным наследником по обстоятельствам дела является иждивенец наследодателя. В этом случае нотариус вправе истребовать дополнительные доказательства, например решение суда об установлении факта нахождения лица на иждивении.

Если один или несколько наследников по закону лишены возможности представить доказательства родственных отношений с наследодателем, они могут быть включены в свидетельство о праве на наследство с согласия остальных наследников, принявших наследство и представивших соответствующие документы о родственных отношениях с наследодателем. Надо сказать, что такой же порядок установлен в случае выдачи дополнительного свидетельства о праве на наследство других частей наследственного имущества, не перечисленных в первоначально выданном свидетельстве, если в такое свидетельство включается дополнительный наследник, лишенный возможности представить доказательства своих родственных отношений с наследодателем.

Согласие наследников оформляется в виде письменного заявления, подлинность их подписей на котором должна быть засвидетельствована органом или должностным лицом, уполномоченным в соответствии с законом совершать нотариальные действия. Законодатель-

ством не предусмотрено подтверждение факта родственных отношений наследников с наследодателем свидетельскими показаниями.

При невозможности представления наследниками документов, подтверждающих родственные или иные отношения, которые являются основанием для призвания их к наследованию, или при отсутствии других наследников, которые могли бы подтвердить такие отношения, либо в случае отказа этих наследников от свидетельствования, нотариус рекомендует наследникам, не имеющим возможности подтвердить свои родственные (иные отношения) с наследодателем, обратиться в суд общей юрисдикции для установления факта родственных или брачных отношений либо факта иждивенчества.

В этом случае нотариусу представляется удостоверенная в соответствии с законом копия вступившего в законную силу решения суда.

Управление наследством. Гражданский кодекс Республики Узбекистан регулирует правила охраны наследства и управления им при наследовании по закону. В случае, если часть имущества наследуется по завещанию, исполнитель завещания, назначенный наследодателем, осуществляет охрану всего наследства и управление им, включая ту часть наследства, которая переходит в порядке наследования по закону.

Исполнитель завещания, назначенный наследником по завещанию или судом, осуществляет функции по охране всего наследства в целом и управлению им, если наследники по закону не потребуют назначения управляющего наследством для исполнения указанных функций применительно в части наследства, переходящей в порядке наследования по закону.

Управляющий наследством назначается нотариусом по месту открытия наследства по просьбе одного или нескольких наследников по закону. Наследник по закону, не согласный с назначением управляющего наследством или его выбором, вправе оспорить назначение управляющего наследством в суде.

Если наследники по закону отсутствуют, либо неизвестны, органы государственной власти на местах или орган самоуправления граждан должны обратиться к нотариусу с просьбой о назначении управляющего наследством. В случае явки наследников по закону управляющий наследством может быть отозван по их требованию с возмещением ему необходимых расходов и выплатой разумного вознаграждения за счет наследства.

Управляющий наследством имеет право на возмещение за счет наследства необходимых расходов по охране наследства и управлению им, а если иное не предусмотрено его соглашением с наследниками, – и на вознаграждение.

Законом предусмотрено право наследника отказаться от наследства. Отказ совершается подачей наследником заявления нотариусу по месту открытия наследства. Возможен также отказ от наследства через представителя, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на такой отказ.

При этом нужно иметь в виду, что такой отказ принимается нотариусом только в течение шести месяцев со дня, когда наследник узнал или должен был узнать о своем призвании к наследованию. Наследник утрачивает право отказаться от наследства до истечения в законе указанного срока, если фактически вступил во владение наследственным имуществом, либо уже распорядился им, например, проживал вместе с наследодателем до его кончины и продолжает проживать.

Вымороченное наследство. Наконец, изучим вопрос имущества, которое остается после смерти лица при отсутствии наследников. Оно называется выморочным имуществом[1] и признается таковым, если у умершего гражданина нет наследников по закону, и по каким-либо причинам не было составлено завещание или завещание составлено, но оно было признано недействительным. По отечественным законам в этих случаях имущество переходит к государству как наследнику.

Вопрос о судьбе выморочного имущества решается в договорах о правовой помощи, заключенных с рядом государств. Согласно этим договорам, выморочное движимое имущество передается государству, гражданином которого к моменту смерти являлся наследодатель, выморочное недвижимое имущество переходит в собственность государства, на территории которого оно находится.

Судебная практика по делам о наследстве. Необходимо отметить, что принятием нового Гражданского кодекса были внесены существенные изменения в законодательство о наследовании, в связи с этим в судебной практике стали возникать некоторые вопросы о применении этого законодательства.

---

[1] Иногда высказываются мнения, что термин "выморочное имущество" юридически неточен, поскольку в случаях выморочности наследственного имущества в законе определено, к кому это имущество перейдет. См.: Гордон М.. Наследование по закону и по завещанию. – М.: Юристъ, 1967. – С. 34 – 36.; Никитюк П. Наследственное право и наследственный процесс. – Кишинев, 1973. – С. 107.

В целях соответствующего разъяснения, руководствуясь ст.16 Закона «О судах», Пленум Верховного суда Республики Узбекистан принял Постановление от 22 декабря 2000 г. «О некоторых вопросах применения законодательства о праве наследования». В этом правовом документе указано, что суды должны всесторонне, полно, объективно и тщательно рассматривать споры, возникающие в результате нарушения гарантированного законом права наследования, предусмотренного Конституцией Республики Узбекистан, владения собственником своей собственностью по своему усмотрению ее использования и распоряжения, и выносить справедливые решения при строгом соблюдении законодательства.

Судебная практика по вопросам наследования показывает, что постановление Верховного суда Республики Узбекистан от 22 декабря 2000 г. способствует более основательному и детальному разрешению многих спорных моментов, связанных с наследованием.

В качестве примера можно сослаться на одно из решений суда об установлении факта принятия наследства, признании частично недействительным свидетельства о праве на наследство и признании недействительным договора купли - продажи дома.

Данное решение отменено ввиду существенного нарушения норм процессуального и материального права. Суть дела состоит в следующем.

Братья Эргашев Кадыржон, Эргашев Наби и Эргашев Вохид обратились в суд с иском к брату Эргашеву Неъмату и Сабирову Эркину об установлении факта принятия наследства, признании недействительным свидетельства о праве на наследство и признании недействительным договора купли-продажи.

При этом истцы сослались на то, что после смерти 21 февраля 2003 г. их матери – Эргашевой Махбубы, имевшей на праве собственности домовледение, они и ответчик являлись наследниками ее имущества. В нотариальную контору с заявлением о принятии наследства истцы не обращались, поскольку между всеми наследниками имелась договоренность об оформлении права собственности на домовледение на имя Эргашевой Махбубы с последующей продажей дома и разделом на равные доли полученной от купли-продажи суммы. Свидетельство о праве на наследство по закону было выдано 27 августа 2002 г. на имя Эргашева Неъмата, после чего 8 октября 2002 г. он продал дом Сабирову Эркину, но вопреки договоренности между наследниками не выплатил им причитающуюся часть стоимости дома.

По утверждению истцов, они фактически приняли наследство, оставшееся после смерти их матери, до истечения шестимесячного срока разделили между собой ее домашнее имущество.

Решением Паркентского районного народного суда Ташкентской области (оставленным без изменения судебной коллегией Ташкентского областного суда) иск удовлетворен.

Президиум Ташкентского областного суда оставил без удовлетворения протест заместителя Председателя Верховного суда Республики Узбекистан об отмене судебных постановлений.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного суда Республики Узбекистан 15 июня 2003 г. аналогичный протест заместителя Председателя Верховного суда Республики Узбекистан удовлетворила и отменила судебные постановления, указав следующее.

Разрешая дело, районный суд признал, что все четыре наследника после смерти матери разделили ее домашнее имущество, следовательно, приняли наследство. Свидетельство же о праве собственности на домовладение выдано на имя Эргашева Неъмата с нарушением наследственных прав истцов. Поэтому суд признал их наследниками, принявшими наследство, и признал частично недействительным свидетельство о праве на наследство, выданное Эргашеву Неъмату.

Как указал суд, договор купли-продажи домовладения заключен под влиянием обмана со стороны Эргашева Неъмата, в связи с чем в силу ст.1150 ГК недействителен; Сабиров Эркин является недобросовестным владельцем дома, поскольку знал о незаконности действий Неъмата Эргашева, поэтому в силу ст. 383 ГК договор купли-продажи недействителен, а имущество сторон подлежат возвращению в первоначальное положение.

Однако выводы пока сделаны с существенным нарушением норм процессуального права, без учета установленных обстоятельств дела и норм материального закона, регулирующего данное правоотношение.

Как видно из материалов дела (и это не оспаривается сторонами, между наследниками имелась договоренность о получении свидетельства о праве собственности на наследство на имя Неъмата Эргашева, поэтому другие наследники с заявлением о получении наследства в нотариальную контору не обращались.

В силу ст.1116 ГК получение свидетельства о праве на наследство является правом, а не обязанностью наследника.

Получение свидетельства о праве собственности на наследство одним из наследников соответствовало волеизъявлению всех наслед-

ников имущества умершей Эргашевой Махбубы, что подтверждено их объяснениями в суде. На момент открытия наследства все наследники препятствий для обращения в нотариальную контору в срок, установленный ст.1116 ГК, не имели, поскольку находились в месте открытия наследства.

Закон признает принявшим наследство наследника, когда он фактически вступил во владение наследственным имуществом или когда он подал нотариальному органу по месту открытия наследства заявление о принятии наследства.

Истцы не обратились в нотариальную контору с заявлением о принятии наследства, передав, таким образом, право на домовладение одному из наследников. Неъмат Эргашев осуществил свои наследственные права в соответствии с волей других наследников. При выдаче свидетельства о праве собственности на домовладение нарушений закона не допущено, учтена была воля других наследников, не обратившихся в нотариальную контору.

Поэтому вывод суда о том, что выдачей свидетельства о праве на наследство одному из наследников нарушены наследственные права других наследников, не соответствует обстоятельствам дела.

В силу положений Гражданского процессуального кодекса Республики Узбекистан суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела, какой из сторон они подлежат доказыванию, ставит их на обсуждение, даже если стороны на какие-либо из них не ссылались.

По иску о признании недействительным свидетельства о праве на наследство, выданного одному из наследников, при согласии на получение такого свидетельства других наследников, обстоятельством, имеющим значение для правильного разрешения дела, является выяснение условий договора, заключенного между наследниками. В своих объяснениях суду стороны не ссылались на обстоятельства, которые давали основания для признания такого соглашения недействительным, а указывали на невыполнение Неъматом Эргашевым своего обязательства перед другими наследниками о передаче им по одной четвертой (1/4) стоимости дома.

Разрешая дело в части требования о признании договора купли-продажи дома, заключенного между Неъматом Эргашевым и Эркином Сабировым, недействительным, суд первой инстанции считал, что Сабиров Э. недобросовестный владелец, поскольку знал о незаконности действий Эргашева Неъмата. Однако в решении доказательств, на которых основаны эти выводы, суд не привел.

Поэтому обстоятельства, в силу которых покупатель дома признан судом недобросовестным, не выяснены.

По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне, а покупатель – принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (ст. 386 ГК).

Договор купли-продажи дома был заключен сторонами и нотариально удостоверен 8 октября 2002 г. Эркин Сабиров вселился в приобретенное им по договору домовладение, произвел там ремонтные работы. Неъмат Эргашев получил обусловленную договором денежную сумму стоимости дома.

Обязательства, принятые сторонами по договору купли-продажи домовладения, были им исполнены.

Суд возложил на покупателя последствия невыполнения продавцом своих обязательств перед истцами по поводу распределения денежной суммы, полученной от продажи наследственного имущества, не приведя мотивов, в силу которых покупатель признан недобросотвестным владельцем.

Дом приобретен у собственника, который был вправе произвести его отчуждение.

Таким образом, вывод суда о недобросотвестном владении Сабировым Э. домом сделан без выяснения обстоятельств, имеющих значение для дела.

Истребование имущества у добросовестного приобретателя возможно по основаниям, перечисленным в ст. 387 ГК, в частности, если имущество выбыло из владения собственника помимо его воли или если оно приобретено безвозмездно у лица, которое не имело право его отчуждать.

Требования приведенной нормы судом, на наш взгляд, не были учтены.

Отклоняя протест заместителя Председателя Верховного суда Республики Узбекистан, Президиум Ташкентского областного суда указал, что обращение в нотариальную контору с заявлением о принятии наследства одного из наследников имело место для упрощения оформления договора купли-продажи лома, но не обосновал, какие именно трудности и препятствия при оформлении купли-продажи дома могли возникнуть у наследников в случае обращения каждого из них нотариальную контору и получения свидетельства о праве на дом в наследстве. На наличии таких трудностей и препятствий истцы

не ссылались. Кроме того, Президиум указал на невыполнение Эргашевым Неъматом своих обязательств при выплате доли в стоимости дома другим наследникам, поэтому приведенные обстоятельства не могут служить обоснованием для признания договора купли-продажи дома недействительным.

В случае невыплаты Неъматом Эргашевым другим наследникам обусловленной соглашением между ними суммы могут возникнуть основания для предъявления требований о ее взыскании.

Из вышеизложенного следует вывод, что при таких обстоятельствах судебные постановления по делу подлежат отмене, а дело должно быть направлено на новое судебное рассмотрение.

Особенности завещательного отказа. Завещательный отказ (легат) – возложение завещателем на наследников по завещанию выполнения какого-либо обязательства в пользу так называемых легатариев (отказополучателей). По отечественному праву лицами, обязанными к выполнению отказа завещательного (легата), являются наследники по завещанию. Возложение выполнения легата на лиц, не назначенных наследниками по завещанию, Гражданским кодексом Республики Узбекистан не допускается.

По общему правилу, легатариями могут быть лица, входящие в круг наследников по закону, но не назначенные наследниками по завещанию. Установление завещательного отказа в пользу постороннего лица (то есть лица, не входящего в круг наследников по закону) разрешается только в том случае, если наследником по завещанию назначено также постороннее лицо, такое возможно лишь при отсутствии наследников по закону. Дело в том, что если у наследодателя не окажется никого из наследников по закону, то имущество может быть завещано любому гражданину, хотя бы и не состоявшему в родстве с наследодателем.

Между наследником и отказополучателем возникает обязательственное правоотношение. Содержание завещательного отказа (легата) может быть весьма разнообразно (обязанность передать определенную вещь, предоставить право пожизненного проживания в завещанном доме и т.д.).

Можно констатировать, что завещательный отказ представляет собой так называемое сингулярное правопреемство. Правопреемство – переход прав от одного лица другому. При правопреемстве одно лицо – преемник – заступает на место другого лица – предшественника, – причем содержание самого правоотношения остается без из-

менения. Этим правопреемство отличается от всех случаев, когда в лице приобретателя возникает новое право, производное от права предшественника (например, при залоге собственником своей вещи).

Следует подчеркнуть, что в случае смерти наследника, на которого был возложен легат или в случае непринятия им наследства исполнение завещательного отказа переходит на других наследников, получивших его долю, либо к государству или органу самоуправления граждан, если имущество стало выморочным.

Завещательный отказ не исполняется в случае смерти отказополучателя до открытия наследства или после открытия наследства, но до того момента, когда наследник по завещанию успел принять его.

Отказополучатель не отвечает за долги наследодателя.

Завещатель может возложить на наследника исполнение различных действий, направленных на осуществление какой-либо общеполезной цели. Если завещательный отказ имеет всегда имущественный характер, то возложение может носить как имущественный (тогда к нему применяются правила ст.1132 ГК о завещательном отказе), так и неимущественный характер.

При этом следует отметить, что завещатель может возложить на наследника по завещанию обязанность совершить какое-либо действие или воздержаться от него, не предоставляя никому права требовать в качестве кредитора исполнения этой обязанности. Для осуществления общеполезной цели такая же обязанность может быть возложена на исполнителя завещания с выделением наследодателем части имущества для исполнения возложения.

Наследник, на которого возложено завещателем исполнение завещательного отказа, должен исполнить его лишь в пределах действительной стоимости перешедшего к нему наследственного имущества за вычетом падающей на него части долгов наследодателя.

Если наследник по завещанию, на которого возложено исполнение завещательного отказа, имеет право на обязательную долю в наследстве, то он исполняет завещательный отказ, лишь в пределах той стоимости перешедшего к нему наследственного имущества, которая превышает размер его обязательной доли.

В случаях смерти до открытия наследства лица, на которое было возложено исполнение завещательного отказа, либо в случае непринятия им наследства обязанность исполнения завещательного отказа переходит на других наследников, получивших его долю.

Как видим, в основе завещательного отказа лежит обязательственное отношение между наследником, на которого возложено ис-

полнение отказа, и отказополучателем, имеющим право требовать исполнение отказа.

Исполнение завещательного отказа. Завещательный отказ подлежит исполнению только после того, как из наследственного имущества будет удовлетворена обязательная доля и погашены долги наследодателя. Обязанность исполнения отказа наступает для наследника лишь по принятии им наследства. В случае смерти до открытия наследства лица, на которое было возложено исполнение завещательного отказа, либо в случае непринятия им наследства обязанность исполнения завещательного отказа переходит на других наследников, получивших его долю. В частности:

-если наследник, обязанный исполнить завещательный отказ, отказался от наследства в пользу другого наследника по закону или по завещанию и этот наследник принял наследство, то исполнение завещательного отказа возлагается на наследника, в пользу которого состоялся отказ от наследства;

-если наследник, обязанный исполнить завещательный отказ, умер до открытия наследства либо не принял его и на указанные случаи завещанием был подназначен другой наследник, то исполнение завещательного отказа должно быть возложено на подназначенного наследника, если он принял наследство;

-если наследник по завещанию, обязанный исполнить завещательный отказ, умер до открытия наследства, не успев принять его в установленный законом шестимесячный срок, право на принятие наследства переходит к его наследникам, и в случае принятия ими наследства к ним переходит обязательство по исполнению завещательного отказа;

-если наследник по завещанию, обязанный исполнить завещательный отказ, не принял наследство, при этом не имеется других наследников, принявших наследство, и наследственное имущество в соответствии со ст.1132 ГК по праву наследования переходит к государству, то к нему же переходит обязанность исполнить завещательный отказ.

Если отказополучатель своими противозаконными действиями, направленными против наследодателя или наследников либо против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовал получению завещательного отказа, он отстраняется от получения завещательного отказа.

Понятие возложения. Возложение – особый вид завещательного распоряжения. Завещатель может возложить на наследника исполнение действий, направленных на осуществление какой-либо общеполезной цели[1].

В отличие от завещательного отказа возложение может выражаться в совершении действий, как имущественного так и не имущественного характера.

Правовое значение в этом случае имеет именно **общеполезная цель**, на достижение которой должны быть направлены действия лица, обязанного исполнить возложение. Это должна быть цель, полезная для государства, общества в целом, либо цель, представляющая пользу для определенного круга с неопределенным числом лиц (например, пользование библиотекой наследодателя всеми жителями махалли, оказание финансовой поддержки студентам какого-либо учебного заведения и т.п.).

При составлении подобного завещания соответственно завещателю необходимо обдумать вопрос об исполнении завещания, нотариус должен рекомендовать завещателю решить вопрос об исполнении завещания.

Поскольку возложение устанавливается для общеполезной цели, требовать его выполнения в судебном порядке вправе другие наследники, соответствующие государственные и общественные организации, органы прокуратуры.

В случае смерти лица, которое по завещанию должно было выполнить возложение, оно переходит к его наследнику.

При рассмотрении споров между наследником по завещанию, на которого наследодателем была возложена обязанность по исполнению какого либо обязательства, и отказополучателем судом, следует руководствоваться требованиями ст. 1133 ГК.

При этом необходимо иметь ввиду, что нуждаемость наследника в пользовании наследственным имуществом (например, личная нуждаемость в жилье), а также переход права собственности от наследника к другому лицу, независимо от оснований такого перехода (продажа, дарение, обмен и т.д.), не влияют на право отказополучателя, поскольку объем этих прав устанавливается наследодателем при составлении завещания и не может быть изменен его наследниками.

[1] Гражданское право. – Ч.3. – С. 546.

Глава 70. ПРИМЕНЕНИЕ НОРМ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА К ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫМ ОТНОШЕНИЯМ. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Цель главы: *Раскрытие понятие и особенностей применения норм международного частного права к гражданско-правовоым отношениям.*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Понятие, содержание, источники международного частного права*

В настоящее время происходит все более глубокое расширение внешнеэкономических и культурных связей Республики Узбекистан с другими государствами. Поэтому следует подчеркнуть важность включения в преамбулу Конституции Республики Узбекистан положения, признающего приоритет норм международного права.

В ходе внешнеэкономического и культурного сотрудничества между странами складываются различные отношения, требующие правового регулирования.

Сотрудничество во внешнеэкономических, культурных, военных и других отношениях обусловлено необходимостью согласованного решения таких глобальных проблем человечества, как обеспечение международного мира и безопасности человечества, охраны окружающей среды, обеспечения прав человека, освоения космоса и др. Они в основном решаются в соответствии с международным публичным правом.

Особую роль в международных отношениях играют такие контакты между лицами разных стран, как международная купля-продажа товаров, международный туризм, международные выставки, спортивные состязания спортсменов разных стран, получение образования в других государствах, заключение браков с иностранцами, усыновление детей из других стран, служебные и семейные поездки за границу. Расширяются международные связи общественных и религиозных организаций, коммерческих и производственных объединений различных стран и международных организаций. Отношения в этой сфере сотрудничества регулируются международным частным правом (в дальнейшем - МЧП).

МЧП - это та область права, нормы которой призваны создать правовую основу для частных отношений между граждан, предпри-

ятий, фирм, организаций различных государств, когда они не носят межгосударственного характера.[1]

Международное частное право (англ. international private law) - совокупность норм, регулирующих гражданско-правовые отношения, т.е. имущественные и связанные с ними неимущественные отношения, а также отношения, регулируемые нормами семейного, трудового и процессуального права, возникающие между отечественными субъектами и субъектами, правовой статус которых регулируется законодательством другого государства. В отдельных случаях и объект исследуемых правоотношений может находиться за границей. Международный характер этих правоотношений может проявляться в следующем: в них участвуют иностранные граждане и лица без гражданства, иностранные юридические лица и иностранные государства; они протекают на территории двух или нескольких государств. Таким образом, нормы МЧП регулируют отношения, возникающие в ходе международного экономического и научно-технического сотрудничества, в ходе перемещения ценностей, товаров, работ, услуг через таможенную границу государства.[2]

В настоящее время к источникам международного частного права относятся:

- международные договоры;
- национальное законодательство;
- судебная и арбитражная практика;
- обычаи.

В доктрине неоднократно указывалось на важную особенность источников международного частного права – их двойственный характер. С одной стороны, источниками МЧП считаются международные договоры и обычаи, с другой законодательные нормы и судебная практика отдельных государств. Согласно доктрине, международно-правовая норма будет способна регулировать соответствующие отношения только после трансформации, то есть только тогда, когда она превратится во внутреннюю норму того или иного государства. Такая трансформация может осуществляться посредством принятия внутреннего акта по данной международно-правовой норме или же путем ее ратификации и др. Даже после трансформации международно-правовые нормы сохранят свою автономию по отношению к пра-

[1] Международное частное право: современные проблемы. - М.: ТЕИС, 1994, с.с. 6-7.
[2] Юридическая энциклопедия / Под ред. М.Ю. Тихомирова. - М.: 1997, с. 238.

вовой системе данного государства. В связи с этим о двойственности источников можно говорить условно.

Международные договоры государства являются составной частью его правовой системы. Если международным договором Республики Узбекистан установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Ко второму виду источников международного частного права можно отнести:

- Конституцию Республики Узбекистан;
- Кодексы Республики Узбекистан: Гражданский, Воздушный, Трудовой, Гражданский процессуальный, Хозяйственный процессуальный, Семейный и др.;
- Законы Республики Узбекистан: о гражданстве, о нотариате, об иностранных инвестициях, о гарантиях и мерах защиты прав иностранных инвесторов, о внешнеэкономической деятельности, о третейских судах и др.;
- Указы Президента Республики Узбекистан;
- Постановления Кабинета Министров Республики Узбекистан;
- ведомственные акты.

До сих пор вызывает споры вопрос об отнесении к источникам международного частного права материалов судебной и арбитражной практики. Данное понятие раскроем через призму судебного прецедента, означающего решение по конкретному делу, являющегося обязательным для судов той же или низшей инстанции при решении аналогичных дел либо служащего примерным образцом толкования закона, не имеющим обязательной силы.

Судебный прецедент в странах, признающих его обязательность, является источником права. Например, он является одним из основных источников права в Великобритании, США, Австралии, Канаде и других странах, относящихся к англо-американской правовой семье, воспринявшей так называемое «общее право», то есть правовую систему, в которой основным источником права признается судебный прецедент[1].

В отечественной правовой системе, по всем признакам относящейся к романо-германской системе, судебная и арбитражная практика, под которой подразумеваются решения и постановления Верховного суда и Высшего хозяйственного суда, не является формально-юридическим источником права: суды не наделены законодатель-

[1] Тихомирова Л.В., Тихомиров М.Ю. Юридическая энциклопедия. – М.: 1998, С. 358.

ной властью и их решения не создают норм права. В равной степени судебная и арбитражная практика не является источником международного частного права. Отрицание признания судебных решений в качестве формального источника права ни в коей мере не умаляет их роль в развитии и совершенствовании законодательства, особенно, в толковании права, восполнении пробелов в праве, в формировании предпосылок для создания новых норм права и внесения в них изменений и т.д.[1].

Международный обычай - правило, сложившееся в результате длительного применения в отношениях между всеми или некоторыми государствами. Является источником права в тех случаях, когда отношения не урегулированы международным договором. Необходимым условием признания международного обычая является признание его всеми или некоторыми государствами, выраженное либо в активной форме, либо путем воздержания от действий. Обычаи, в основе которых лежат принципы суверенитета и равенства, обязательны для всех стран. Отдельные обычаи действуют только для признавших их государств.

[1] Международное частное право: Учебник. / Отв. ред. Г.К. Дмитриева. – М.: ТК Велби, Проспект, 2003, С. 99.

Глава 71. КОЛЛИЗИОННЫЕ НОРМЫ

Цель главы: *Раскрытие специфических особенностей коллизиионных норм норм права*

В рамках данной главы будут рассмотрены следующие актуальные вопросы: *Международное частное право как отрасль права. Специфические приемы и средства регулирования прав и обязанностей участников гражданских и иных правоотношений международного характера. Наибольшее благоприятствование. Национальный режим. Взаимность. Реторсии. Правовое положение физических, юридических лиц. Государство как участник гражданско-правовоых отношений.Сделки, представительство.Личные неимущественные права. Интеллектуальная собственность. Договорные и внедоговорные обязательства. Наследственное право. Наследственные права иностранных граждан в Республике Узбекистан. Наследственные права иностранных граждан в Республике Узбекистан.*

Международному частному праву как отрасли права свойственны свои специфические приемы и средства регулирования прав и обязанностей участников гражданских и иных правоотношений международного характера. Речь идет о сочетании и взаимодействии двух методов: коллизионного и материально-правового.[1]

Коллизия (англ. clash, collision) - столкновение противоположных сил, интересов, стремлений; взаимное несоответствие правовых норм, регулирующих одинаковые общественные отношения.

Коллизионная норма (англ. conflict, collision norm) - норма, которая указывает право, какого государства должно быть применено к гражданскому и иному правоотношению международного характера.

Коллизия законов (от лат. collisio - столкновение; англ. cconflict/collision of laws) - расхождение содержания (столкновение) двух или более формально действующих нормативных актов, изданных по одному и тому же вопросу. Коллизия законов разрешается путем выбора того нормативного акта, который должен быть применен к рассматриваемому случаю.[2]

Содержание международного частного права не ограничивается только коллизионными нормами. Объединение в составе междуна-

[1] См. об этом: Международное частное право. Учебное пособие. / Отв. ред. Н.И. Марышева – М.: Юристъ, 2006. – С. 34-35.

[2] Юридическая энциклопедия. / Под ред. М.Ю. Тихомирова. - М.: 1997, С. 202.

родного частного права коллизионных и материально-правовых норм основывается на необходимости двумя различными методами регулировать однородные по своему характеру отношения.

Как известно, международное частное право возникло на основании применения коллизионно-правовых методов регулирования. Но использование этого правового метода связано с рядом трудностей и неблагоприятных последствий.

Во-первых, в коллизионных нормах отдельных правовых систем имеются различия, и по одному и тому же вопросу они могут отсылать к праву разных государств.

Во-вторых, подлежащее применению право отдельных государств имеет особенности и может устанавливать разные по содержанию нормы для одного и того же правового института или же вообще не предусматривать необходимое регулирование, если речь идет о новых институтах, выработанных практикой внешнеэкономических связей и не получивших отражения в нормах внутреннего права.

В результате этого в правах и обязанностях участников гражданско-правовых отношений с иностранным элементом возникает правовая неопределенность, и конечное решение может быть неблагоприятным для одной из сторон. Например, покупатель руководствуется сроками исковой давности, действующими в его стране, а к заключенному им договору внешнеторговой купли-продажи подлежит применению право страны продавца или третьей страны, согласно которому давностные сроки более кратки; поэтому права покупателя не получит защиту. Вследствие различий в нормах национального гражданского процесса могут возникать трудности при осуществлении за рубежом разного рода процессуальных действий.

В конце прошлого века для отношений в сфере международных связей начиналась разработка единых (единообразных) правовых норм, которые после принятия их заинтересованными государствами заменили бы разнородные положения национального права и тем самым устранили отмеченные трудности. Под материально-правовыми нормами понимаются нормы, специально установленные государством в одностороннем порядке, путем присоединения к международным конвенциям или заключения международного договора (унифицированные нормы) для регулирования гражданско-правовых отношений с иностранным, или международным элементом.

Преимущества материально-правового метода регулирования можно сформулировать следующим образом:

1) материально-правовые нормы, как уже было отмечено выше, призваны регулировать гражданско-правовые отношения с иностранным элементом (при материально-правовом методе всегда применяется специальное регулирование, а при коллизионном - общее регулирование);

2) использование метода прямого регулирования создает большую определенность для участников соответствующих отношений, поскольку им, а также соответствующим органам, которые будут применять эти материально-правовые нормы, они всегда известны заранее и т. д.

Вместе с тем, коллизионные нормы всегда будут иметь свое место в международном частном праве, а в ряде случаев применение именно их обеспечит наиболее эффективное регулирование.

Коллизионные нормы международного частного права выделяются среди других правовых норм как по существу (по назначению), так и по форме изложения (структуре). Как уже отмечалось, назначение коллизионных норм состоит в определении права, которое должно применяться к отношениям, возникающим в условиях международного общения, когда на регулирование таких отношений может претендовать правопорядок нескольких стран и необходимо разрешить возникающую коллизию. Коллизионные нормы и разрешают эту коллизию, подчиняя отношения с иностранным элементом праву определенной страны.

Что касается вопросов толкования и применения коллизионных норм, следует иметь в виду, что существуют следующие виды коллизионных норм, отличающиеся по способу выражения воли законодателя - императивные и диспозитивные.

Как и всякие другие гражданско-правовые нормы, коллизионная норма может иметь либо императивный (обязательный), либо диспозитивный характер. В последнем случае стороны могут договориться об ином принципе права в отношениях между ними.

Диспозитивный характер имеют в основном все коллизионные нормы, применяемые к правам и обязанностям сторон по таким внешнеэкономическим сделкам, как договоры купли-продажи, имущественного найма, лицензионный договор, договоры хранения, комиссии, поручения, перевозки, транспортной экспедиции, страхования, кредитный договор, договор дарения, договор поручительства, договор залога и др.

Примером императивных коллизионных норм может служить ст. 1191 Гражданского кодекса Республики Узбекистан: «К договору о создании юридического лица с иностранным участием применяется право страны, где учреждено юридическое лицо».

В зависимости от количества привязок - односторонние и альтернативные (кумулятивные). Во многих случаях коллизионные нормы содержат одну привязку. Но иногда в них могут содержаться две или более привязки, которые отсылают к праву различных стран и могут быть альтернативными или, что реже, кумулятивными.

Это последнее на первый взгляд довольно сложное правовое решение создает более гибкую и справедливую систему регулирования, которая, как правило, преследует интересы управомоченного лица, получающего возможность ссылаться на право страны, которое для него наиболее благоприятно.

Альтернативные привязки используются правом многих стран по отношению к деликтным обязательствам, которые по выбору потерпевшего подчиняются или праву места причинения вреда, или праву места совершения правонарушения (параграф 32 Закона о международном частном праве Венгрии, параграф 133 Закона о международном частном праве Швейцарии). Доктрина США рекомендует в этих случаях использовать четыре привязки: помимо двух названных местожительство (национальность) сторон и место, где лежит центр тяжести в отношениях сторон (параграф 145 Свода международного частного права США).

Наше законодательство не использует такие альтернативные привязки, однако ему известны привязки кумулятивного характера. В этих случаях также допускается подчинение решаемого вопроса праву двух или более стран. Однако техника отсылок к нему - иная. Кумулятивные привязки также направлены на предоставление заинтересованным сторонам более полной правовой защиты, и потому их использование надо считать целесообразным. Примером кумулятивных привязок может служить ч. 1 ст. 1181 Гражданского кодекса Республики Узбекистан: «Форма сделки подчиняется праву места ее совершения. Однако сделка, совершенная за границей, не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если соблюдены требования права Республики Узбекистан».

По форме коллизионной привязки - односторонние и двусторонние. **Односторонняя** коллизионная норма указывает лишь на применение отечественного закона. **Двусторонние** коллизионные

нормы указывают на пределы применения как отечественного, так и иностранного права.

Особое назначение коллизионных норм проявляется и в их структуре, которая отличается от структуры других правовых норм и включает, согласно традиционному представлению, два основных элемента: объем (указывает на вид правоотношения с иностранным элементом (институт гражданского и иного права)) и привязку, или формулу прикрепления (указывает на право государства, подлежащее применению к данному отношению или к группе таких отношений.

Основные формулы прикрепления следующие:

- личный закон физических лиц (lex personalis): закон гражданства или закон места жительства;
- закон юридического лица (lex societatus);
- закон страны продавца (lex venditoris);
- закон суда (lex fori);
- закон, избранный сторонами гражданского правоотношения, «автономии воли» (lex voluntatis);
- закон места нахождения имущества (lex rei sitae);
- закон, с которым данное правоотношение тесно связано (law of the contract);
- закон флага (lex flagi);
- закон места совершения акта (lex loci actus): закон места заключения договора (lex loci contractus), закон места исполнения договора (lex loci solutionis);
- закон места заключения брака (lex loci celebrations);
- закон места причинения вреда (lex loci delicti commissi) и др.

Коллизионная норма, как и всякая правовая норма, при применении подлежит толкованию в целях раскрытия и уяснения ее содержания. При толковании коллизионной нормы возникают некоторые дополнительные правовые вопросы, отражающие специфические черты международного частного права. В частности, в процессе применения коллизионной нормы возникает проблема квалификации юридических понятий, используемых в самой формулировке коллизионной нормы (как объема, так и привязки).

В привязке коллизионной нормы содержатся термины «местожительство лица» («домицилий»), «место учреждения юридического лица», «местонахождение вещи», «место совершения сделки», «место совершения правонарушения» и др.

Объем коллизионной нормы обозначается посредством терминов: «дееспособность», «собственность на вещь», «обязательство из договора», «обязательство из правонарушения», «исковая давность» и др. Названные термины и соответствующие им понятия далеко не всегда имеют одинаковое содержание во внутригосударственных правовых системах государств.

В связи с этим ст. 1159 ГК закрепила норму, в соответствии с которой правовая квалификация судом или иным государственным органом юридических понятий основывается на их толковании в соответствии с правом Республики Узбекистан как страны места рассмотрения спора, если иное не предусмотрено законом.

Например, исковая давность рассматривается во Франции, как и в подавляющем большинстве других государств, как понятие гражданского права, а в Великобритании, США и Финляндии - как понятие процессуального права.

Если французский суд квалифицирует давность не по собственному праву, а по английскому праву (в случае, когда к сделке подлежит применение правил английского права), то применить английские правила о сроке давности он не сможет, поскольку суд вообще не применяет иностранные процессуальные законы.

Всякая коллизионная норма направлена на признание действия неопределенного круга иностранных правовых систем и возникших под их действием субъективных прав. Поэтому эта норма, очевидно, может быть выражена лишь посредством терминов и понятий, которые являются по своему содержанию общими для соответствующих правовых систем. Другими словами, понятия и термины в коллизионной норме по содержанию могут не совпадать с одноименными понятиями во внутреннем праве данной страны.

Когда в коллизионной норме нашего закона применяются такие понятия, как «собственность», «гражданская правоспособность», эти понятия по своему содержанию могут и не совпадать с одноименными понятиями нашего материального права. Поэтому сфера действия коллизионной номы (ее объем) должна быть выражена посредством «обобщенных» юридических понятий - общих для различных правовых систем.

Что же касается квалификации коллизионных привязок, то здесь положение иное: полная точность указаний о применении права может обеспечиваться лишь путем применения квалификации привязки по закону суда, т.е. путем использования тех же понятий, которые со-

держатся в соответствующем правовом институте внутреннего гражданского (семейного, трудового) права данной страны.

Таков общий подход отечественной доктрины к квалификации юридических понятий.

В соответствии с ч. 2 ст. 1159 ГК, если юридические понятия не известны праву Республики Узбекистан как страны места рассмотрения спора, или известны под другим названием, или с другим содержанием, и не могут быть определены путем толкования по праву Республики Узбекистан, то при их правовой квалификации может также применяться право иностранного государства.

Когда коллизионная норма Республики Узбекистан отсылает к иностранному закону (иностранной правовой системе), перед судом или хозяйственным судом возникает вопрос, как установить содержание иностранного закона? На этот вопрос ответ дает часть 1 статьи 1160 Гражданского кодекса Республики Узбекистан, в соответствии с которой при применении иностранного права суд или иной государственный орган устанавливает содержание норм в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве.

Из данной нормы следует, что в предусмотренных случаях иностранный закон следует применить так, как он применяется у себя на родине. Суд не может давать толкование иностранного закона в таком же порядке, как он делает это в отношении своего закона, своей правовой нормы: он должен руководствоваться не только соответствующим законом, но и судебной практикой его толкования в тех пределах, в каких практика является источником или дополнительным источником права в данной стране.

Суды должны применить иностранный закон, к которому отсылает отечественная коллизионная норма по своей инициативе независимо от того, ссылается ли какая-либо сторона на иностранный закон или нет. Но суд может привлечь стороны для содействия в установлении содержания подлежащего применению иностранного закона, или лицо, участвующее в деле, вправе представлять документы, подтверждающие содержание норм иностранного права (ч. 3 ст. 1160 ГК). Оно также может привлечь для этой цели экспертов или же обратиться с запросом к Министерству юстиции, иным национальным компетентным органам (ч.2 ст. 1160 ГК).

Неправильное применение судом иностранной правовой нормы может служить основанием к отмене решения в кассационном поряд-

ке. Если содержание норм иностранного права, несмотря на предпринятые в соответствии с настоящей статьей меры, в разумные сроки не установлено, применяется право Республики Узбекистан (ч.4 ст. 1160 ГК).

Вопросы, касающиеся отсылки к иностранному праву и обратной отсылки являются наиболее сложными в применении коллизионных норм.

В соответствии с частью 1 статьи 1161 ГК любая отсылка к иностранному праву должна рассматриваться как отсылка к материальному, а не коллизионному праву соответствующей страны.

Как нам известно, суть, скажем, отечественной коллизионной нормы состоит в том, что она для регулирования тех или иных правоотношений, осложненных иностранным элементом, отсылает к праву (правовой системе) узбекского или иностранного государства. При отсылке к иностранному праву возникает вопрос - подлежит ли применению в силу коллизионной нормы, только материальные нормы иностранного законодательства или же все это законодательство в целом, включая и содержащиеся в нем коллизионные нормы?

При утвердительном ответе может создаваться так называемая «обратная отсылка», а в некоторых случаях «отсылка к третьему закону». В связи с этим часть 2 статьи 1161 ГК предусматривает, что обратная отсылка к праву Республики Узбекистан и отсылка к праву третьей страны принимаются в случаях применения иностранного права согласно статье 1168, частям первой, третьей и пятой статьи 1169, статьям 1171 и 1174 ГК.

Проблема обратной отсылки возникла в международных отношениях из ряда судебных дел, рассматривающихся еще в конце прошлого века. Вот одна из них. Английский гражданин, постоянно проживающий в Бельгии, завещал крупную сумму денег определенным лицам. Форма завещания - письменная, написана и подписана им собственноручно, но нигде не заверена. В Бельгии не признается форма завещания без заверения. По праву же Англии завещание соответствует закону. Наследники умершего оспорили действительность завещания в Англии. Но, в английском коллизионном праве говорится, что завещание должно быть составлено по законам места нахождения лица, значит, английское право отсылает к бельгийскому.

Если применить бельгийское право, то завещание должно быть признано недействительным. Но бельгийское право в области наследования исходит из принципа гражданства. Значит, бельгийское пра-

во само отказывается от решения этого вопроса и, наоборот, английское право также делает отсылку к бельгийскому праву и так может продолжаться бесконечно. Поэтому, в зависимости от того, будет ли применяться обратная отсылка или нет, будет решен и исход дела.

Разберем несколько возможных вариантов по этому делу.

1. Предположим, гражданин Бельгии, постоянно проживающий там же, составил подобное завещание, и оно будет признано недействительным.

Гражданин Англии, живущий в Бельгии, составил такое завещание, и оно оспаривается в Бельгии. По законам Бельгии оно также считается недействительным. Но применимое право в данном случае определяется по принципу гражданства и, значит, отсылает к английскому праву. Если же применить английское право, то завещание считается действительным. Но, как уже было отмечено, английское право само обратно отсылает к бельгийскому праву (В Бельгии применяется обратная отсылка). В этом случае завещание будет признано недействительным.

Здесь немаловажное значение имеет тот факт, в каких случаях применяется обратная отсылка. Если допустить, что в Англии в области наследования будет применима обратная отсылка, то в случае, если завещание будет оспариваться в Англии и английский закон сделает отсылку к бельгийскому, а бельгийский закон, в свою очередь, сделает обратную отсылку к английскому закону, будет применяться английский закон и завещание будет признано действительным.

Следует отметить, что в соответствии с частью 2 статьи 1161 ГК в Республике Узбекистан в области наследования не применяется обратная отсылка.

Привязка коллизионной нормы, отсылающей к иностранному закону, чревата некоторой опасностью, поскольку такая отсылка носит «общий» характер и указывает на возможное применение неопределенного круга иностранных законов. Вследствие этого, коллизионная норма может отослать к законодательству страны, содержащему норму, применение которой противоречило бы основным принципам права страны суда или арбитража.

Наибольшее благоприятствование (англ. the largest favour) - один из важнейших принципов регулирования экономических, в том числе торговых, отношений между различными государствами. Режим наибольшего благоприятствования означает, что каждое из до-

говаривающихся государств обязуется предоставлять другому государству, его гражданам и юридическим лицам в той или иной области их взаимоотношений права, преимущества, привилегии и льготы столь же благоприятные, какие оно предоставляет или предоставит в будущем любому третьему государству, его гражданам и юридическим лицам.

Национальный режим - принцип, в силу которого юридическим лицам и гражданам одного договаривающегося государства предоставляются на территории другого договаривающегося государства такие же права, льготы и привилегии, какие предоставляются его собственным юридическим лицам и гражданам.

Взаимность - означает предоставление иностранным гражданам и юридическим лицам определенных прав и льгот в данном государстве при условии, что его граждане, находящиеся в соответствующих государствах, пользуются аналогичными правами и льготами. Такая взаимность может быть установлена внутренним законом или международным договором, где перечислены конкретные взаимные права, либо содержится общее указание о предоставлении всех прав, вытекающих из местного закона.

В соответствии со ст. 1164 ГК иностранное право не применяется в случаях, когда его применение противоречило бы основам правопорядка (публичному порядку) Республики Узбекистан. В этих случаях применяется право Республики Узбекистан.

Отказ в применении иностранного права не может быть основан лишь на отличии правовой, политической или экономической системы соответствующего иностранного государства от правовой, политической или экономической системы Республики Узбекистан.

Иностранное право применяется не в правовом вакууме, а в государстве, где существует собственный правопорядок, что неизбежно влияет на результат. Применяемые нормы иностранного права не должны нарушать основополагающие принципы местного правопорядка - это твердо установившийся принцип международного частного права. Национальное право допускает применение иностранного права, устанавливает порядок его применения и одновременно очерчивает допустимые границы его применения на своей территории. Этой цели служит особый институт МЧП – «оговорка о публичном порядке» (ordre public или public policy).

Коллизионная норма сформулирована таким образом, что она может выбрать право любого существующего в мире государства, и

потому невозможно предусмотреть все последствия такого выбора. Коллизионная норма – это своеобразный скачок в неизвестность - например, она может отослать нас в такую правовую систему, где имеется право мужчины на полигамный брак, чрезмерно низкий брачный возраст невесты (9 лет в Йемене), выкуп за невесту, ничем не ограниченное право мужа на расторжение брака без каких-либо формальностей. По закону ряда европейских государств женщина не имеет права вступать в брак в течение определенного периода (10 месяцев или 300 дней) после развода или после смерти мужа. Все эти примеры противоречат национальному конституционному принципу равноправия мужчин и женщин.

Для того чтобы предотвратить наступление возможных негативных последствий применения избранного на основании собственной коллизионной нормы иностранного права, применяется оговорка о публичном порядке. В самом общем виде она означает: избранное на основе отечественной коллизионной нормы иностранное право не применяется, и субъективные права, возникшие под действием иностранного права, не получают защиты, если такое применение или такая защита противоречат публичному порядку данного государства. «Публичный порядок» - это устои правовой системы и коренные интересы общества и государства, основы их морали[1].

Реторсии - правомерные принудительные действия государства, совершаемые в ответ на недружественный акт другого государства, поставившего в дискриминационные условия физических или юридических лиц первого государства. Преследует цель восстановления принципа взаимности в отношениях соответствующих государств. Меры, используемые в качестве реторсий, должны быть пропорциональны вызвавшему их акту и прекращаются с момента восстановления прежнего положения.

В связи с тем, что нами рассматриваются общие вопросы международного частного права, рассмотрим вопросы, касающиеся доктрины. Доктринальное толкование (англ. doctrinal interpretation) - исходящее от юристов-теоретиков разъяснение правовых норм. Доктрина занимает особое место в формировании норм и институтов международного частного права. В связи с тем, что по сравнению с другими, именно в этой отрасли права нормативное регулирование довольно-таки осложнено и имеются больше пробелов, в ней доктрина имеет большее значение.

---

[1] *Международное частное право: Учебник / Отв. ред. Г.К. Дмитриева.* – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2003. - С. 178-179.

Данное заключение в равной степени относится и к тем странам, где доктрина является источником и к тем странам, где не является источником МЧП.

§ 1. Лица

Гражданско-правовое положение физических лиц. С развитием различных международных связей, приводящим к значительным перемещениям населения, возрастает значение регулирования гражданско-правового положения иностранных граждан.

Конечно же, в изучении данной темы значительный акцент следует делать на такие вопросы как правоспособность и дееспособность иностранных граждан. Какие нормы следует применять, скажем, при заключении сделок в Республике Узбекистан с иностранным гражданином, достигшим 18-летнего возраста, но не являющегося дееспособным по законодательству страны гражданства и др.?

В настоящее время правовое положение физических лиц во всех странах урегулировано законами, и оно раскрывается через категории «правоспособность и дееспособность». Но данные две категории терминологически различаются не во всех правовых системах. В Англии и США дееспособность и правоспособность определяются одним термином - «правовая способность» (legal capacity). (Здесь следует отметить, что в настоящее время применяются также термины «пассивная правовая способность» (passive capacity) - что по смыслу соответствует понятию правоспособности, и «активная правовая способность» «active capacity», «способность к совершению правового акта (capacity for performance of legal act) - что соответствует понятию дееспособности). Во Франции, как и в Англии, четкого терминологического различия между дееспособностью и правоспособностью не проводится. В ст. 3 Французского гражданского кодекса (ФГК) применяется термин «capacite», под которым понимаются дееспособность и правоспособность. В ст. 488 ФГК содержится норма, согласно которой по достижении совершеннолетия гражданин становится способным ко всем актам гражданской жизни. В судебной практике и юридической литературе проводится различие между дееспособностью (capacite d. exercice) и правоспособностью (capasite de jouissance). В отличие от французского и английского права, в Германском гражданском уложении (ГГУ) применяются три термина: «правоспособность» (Rechtsfahigkeit), «дееспособность»

(Delitsfahigkeit) и «деликтоспособность» (Deliktsfahigkeit). Такое различие проводится и Гражданским кодексом Швейцарии.[1]

В середине 60-х годов в большинстве западных стран были приняты законы, которыми возраст совершеннолетия был снижен с 21 года до 18 лет. Так, ст. 488 ФГК устанавливает, что совершеннолетие наступает по достижении 18 лет. Параграф 2 ГГУ предписывает, что совершеннолетие наступает в день окончания 18-го года жизни.

В Швейцарии совершеннолетним считается лицо, достигшее 20 лет. В Англии человек становится совершеннолетним с первого дня, когда ему исполнится 18 лет. В США в разных штатах совершеннолетие наступает в возрасте от 18 лет до 21 года. Также неодинаков объем дееспособности несовершеннолетних в разных странах[2].

Гражданская правоспособность иностранных граждан в Республике Узбекистан сводится к следующему:

1. Владеть имуществом на праве собственности;
2. Иметь авторские права;
3. Совершать сделки;
4. Заниматься предпринимательской и иной деятельностью;
5. Наследовать имущество;
6. Избирать место жительства;
7. Создавать самостоятельно или совместно с другими лицами товарищества, общества и др.

Гражданской правоспособности иностранцев, постоянно проживающих или временно приехавших в Республику Узбекистан, предоставляется национальный режим.

Однако в соответствии с действующим законодательством иностранцы в Республике Узбекистан не могут:

1. Избирать и быть избранными в органы государственной власти и управления;
2. Занимать должности судьи, прокурора, следователя, нотариуса, военнослужащего и др.

Ограничения дееспособности иностранцев допускаются при следующих условиях:

1. Постоянного места жительства на территории Республики Узбекистан;

---

[1] Гражданское и торговое право капиталистических государств. Отв. ред. Е.А. Васильев. - М.: Международные отношения. 1993, С. 63.
[2] Там же, С. 69.

2. Согласия государства гражданства на судебное разбирательство в Республике Узбекистан;

3. Уведомления государства гражданства об основаниях ограничения лица дееспособности;

4. Основания ограничения дееспособности совпадают по законам этих государств и др.

Правовое положение юридических лиц. Юридические лица (Juristische Person, personne civile, personne morle, persone juridique, corporation, legal person, juridical person) – это, прежде всего, различного рода предпринимательские объединения, играющие решающую роль в экономике любого государства.

Юридическое лицо рассматривается как носитель присущих только ему имущественных прав и обязанностей, выступающий от своего имени и существующий независимо от лиц, входящих в его состав.

В современных условиях хозяйствования деятельность юридических лиц не ограничена пределами одного государства, причем число таких юридических лиц все время возрастает. В соответствии со ст. 6 Закона Республики Узбекистан «О внешнеэкономической деятельности» субъектами внешнеэкономической деятельности в Республике Узбекистан независимо от форм собственности могут быть юридические лица, в том числе иностранные международные организации, действующие на территории республики или за ее пределами и зарегистрированные в Республике Узбекистан в качестве участников внешнеэкономических связей. Следует отметить, что экспорт капитала приводит к тому, что предприятия, созданные в одном государстве, принадлежат полностью или частично компаниям другого государства, основная деятельность крупных монополий осуществляется вообще в нескольких странах.

В соответствии со ст. 1175 ГК РУз законом юридического лица считается право страны, где это юридическое лицо учреждено и со ст. 1176 ГК РУз гражданская правоспособность юридического лица определяется законом юридического лица. Иностранное юридическое лицо не может ссылаться на ограничение полномочий его органа или представителя на совершение сделки, не известное праву страны, в которой орган или представитель иностранного юридического лица совершил сделку.

Организации и фирмы, наделенные правами юридического лица и являющиеся участниками внешнеэкономических связей, всегда

«привязаны» к определенному государству и его правопорядку. Это важное свойство юридического лица в международном частном праве именуют личным статутом (законом) и национальностью юридического лица.

Личный статут (закон) иностранного юридического лица устанавливает государственную принадлежность юридического лица для:

а) определения объема его правосубъектности;

б) налогового режима;

в) решения коллизионных вопросов;

г) обращения за дипломатической защитой;

д) порядка его ликвидации и др.

Существуют основные доктрины (критерии), способствующие определению личного статута (закона) юридического лица:

а) оседлости (центра управления);

б) инкорпорации (места образования);

в) центра эксплуатации (места осуществления основной деятельности);

г) критерий контроля над работой юридического лица и др.

Правовое положение иностранных юридических лиц в Республике Узбекистан определяется как правилами нашего законодательства, так и положениями международных договоров Республики Узбекистан с другими государствами.

Как было отмечено выше, число юридических лиц, имеющих право совершать внешнеэкономические сделки, резко возросло, т.е. право выхода на внешний рынок (право экспортировать и импортировать товары, услуги и результаты творческой деятельности) получил широкий круг производителей и потребителей.

Также следует отметить, что для иностранных предприятий в Республике Узбекистан действует как минимум национальный режим (ст. 1177 ГК).

Основными законодательными актами, регулирующими положение предприятий с иностранными инвестициями в Республике Узбекистан являются Законы «Об акционерных обществах и защите прав акционеров», «Об иностранных инвестициях», «О гарантиях и мерах защиты прав иностранных инвесторов», «Об инвестиционной деятельности», «О гарантиях свободы предпринимательской деятельности», «О внешнеэкономической деятельности» «О хозяйственных товариществах», «Об обществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» и ряд подзаконных актов.

Совместное предприятие - это облеченное в ту, или иную организационно-правовую форму предприятие, обладающее правами юридического лица по законодательству Республики Узбекистан, уставной фонд которого сформирован на основании вкладов узбекского и иностранного партнеров, что дает им право на совместное управление и получение прибыли от производственно-хозяйственной и иной деятельности предприятия пропорционально внесенным вкладам.

Так как в организации и деятельности совместного предприятия принимает участие и «иностранный элемент» правомерным будет вопрос право какой страны будет применимо в данном случае? Ответ на этот вопрос дает вышеупомянутая 1175 статья Гражданского кодекса Республики Узбекистан: законом юридического лица считается право страны, где это юридическое лицо учреждено.

Правовое положение государства как участника гражданско-правовых отношений. Государство является не только субъектом международного публичного права, но и в соответствии со ст. 79 ГК является полноправным участником различных гражданско-правовых отношений. Также в ст. 1178 ГК предусматривается участие государства в гражданско-правовых отношениях с иностранным элементом и в этом случае оно в полной мере сохраняет качества суверена, т.е. остается полностью независимым и не подчиняется другому государству и его органам.

Приобретая собственность на имущество за рубежом для своих представительств, заключая сделки имущественного характера с иностранными юридическими лицами и гражданами, принимая открывшееся за рубежом наследство, государство тем самым не подчиняет свои отношения ни иностранному закону, ни иностранной юрисдикции. Из начала суверенности государства вытекает его независимость, и, следовательно, неподчинение иностранному праву и иностранному суду. Это положение принято называть иммунитетом государства.

Иммунитет государства состоит в том, что в силу равенства всех государств одно государство не может осуществлять власть в отношении другого государства («равный не имеет власти над равными»). Иммунитетом пользуются иностранное государство, его органы и принадлежащее государству имущество.

В теории обычно различают следующие виды иммунитета: судебный, от предварительного обеспечения иска, от принудительного исполнения решения.

Судебный иммунитет состоит в том, что государство неподсудно суду другого государства («равный над равными не имеет юрисдикции»). Государство не может быть привлечено к суду другого государства в качестве ответчика, кроме случаев прямо выраженного им согласия на это.

Иммунитет от предварительного обеспечения иска состоит в том, что имущество государства не может быть предметом обеспечения иска.

В соответствии с иммунитетом от исполнения решения без согласия государства нельзя осуществить принудительное исполнение решения, вынесенного против государства.

В законодательстве ряда государств получила отражение теория функционального или ограниченного иммунитета государства, согласно которой если государство действует как суверен, то оно всегда пользуется иммунитетом. Если же государство действует в качестве частного лица, осуществляет внешнеэкономические сделки или же занимается какой-либо иной коммерческой деятельностью, то в таких случаях государство иммунитетом не пользуется. Из этой теории исходят Законы об иммунитете США (1976) и Великобритании (1978). Законы об иммунитете, придерживающиеся аналогичного принципа, приняты в Австрии (1974), Канаде (1981). Пакистане (1981), Сингапуре (1979).

§ 2. Личные неимущественные права. Интеллектуальная собственность

Личные неимущественные права (англ. personal unproperty ridhts) – вид субъективных прав; права на блага, не имеющие имущественного содержания. Характерная черта личных неимущественных прав – неотчуждаемость, неотделимость от их носителей. Личные неимущественные права относятся, как правило, к категории абсолютных прав.

Например, личные неимущественные права автора – права, принадлежащие ему в отношении произведения. К ним относятся: право признаваться автором произведения (право авторства); право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом либо без обозначения имени, т.е. анонимно (право на имя); право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме (право на обнародование), включая право на отзыв;

право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора (право на защиту репутации автора).

Автор вправе отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения (право на отзыв) при условии возмещения пользователю причиненных таким решением убытков, включая упущенную выгоду. Если произведение уже было обнародовано, автор обязан публично оповестить о его отзыве. При этом он вправе изъять за свой счет из обращения ранее изготовленные экземпляры произведения. При создании служебных произведений эти правила не применяются.

Личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняется за ним в случае уступки исключительных прав на использование произведения[1].

Согласно ст. 1179 ГК к личным неимущественным правам применяется право страны, где имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о защите таких прав.

В международном частном праве объекты авторского, патентного, изобретательского права объединены в одну общую группу, получившую наименование «интеллектуальная собственность». Это связано с заключением Стокгольмской конвенции от 14 июля 1967 г., учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности (ВОИС). Республика Узбекистан является членом этой организации с 1993 года.

Согласно ст. 1180 ГК к правам на интеллектуальную собственность применяется право страны, где испрашивается защита этих прав.

Применяя понятие «интеллектуальная собственность» следует иметь ввиду, что оно имеет собирательное и условное значение. Конкретное регулирование отношений, возникающих в связи созданием, использованием и охраной произведений науки, литературы, искусства и иных результатов интеллектуальной деятельности, осуществляется в подавляющем числе государств мира не законодательством о собственности, а законодательством об авторском праве, товарных знаках. В Республике Узбекистан это Законы «Об авторском праве и смежных правах» от 20 июля 2006 года, «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 30 августа 2001г. и другие.

[1] Международное частное право: Учебник. / Отв. ред. Г.К. Дмитриева. – М.: ТК Велби, Проспект, 2003, С. 229.

Авторские права относятся к основным правам человека и основываются на необходимости иметь доступ к накопленным человечеством знаниям и вытекающей отсюда обязанности вознаграждать тех, кто эти знания добывает.

Авторские права и правовые институты по правам человека защищают и такие интересы автора, которые принято называть моральными правами. Моральные права включают право отстаивать авторство на произведение и препятствовать искажению его духа и целостности.

Автор также наделен исключительным правом разрешать любое коммерческое использование своего произведения независимо от его ценности и назначения.

Авторским правом охраняется только произведение, т.е. форма, в которой воплотились автора, но не сами идеи. Право автора - это основа любого авторско-правового закона.

Авторским правам иностранцев в Республике Узбекистан предоставляется национальный режим, если:

- их произведения обнародованы либо не обнародованы, но находятся в какой-либо объективной форме на территории Республики Узбекистан;
- их произведения обнародованы либо не обнародованы, но находятся в объективной форме в другой стране, с которой Республика Узбекистан заключила международный договор;

Автор произведения определяется по закону государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для обладания авторским правом.

Патентное право (англ. Patent law) - совокупность правовых норм, устанавливающих систему охраны прав на технические решения - изобретения - путем выдачи патента. Являясь составной частью законодательства об интеллектуальной собственности, патентное право не является самостоятельной отраслью права. Основные источники Патентного права - Законы Республики Узбекистан «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 30 августа 2001 г., «О селекционных достижениях» (новая редакция) от 29 августа 2002 г. Много технико-юридических правил содержится в инструкциях и других актах патентных ведомств. Патентное право включает нормы, определяющие характер объектов, признаваемых в данной стране изобретениями; требования, предъявляемые к техническому решению, на основании которого оно

признано изобретением; права патентообладателя, и прежде всего исключительное право на использование изобретения; порядок переуступки этих прав и рассмотрения споров о нарушениях патентов. Значительное место в Патентном праве занимают правила подачи заявок на получение патентов и их рассмотрения и др.

При изучении данного вопроса применительно к сфере международно-частного регулирования следует отметить, что национальный режим в сфере охраны прав на изобретения иностранцев предоставляется в силу международных договоров или на основе принципа взаимности. Так, в силу международных договоров права иностранного патентообладателя состоят в следующем:

- исключительное право на использование охраняемого патентом изобретения, полезной модели или промышленного образца по своему усмотрению;
- запрещение другим лицам использования указанных объектов, кроме случаев, предусмотренных законом Узбекистана;
- право уступки полученного патента любому физическому или юридическому лицу на основании договора, регистрируемого в Патентном ведомстве;
- переход патента и права на его получение по наследству и др.

На основе принципа взаимности право иностранного владельца товарного знака состоит в следующем:

- каждое физическое или юридическое лицо вправе зарегистрировать на свое имя товарный знак, знак обслуживания и наименование места происхождения товаров;
- владелец после получения свидетельства имеет исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве;
- владелец вправе уступить товарный знак по договору физическому или юридическому лицу в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован.

В Республике Узбекистан никто не может использовать охраняемые патентом изобретения, полезные модели, промышленные образцы и товарные знаки без разрешения патентообладателей и владельцев.

Охрана некоторых объектов промышленной собственности в границах отдельных государств является недостаточной. Наиболее перспективные изобретения и другие значительные разработки нуждаются в охране более широких масштабах. Однако действие патен-

тов на объекты промышленной собственности, как правило, ограничивается территорией тех государств, патентные ведомства которых выдали соответствующие патенты (принцип территориальности). Чтобы разработка пользовалась правовой охраной в других странах, она должна быть там запатентована. Иными словами, обладатель прав на разработку должен составить и подать заявку на выдачу патента во всех тех странах, где он желает получить охрану. При этом каждая заявка должна отвечать требованиям, предъявляемым патентным законодательством стран, в которых испрашивается охрана. Вполне понятно, что при этих условиях обеспечение охраны разработки в сравнительно широких масштабах требует затраты больших сил и средств, которые должны соизмеряться с теми выгодами, на которые может рассчитывать патентообладатель. И хотя за последние десятилетия усилиями мирового сообщества создан механизм, который значительно облегчает процедуру зарубежного патентования, перед патентообладателем каждый раз встает немало вопросов, связанных с выбором стран и процедуры патентования, форм и мероприятий, необходимых для реализации объектов техники на внешнем рынке и т.п.

§ 3. Сделки. Представительство. Исковая давность

В соответствии со ст. 101 ГК сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

В отличие от гражданского права Республики Узбекистан, в данном разделе речь будет идти о внешнеэкономической сделке. Прежде чем раскрыть понятие «внешнеэкономической сделки», следует отметить, что на практике можно встретить употребление двух понятий как синонимы: «внешнеторговая сделка» и «внешнеэкономическая сделка». Вместе с тем, на наш взгляд, здесь следует разграничить эти два понятия: внешнеторговые сделки (англ. foreign trade deals) - сделки, одним из участников которых является иностранное физическое или юридическое лицо, а содержанием - операции, связанные с экспортом или импортом товаров, услуг, а также результатов творческой деятельности или прав на их использование.

Внешнеэкономическая сделка имеет более широкий смысл и представляет собой сделку любого экономического характера, в котором участвует иностранный элемент (учредительный договор, ока-

зание услуг, осуществление проектов, лицензионные договора, договора лизинга и др.).

Коллизионная норма о праве, подлежащем применению к форме сделки, содержится в части 1 статьи 1181 Гражданского кодекса Республики Узбекистан: «Форма сделки подчиняется праву места ее совершения. Однако сделка, совершенная за границей, не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если соблюдены требования права Республики Узбекистан». Из этого следует, что форма совершенной за границей сделки должна отвечать требованиям, установленным правом места совершения сделки, либо требованиям нашего закона.

Для любого узбекского участника внешнеэкономической сделки, независимо от времени и места ее совершения обязательна письменная форма. На это указывает часть 2 статьи 1181 Гражданского кодекса Республики Узбекистан: «Внешнеэкономическая сделка, хотя бы одним из участников которой является юридическое лицо Республики Узбекистан или гражданин Республики Узбекистан, совершается, независимо от места заключения сделки, в письменной форме».

Регулирование отношений по внешнеэкономическим сделкам коллизионными нормами приводит к определенным трудностям, так как национальные законы, регулирующие этот вопрос, отличаются большим разнообразием и часто содержат по одним и тем же моментам противоположные правила. В связи с этим возникла необходимость унификации норм, регулирующих данные отношения. Так, в 1980 году в Вене была принята Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров. (Республика Узбекистан присоединилась к данной Конвенции 1 декабря 1996 г.). По вопросам исковой давности в1974 г. была заключена Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров. (11.04.80г. в Вене был принят Протокол об изменении Конвенции об исковой давности в Международной купле-продаже товаров) и др.

Представительство (англ. representation) - правоотношение, в котором одно лицо (представитель) на основании имеющегося у него полномочия выступает от имени другого лица (представляемого), непосредственно создавая (изменяя, прекращая) для него права и обязанности. По гражданскому законодательству сделка, совершенная представителем от имени представляемого, в силу полномочия, основанного на доверенности, указания закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправле-

ния, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

Полномочия представителя должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом.

Доверенность (англ. letter of authority, power of attorney, warrant, proxy; нем. Vollmacht) - письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами.

Форма и срок действия доверенности определяются по праву страны, где выдана доверенность. Однако доверенность не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если соблюдены требования права Республики Узбекистан (статья 1182 ГК).

Исковая давность (англ. limitation of actions) - по гражданскому праву срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено.

Исковая давность определяется по праву страны, применяемому для регулирования соответствующего отношения.

Требования, на которые исковая давность не распространяется, определяются по праву Республики Узбекистан, если хотя бы один из участников соответствующего отношения является гражданином Республики Узбекистан или юридическим лицом Республики Узбекистан (ст.1183 ГК).

§ 4. Вещные права

Вещное право (англ. law of property, interest) - субъективное гражданское право, объектом которого является вещь. Лицо, обладающее вещным правом, осуществляет его самостоятельно, не прибегая для этого к каким-либо определенным действиям, содействию других обязанных лиц.[1]

Гражданское законодательство Республики Узбекистан (ст. 165 ГК) к числу вещных прав относит: право собственности; право хозяйственного ведения и право оперативного управления; право пожизненного наследуемого владения земельным участком; право постоянного владения и пользования земельным участком; сервитуты.

Собственность - (англ. property) - в широком смысле система исторически изменяющихся объективных отношений между людьми в процессе производства, распределения, обмена, потребления, характеризующих присвоение средств производства и предметов потреб-

[1] Гражданское право. Словарь-справочник. - М.: 1996, С. 63.

ления. Собственность - это присвоение средств производства и предметов потребления.

Право собственности - (англ. right of property) совокупность правовых норм, закрепляющих, регулирующих и охраняющих состояние принадлежности (присвоенности) материальных благ конкретным лицам.

Известно, что право собственности является центральным институтом любой правовой системы. Также следует отметить, что в отношениях права собственности, возникающих в процессе сотрудничества стран с различными системами, основную роль сохраняет коллизионное регулирование.

Исходным принципом для решения коллизионных вопросов права собственности является, как правило, закон места нахождения вещи (lex rei sitae). Но в одних странах закон места нахождения вещи применяется в равной степени к движимому и недвижимому имуществу, в других - он применяется к недвижимому имуществу, а к движимому - с существенными ограничениями.

В соответствии со ст. 1184 ГК право собственности и другие вещные права на недвижимое и движимое имущество определяются по праву страны, где это имущество находится, если иное не предусмотрено законом.

Принадлежность имущества к недвижимым или движимым вещам, а также иная юридическая квалификация имущества определяется по праву страны, где это имущество находится.

Возникновение и прекращение вещных прав на имущество определяется по праву страны, где это имущество находилось в момент, когда имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для возникновения либо прекращения вещных прав, если иное не предусмотрено законами Республики Узбекистан (часть 1 ст. 1185 ГК).

Возникновение и прекращение вещных прав на имущество, являющееся предметом сделки, определяется по праву страны, которому подчинена данная сделка, если иное не установлено соглашением сторон (часть 2 ст. 1185 ГК).

Это положение может иметь место, например, в следующем случае: право собственности возникает в одной стране, имущество же, в отношении которого возникает право собственности, находится в другой стране. Например, гражданин Республики Узбекистан, покупает по законодательству Франции, имущество, находящееся во

Франции, но данное имущество ему не передано. В данном случае этот гражданин является собственником имущества, находящегося во Франции, так как по ее законодательству право собственности может возникать по соглашению сторон, в то время как по нашему законодательству право собственности у приобретателя имущества по договору возникает с момента передачи вещи (часть 1 ст. 185 ГК).

Возникновение права собственности на имущество вследствие приобретательской давности определяется правом страны, где имущество находилось в момент окончания срока приобретательской давности.

Возникновение права собственности на имущество вследствие приобретательской давности означает факт длительного владения имуществом. Так, в соответствии с частью 1 ст. 187 ГК лицо, не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение пятнадцати лет либо иным имуществом в течение пяти лет, приобретает право собственности на это имущество.

По законодательству Франции (ст.ст. 2262, 2265 ФГК) данный срок применяется только по отношению к недвижимому имуществу. Этот срок составляет 30 лет.

В Германии и Швейцарии это основание применяется по отношению к движимому имуществу и его срок составляет 10 лет (937 параграф ГГУ, 728 статья ШГК).

В соответствии со ст. 1186 ГК вещные права на транспортные средства и иное имущество, подлежащие внесению в государственные реестры, определяются по праву страны, где эти транспортные средства или имущество зарегистрировано.

В международной практике много вопросов вызывают вещные права по отношению на движимое имущество в пути. Согласно ст. 1187 ГК право собственности и другие вещные права на движимое имущество, находящееся в пути по сделке, определяются по праву страны, из которой это имущество отправлено, если иное не установлено соглашением сторон.

Положения, касающиеся защиты вещных прав закреплены в статье 1188 ГК: «К защите права собственности и иных вещных прав применяется по выбору заявителя право страны, где имущество находится, или право страны суда.

К защите права собственности и иных вещных прав на недвижимое имущество применяется право страны, в которой это имуще-

ство находится. В отношении имущества, которое внесено в государственный реестр Республики Узбекистан, применяется право Республики Узбекистан».

Итак, для определения применимого права следует обратить внимание на следующие коллизионные привязки: закон места нахождения вещи; личный закон собственника; закон места заключения сделки; закон страны продавца; закон страны отправления вещи.

§ 5. Договорные обязательства

Правовое регулирование договорных обязательств занимает особое место в международном частном праве. Одним из существенных особенностей регулирования договорных обязательств является положение об автономии воли сторон, вступающих в договорные отношения. Это касается возможности самостоятельного выбора сторонами, заключающими договор, применимого права, которое будет регулировать их отношения, а также определения содержания, порядка исполнения и последствий ненадлежащего исполнения договорных обязательств[1].

Сказанное выше нашло свое законодательное закрепление в части 2 ст. 1189 ГК: «Договор регулируется правом страны, выбранным соглашением сторон, если иное не предусмотрено законодательством.

Стороны договора могут избрать применимое право как для договора в целом, так и для отдельных его частей.

Выбор применимого права может быть сделан сторонами договора в любое время, как при заключении договора, так и в последующем. Стороны могут также в любое время договориться об изменении применимого к договору права».

Ограничения «автономии воли сторон» могут быть в следующих случаях:

а) привязка воли сторон к местным правилам (локализация);

в) наличие императивных норм по той или иной сделке. Например, согласно части 2 ст. 1181 ГК «внешнеэкономическая сделка, хотя бы одним из участников которой является юридическое лицо Республики Узбекистан или гражданин Республики Узбекистан, совершается, независимо от места заключения сделки, в письменной форме». Статья 1191 предусматривает следующую норму: «к договору о

[1] Международное частное право: Учебник / Отв. ред. Г.К. Дмитриева. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2003. - С. 133.

создании юридического лица с иностранным участием применяется право страны, где учреждено юридическое лицо».

Итак, исходным принципом при определении права, подлежащего применению к правам и обязанностям сторон по внешнеэкономической сделке, является принцип автономии воли сторон.

При отсутствии соглашения сторон договора о подлежащем применению права к этому договору применяется право страны, где утверждена, имеет место жительство или основное место деятельности сторона, являющаяся:

продавцом – в договоре купли-продажи;

дарителем - в договоре дарения;

арендодателем или наймодателем в договоре аренды;

ссудодателем – в договоре в безвозмездного пользования имуществом;

подрядчиком – в договоре подряда;

перевозчиком – в договоре перевозки;

экспедитором – в договоре транспортной экспедиции;

кредитором – в договоре займа или иного кредитном договоре;

поверенным – в договоре поручения;

комиссионером – в договоре комиссии;

хранителем - в договоре хранения;

страховщиком – в договоре страхования;

поручителем – в договоре поручения;

залогодателем - в договоре залога;

лицензиаром – в лицензионном договоре о пользовании исключительными правами.

При отсутствии соглашения сторон договора о подлежащем к применению праве применяется независимо от положения части первой настоящей статьи:

-к договору о недвижимом имуществе – право страны, где это имущество находится;

-к договору о совместной деятельности и договору строительного подряда - право страны, где такая деятельность осуществляется или создаются предусмотренные договором результаты;

-к договору, заключенному на аукционе, по конкурсу или на бирже, - право страны, где проводится аукцион, конкурс или находится биржа.

К договорам, не перечисленным в частях первой и второй настоящей статьи, при отсутствии соглашения сторон о подлежащем

применению праве, применяется право страны, где утверждена, имеет место жительства или основное место деятельности сторона, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания такого договора. При невозможности определить исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора, применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан.

Право, применяемое к договору в силу положения настоящего параграфа, охватывает, в частности: толкование договора; права и обязанности сторон; исполнение договора; последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения договора; прекращение договора; последствия ничтожности или недействительности договора; уступку требований и перевод долга в связи с договором.

В отношении способов и процедуры исполнения, а также мер, которые должны быть приняты в случае ненадлежащего исполнения, кроме применимого права принимается во внимание и право страны, в которой происходит исполнение.

§ 6. Внедоговорные обязательства

Известно, что внедоговорные обязательства возникают не вследствие соглашения сторон, а на основе предусмотренных законом фактах. Это – обязательства из односторонних действий, обязательства вследствие причинения вреда, неосновательное обогащение и др.

В соответствии со ст. 1193 ГК, к обязательствам из односторонних действий применяются следующие правила:

- в случае публичного обещания награды отношения сторон регулируются правом страны обещавшего награду;

- в случае деятельности в чужом интересе без поручения – отношения регулируются правом страны лица, по отношению которого осуществляется данная деятельность.

Обязательства из причинения вреда (delits, unerlaubte Handlungen, torts) являются древнейшими из всех видов обязательств и представляют собой один из важнейших институтов гражданского права. Данные обязательства относят к категории внедоговорных обязательств, т.е. обязательств, возникающих не на основе соглашения сторон, а в связи с наступлением фактов, предусмотренных в законе: а) причинение вреда одним субъектом другому; б) приобретение или сбережение имущества за счет средств другого лица без дос-

таточных оснований; в) предотвращение лицом без полномочия реальной угрозы ущерба имуществу других лиц в условиях, исключавших возможность предупреждения их о такой угрозе, и возникновение в связи с этим у предотвращавшего убытков.

Обязательство из причинения вреда - такое гражданско-правовое обязательство, в котором потерпевший (кредитор) имеет право требовать от должника (причинителя) полного возмещения противоправно причиненного вреда путем предоставления соответствующего имущества в натуре или возмещения убытков.

Основанием возникновения данного обязательства служит правонарушение - деликт (*вследствие этого ответственность именуется* деликтной).

Участниками обязательства из причинения вреда могут быть граждане, юридические лица и государство, причем каждый из указанных субъектов может выступать в качестве причинителя вреда (деликвента) или потерпевшего.

Для возникновения обязательств из причинения вреда необходимо наличие определенных условий. Содержание этих условий и соотношение между ними при всех имеющихся различиях в законодательстве, судебной практике и доктрине различных стран обнаруживает ряд общих черт.

Считается общепризнанным, что эти обязательства возникают вследствие противоправного действия (бездействия), причинившего вред личности или имуществу потерпевшего. Кроме того, в принципе, требуется, чтобы противоправное действие было виновным. Таким образом, условиями возникновения обязательств из причинения вреда являются: а) противоправное действие (бездействие); б) наличие вреда; в) причинная связь между противоправным действием (бездействием) и вредом; г) вина причинителя вреда.

Следует отметить, что возмещению подлежит как имущественный так и «моральный» вред (В ГК содержатся соответствующие нормы о моральном вреде (ст.ст. 1021-1022)). В понятие имущественного вреда включается как реальный ущерб, так и упущенная выгода. Под «моральным» вредом понимаются нравственные или физические страдания, испытываемые вследствие противоправных действий другого лица (например, таких как умаление личного достоинства или деловой репутации путем распространения порочащих сведений, сокращение продолжительности жизни, вмешательство в частную жизнь и др.) Поскольку человеческие эмоции весьма сложно оценить

в денежной форме, это создает объективные предпосылки для повышения роли суда в определении размера и условий выплаты денежной компенсации за «моральный вред».

В международном частном праве можно выделить следующие условия возникновения обязательств из причинения вреда:

1. Потерпевший или причинитель вреда (деликвент) - иностранец;

2. Действия деликвента по возмещению вреда зависят от иностранной правовой сферы;

3. Предмет правоотношения повреждается на территории иностранного государства;

4. Субъективное право потерпевшего и юридическая обязанность деликвента возникают в одном государстве, а реализуются - в другом;

5. Права третьих лиц охраняются по законам иностранного государства;

6. Спор о возмещении вреда рассматривается в иностранном суде;

7. Решение о возмещении вреда исполняется в иностранном государстве;

8. Право на возмещение вреда производно от преюдиционных фактов, обсуждаемых по иностранному праву и другие.

Коллизионно- правовые вопросы обязательств из причинения вреда:

1. Основания и пределы деликтной ответственности (статут деликтного обязательства);
2. Исчисление материального ущерба и причиненного вреда;
3. Возможность применения права страны потерпевшего;
4. Подсудность дел для рассмотрения некоторых исков.

Коллизионные привязки для установления применимого права:

1. Закон места причинения вреда;
2. Закон места наступления вредных последствий;
3. Личный закон причинителя вреда;
4. Законы гражданства потерпевшего и деликвента, если они совпадают;
5. Закон страны потерпевшего;
6. Закон местопребывания потерпевшего;
7. Закон суда и др.

В статье 1194 ГК предусмотрены следующие коллизионные привязки по обязательствам вследствие причинения вреда.

Права и обязанности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда, определяются по праву страны, где имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда.

Права и обязанности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда за границей, если стороны являются гражданами или юридическими лицами одного и того же государства, определяются по праву этого государства.

Иностранное право не применяется, если действие или иное обстоятельство, служащее основанием для требования о возмещении вреда, по законодательству Республики Узбекистан не является противоправным.

К требованию о возмещении ущерба, возникшего у потребителя в связи с покупкой товара, выполнением работы или оказанием услуги, по выбору потребителя применяется:

право страны, где находится место жительства потребителя;

право страны, где находится место жительства или место нахождения производителя или лица, выполнившего работу, оказавшего услугу;

право страны, где потребитель приобрел товар, принял результат работы или ему была оказана услуга (ст. 1195 ГК РУз).

К обязательствам, возникающим вследствие неосновательного обогащения, применяется право страны, где обогащение имело место.

Если неосновательное обогащение возникает вследствие отпадения основания, по которому приобретено или сбережено имущество, применимое право определяется по праву страны, которому было подчинено это основание. Понятие неосновательного обогащения определяется по праву Республики Узбекистан (ст. 1196 ГК РУз).

§ 7. Наследственное право

Наследственное право (droit successoral, Erbrecht, law of succession) как институт гражданского права представляет собой совокупность норм, регулирующих отношения, связанные с переходом прав и обязанностей умершего к другим лицам. Наследование является одним из важнейших производных способов приобретения права собственности во всех правовых системах.

Наследственное право исходит из сочетания двух основополагающих принципов свободы завещания и охраны интересов семьи.

В настоящее время, когда родственники все чаще оказываются жителями и гражданами разных государств, возникает много проблем с наследованием. Наши соотечественники живут в различных странах и у многих из них есть родственники в Республики Узбекистан. Получат ли последние наследство в случае смерти иностранного родственника? С другой стороны получат ли иностранные граждане наследство после смерти в Республике Узбекистан гражданина Республики Узбекистан?

Ответы на эти вопросы зависят, конечно, от определенной степени родства, наличия завещания, соблюдения сроков принятия наследства и т. п. требований, предъявляемых законом.

Но здесь возникает следующий вопрос. А какой закон - узбекский или иностранный все это определяет? Очень важно знать ответ на данный вопрос, потому что правила отечественного закона не во всем совпадают с нормами закона иностранного.

При рассмотрении вопросов, касающихся наследственных прав иностранцев в Республике Узбекистан, следует отметить, что права иностранных граждан приравниваются к правам граждан Республики Узбекистан.

Отсюда следует, что иностранцы в Республике Узбекистан имеют право на наследование. Как же определяется в таких случаях круг наследников по закону и завещанию, форма завещания, условия распределения наследства? Постановка этого вопроса имеет существенное значение, так как в одной стране завещание должно быть составлено в письменном виде и нотариально удостоверено, а в другой стране достаточно лишь собственноручно написанного завещателем завещания. Имеются большие различия определения очередности наследников. Получение иностранцем наследства на территории Республики Узбекистан или отказ от него зависит от применения закона той или иной страны. Законодательство и практика некоторых стран решают такие вопросы по-разному. Имеется большая разница среди наследников движимого и недвижимого имущества в Великобритании, США и Франции. По отношению к движимому и недвижимому имуществу применяется закон гражданства завещателя. Такие же принципы действуют в законодательстве Венгрии (Закон о МЧП в Венгрии от 1979 г.), Польши (Закон о МЧП Польши от 1965 г.) и законодательствах многих других стран.

Коллизионные вопросы о наследстве, обычно, регулируются внутренним законодательством стран. По некоторым вопросам имеются многосторонние конвенции. (Конвенция о коллизии законов «О форме завещания» от 5 октября 1961 года; 26 октября 1973 года на дипломатической конференции, проведенной в Вашингтоне, была принята многосторонняя Конвенция о форме международного завещания).

Наследственные вопросы регулируются двусторонними договорами по гражданским, семейным и уголовным делам, а также Конвенцией СНГ, принятой 22 января 1993 года. При рассмотрении данного вопроса необходимо отметить, наследство осуществляется по завещанию и закону.

Завещанием признается волеизъявление гражданина по распоряжению принадлежащим ему имуществом или правом на него на случай смерти. (ГК ст.1120). Волеизъявление обычно имеет односторонний характер. Завещание должно быть совершено лично. Совершение завещания через представителя не допускается (ч. 2 ст.1120 ГК).

В законодательстве некоторых стран допускается составление совместного завещания. В данном завещании могут быть отражены волеизъявления двух или более личностей (например, супругами в Германии, в Англии и США). Кроме того, в англо-американском праве существует взаимное завещание. Они охватывают взаимные обязательства по отношению нескольких личностей друг к другу. Во Франции закон напрямую запрещает и совместные, и взаимные завещания (ст.968 ГК Франции). Законодательство Швейцарии по данному вопросу не указывает никаких положений, но судебная практика признает данные завещания недействительными.

Законодательство континентальных европейских стран предусматривает следующие основные формы завещания:

1. Завещание, составленное собственноручно – это завещание которое от начала до конца пишется, подписывается самим завещателем и ставится дата. В этом случае вероятность подделки завещания уменьшается, поэтому не допускается составление завещания машинописью. Данная форма завещания широко распространена, в связи с тем, что она проста и есть возможность сохранения завещания в тайне. Но и в этой форме имеются свои недостатки, например, есть вероятность уничтожения, потери завещания, иное воздействие со стороны третьего лица.

2. Завещание в виде публичного документа – здесь завещание составляется в установленном законом порядке при участии официального лица (обычно нотариуса). (Во Франции завещание составляется при участии двух нотариусов или двух свидетелей). Основное достижение данной формы завещания в том, что гарантируется его достоверность, и содержание завещания составляется полностью по желанию завещателя. Предусмотренное законодательством хранение завещания обеспечивается путем передачи нотариусу или другому ответственному лицу.

3. Секретное завещание, составленное завещателем, подписывается и в присутствии свидетелей передаётся нотариусу в запечатанном конверте. Эта форма завещания сохраняет секретность и об этом напрямую сказано в законодательствах Франции и Германии. (ГК ст.ст.969, 1007, ГГК §2232)[1].

Наследственные права иностранных граждан в Республике Узбекистан. В Республике Узбекистан в рамках наследственных прав иностранным гражданам предоставляется национальный режим. На основании нашего законодательства иностранные граждане могут завещать и получать наследственное имущество. При распределении имущества между наследниками, их права приравниваются к правам граждан Узбекистана. Итак, в таком случае иностранным гражданам применяется национальный режим, взаимность не применяется.

В соответствии со ст.1197 ГК отношения по наследованию определяются по праву страны, где наследодатель имел последнее постоянное место жительства, поскольку иное не предусмотрено ст.ст.1198, 1199, если наследодателем не избрано в завещании право страны, гражданином которой он является. По данному законодательству определяется круг наследников, их доля в наследственном имуществе и др. Если последним постоянным местом жительством наследодателя была другая страна, то в этом случае применяется закон этой страны.

В соответствии со ст.21 ГК местом жительства признаётся место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает.

Наследование недвижимого имущества определяется по праву страны, где находится это имущество, а имущество, которое внесено в государственный реестр в Республике Узбекистан, - по праву Республики Узбекистан. (ГК ст.1199).

---

[1] Гражданское и торговое право капиталистических государств. / Отв. ред. Е.А. Васильев. - М.: Междунар. отношения, 1993, С. 536-537.

Способность лица к составлению и отмене завещания, а также форма завещания и акта его отмены определяются по праву страны, где наследодатель имел постоянное место жительства в момент составления акта, если наследодателем не избрано в завещании право страны, гражданином которой он является. Однако завещание или его отмена не могут быть признаны недействительными вследствие несоблюдения формы, если последняя удовлетворяет требованиям права места составления акта или Республики Узбекистан.

Итак, при определении формы завещания принцип места жительства – основной, а другие принципы являются дополнительными.

Наследственные права граждан Республики Узбекистан за границей. После смерти гражданина Республики Узбекистан за границей могут возникнуть отношения по наследству.

Во всех случаях наследственные отношения с иностранным элементом определяются коллизионными нормами внутреннего законодательства и по международным сделкам. В основном, когда речь идет о движимом имуществе, определяется правом страны наследодателя, а по отношению к недвижимому имуществу определяется правом страны, где находится данное имущество. Наследственные дела (в отношении к движимому имуществу) проводятся органами страны наследодателя, или органами той страны, где находится данное имущество.

Способность лица к составлению, изменению или отмене завещания определяется законодательством наследодателя. Форма завещания также определяется данным законодательством. Но, надо отметить, чтобы завещание считалось действительным, необходимо следовать законодательству той страны, где оно составляется.

В соответствии со ст.35 Консульского Устава Республики Узбекистан, принятого 29 августа 1996 года, Консул принимает меры к охране имущества, оставшегося после смерти гражданина Республики Узбекистан. Если оставшееся имущество полностью или частично состоит из предметов, подверженных порче, а равно при чрезмерной дороговизне его хранения, консул имеет право продать это имущество и обязан направить вырученные деньги по принадлежности. В случае смерти гражданина Республики Узбекистан, временного находившегося за границей, его деньги и вещи передаются консулу. Граждане Республики Узбекистан имеют право получения открытого за границей наследства. На основании изложенного можно сделать вывод, что важное значение по охране наследственных прав граждан

Республики Узбекистан за границей имеют консулы. В случае предоставления консулу информации об открытии наследства в пользу гражданина Узбекистана, он передает данную информацию в МИД Узбекистана.

В соответствии со ст.29 Консульского Устава, принятого 29 августа 1996 года, Консул имеет право без доверенности представлять в учреждениях государства пребывания граждан и юридических лиц Республики Узбекистан, если они отсутствуют и не поручили ведение дела какому-либо лицу или не в состоянии защищать свои интересы по другим причинам. Это представительство продолжается до тех пор, пока представляемые не назначат своих уполномоченных или не возьмут на себя защиту своих прав и интересов.

На основании международных сделок, консулы имеют право осуществлять другие действия, касающиеся наследования (действия по охране наследственного имущества, приобретение свидетельства о наследстве, принятие наследства для дальнейшей передачи его наследнику и т.д.).

Выморочное имущество. Имущество, которое остаётся после смерти лица при отсутствии наследников, называется выморочным имуществом (англ.heirless property) (например, хозяин имущества по собственному желанию отказывается от имущества, или хозяин имущества не известен и т.п.).

Если нет наследников ни по закону, ни по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать, либо все они отказались от наследства наследственное имущество признается выморочным.

В соответствии со ст.1157 ГК наследственное имущество признается выморочным на основании решения суда по заявлению органа государственной власти на местах или органа самоуправления граждан по месту открытия наследства по истечению одного года со дня открытия наследства. Наследственное имущество может быть признано выморочным до истечения указанного срока, если расходы, связанные с охраной наследства и управлением им превысили его стоимость.

Выморочное имущество переходит в собственность органа самоуправления граждан по месту нахождения соответствующего имущества, а в случае его отказа от имущества, в собственность государства. В ряде стран, например, в США, Австрии, Франции существует другой подход: государство получает это имущество по так на-

зываемому праву оккупации, т.е., поскольку это имущество является бесхозным, оно должно перейти к государству. (Здесь не применяется принцип постоянного места проживания гражданина или его гражданства). Поэтому решение этого вопроса должно отразиться в двусторонних соглашениях. Обычно, после смерти наследодателя право собственности на движимое имущество определяется по законодательству страны, гражданином которой он является, а право собственности на недвижимое имущество определяется правом страны, на территории которой находится недвижимое имущество. Вопрос о том, какое имущество является недвижимым, решается в соответствии с законодательством страны, на территории которой находится это имущество. Этот вопрос отражен в Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 года.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Приоритеты экономического развития Узбекистана требуют комплексного теоретического осмысления и предполагают задействование современных представлений об институтах гражданского права. Основываясь на этом, в качестве одной из целей данной публикации явилось изложение современных представлений об отдельных видах обязательств, повышение эффективности их правового обеспечения и переориентацию с учетом изменяющейся деловой среды, что нашло свое отражение в тексте представленного учебника.

Авторы в процессе подготовки издания стремились отразить в той или иной степени все существующие и наиболее распространенные теоретические представления об институтах обязательственного права, указать на их позитивные и негативные стороны, с тем, чтобы читатели могли выявить для себя наиболее эффективные подходы (либо их сочетание) в вопросе их правовой трактовки.

Более того, широко представленный в настоящем пособии фактологический материал и рекомендуемая литература призваны обеспечить теоретическую ценность публикации и возможность применения представленных наработок непосредственно в практике применения норм части второй Гражданского Кодекса Республики Узбекистан.

Авторы публикации надеются, что представленный учебник вызовет интерес у читателей, найдет свое практическое применение, будет внедрен в образовательный процесс и, в целом, окажет положительное воздействие на процессы совершенствования системы гражданско-правового регулирования в Республике Узбекистан.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ И ЛИТЕРАТУРЫ

1. Фундаментальная литература

1. Каримов И.А. Узбекистан: национальная независимость, экономика, политика, идеология. Том I.- Т.:Узбекистон, 1996.- 349 с.
2. Каримов И.А. Наша цель: свободная и процветающая Родина. Том 2.- Т.: Узбекистон, 1996.- 380 с.
3. Каримов И.А. Родина священна для каждого. Том 3.- Т.: Узбекистон, 1996.- 348 с.
4. Каримов И.А. По пути созидания. Том 4.- Т.: Узбекистон, 1996.- 348 с.
5. Каримов И.А. Мыслить и работать по-новому – требование времени. Том 5.- Т.: Узбекистон, 1997.- 332 с.
6. Каримов И.А. По пути безопасности и стабильного развития. Том 6. - Т.: Узбекистон, 1998.- 413 с.
7. Каримов И.А. Свое будущее мы строим своими руками. Том 7. - Т.: Узбекистон, 1999. - 382 с.
8. Каримов И.А. Наша высшая цель – независимость и процветание Родины, всобода и благополучие народа. Том 8. - Т.: Узбекистон , 2000 . - 512 с.
9. Каримов И.А. За процветание Родины – каждый из нас в ответе. Том 9. - Т.: Узбекистон, 2001.- 399 с.
10. Каримов И.А. За безопасность и мир надо бороться. Том 10. - Т.: Узбекистон, 2002.- 416 с.
11. Каримов И.А. Избранный нами путь – это путь демократического развития и сотрудничества с прогрессивным миром. Том 11. - Т.: Узбекистон, 2003.- 296 с.
12. Каримов И.А. Мирная жизнь и безопасность страны зависят от единства и твердой воли нашего народа. Том 12. - Т.: Узбекистон, 2004.- 280 с.
13. Каримов И.А. Узбекский народ никогда и ни от кого не будет зависеть. Том 13. - Т.: Узбекистон, 2005.- 264 с.
14. Каримов И.А. Человек, его права и свободы – высшая ценность. Том 14. - Т.: Узбекистон, 2006.- 224 с.
15. Каримов И.А. Наша главная цель – демократизация и обновление общества, реформирование и модернизация страны. Доклад на совместном заседании Законодательной палаты и Сената Олий Мажлиса Республики Узбекистан от 28.01.2005. // Народное слово. – 29.01.2005.

16. Каримов И.А. Гарантия нашей благополучной жизни – построение демократического правового государства, либеральной экономики и основ гражданского общества. Доклад на заседании Кабинета Министров Республики Узбекистан, посвященном итогам социально-экономического развития страны в 2006г. и важнейшим приоритетам углубления экономических реформ в 2007г. 13 февраля 2007г. // Народное слово. – 14.02.2007г.

17.Каримов И.А. Доклад Президента Республики Узбекистан на совместном заседании Олий Мажлиса, Кабинета Министров, Аппарата Президента Республики Узбекистан, посвященном 16-й годовщине Независимости Узбекистана // Народное слово. – 30.08. 2007.

18.Каримов И.А. Обеспечение приоритета интересов человека – главная цель всех проводимых реформ и преобразований. – Доклад Президента Республики Узбекистан Каримова И.А. на заседании Кабинета Министров, посвященном итогам социально-экономического развития страны в 2007г. и важнейшим приоритетам углубления экономических реформ в 2008г. // Народное слово. – 08.02.2008.

19.Каримов И.А. Мировой финансово-экономический кризис, пути и меры по его преодолению в условиях Узбекистана.– Т.: Узбекистан, 2009. – 47 с.

2. Международные нормативно-правовые акты

1. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16.12.1966г.

2. Модельный гражданский кодекс для государств - участников Содружества Независимых Государств. Часть третья Модельного гражданского кодекса, принятая Межпарламентской Ассамблеей государств- участников СНГ 17 февраля 1996г.

3. Модельный закон для стран СНГ " О рынке ценных бумаг". Принят на восемнадцатом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств – участников СНГ (Постановление № 18-7 от 24.11.2001г.).

3. Нормативно-правовые акты Республики Узбекистан

1. Конституция Республики Узбекистан, принятая 8 декабря 1992г. на XXI сессии Верховного Совета Республики Узбекистан двенадцатого созыва, с изменениями, внесенными Законом Республики Узбекистан от 24.04.2003г. № 470-И "О внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Узбекистан".

2. Гражданский кодекс Республики Узбекистан. Введен в действие с 01.03.1997г. Постановлением Олий Мажлиса Республики Узбекистан от 29.08.1996г. № 257-1.

3. Закон Республики Узбекистан "О собственности в Республике Узбекистан" от 31 октября 1990 г. // Ведомости Верховного Совета Республики Узбекистан, 1990 г., №31-33, ст.371; с изменениями и дополнениями, внесенными Законами Республики Узбекистан // Ведомости Верховного Совета Республики Узбекистан, 1993 г., №5, ст.235; 1994 г., №11-12, ст.285; Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан, 1995 г., №6, ст.118; 1997 г., №2, ст.56.

4. Закон Республики Узбекистан "О предприятиях в Республике Узбекистан" от 15.02.1991г. №229-XII. Настоящий Закон утратил силу в соответствии с Законом Республики Узбекистан от 15.12.2000г. №175-II.

5. Закон Республики Узбекистан "О ценных бумагах и фондовой бирже" от 02.09.1993г. № 918-XII.

6. Закон Республики Узбекистан "О Центральном банке Республики Узбекистан" от 21.12.1995г. № 154-I.

7. Закон Республики Узбекистан "О механизме функционирования рынка ценных бумаг" от 25.04.1996г. № 218-I.

8. Закон Республики Узбекистан "Об акционерных обществах и защите прав акционеров" от 26.04.1996г. №223-I.

9. Закон Республики Узбекистан "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" от 27.12.1996г. №355-I.

10. Закон Республики Узбекистан "Об иностранных инвестициях" от 30.04.1998г. №609-I.

11. Закон Республики Узбекистан "О гарантиях и мерах защиты прав иностранных инвесторов" от 30.04.1998г. №611-I.

12. Закон Республики Узбекистан "О гарантиях свободы предпринимательской деятельности" от 30.04.1998г. №609-I.

13. Закон Республики Узбекистан "О негосударственных некоммерческих организациях" от 14.04.1999 г. № 763-I.

14. Закон Республики Узбекистан "О хозяйственных товариществах" от 06.12.2001г. №308-II.

15. Закон Республики Узбекистан "О банкротстве". Новая редакция утверждена Законом Республики Узбекистан от 24.04.2003г. №474-II.

16. Закон Республики Узбекистан "О частном предприятии" от 11.12.2003г. № 558-II.

17. Закон Республики Узбекистан "Об информатизации" от 11.12.2003г. №560 – II.

18. Закон Республики Узбекистан "Об электронной цифровой подписи" от 11.12.2003г. № 562 – II.

19. Закон Республики Узбекистан "Об электронной коммерции" от 29.04.2004г.

20. Закон Республики Узбекистан "Об электронном документообороте" от 29.04.2004г.

21. Закон Республики Узбекистан "Об электронных платежах". Принят Законодательной палатой Олий Мажлиса Республики Узбекистан 02.11.2005г. Одобрен Сенатом Олий Мажлиса Республики Узбекистан 03.12.2005г.

22. Постановление Кабинета Министров Республики Узбекистан "О порядке реализации в частную собственность объектов торговли и сферы обслуживания вместе с земельными участками, на которых они размещены, и земельных участков в пожизненное наследуемое владение" от 11.04.1995г. №126.

23. Постановление Кабинета Министров Республики Узбекистан "О мерах по совершенствованию размещения пакетов акций и повышении роли акционеров в управлении акционерными обществами, образованными на базе государственной собственности" от 18.08.1997г. № 404.

24. Постановление Кабинета Министров Республики Узбекистан "О мерах по совершенствованию корпоративного управления приватизированными предприятиями" от 19.04.2003г. № 189.

25. Положение "О лицензировании профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг (деятельности инвестиционных институтов на рынке ценных бумаг)". Приложение № 1 к Постановлению Кабинета Министров Республики Узбекистан от 09.07.2003г. № 308.

26. Указ Президента Республики Узбекистан "О мерах по дальнейшему углублению экономических реформ, обеспечению защиты частной собственности и развитию предпринимательства" от 21.01.1994г. №УП-745.

27. Указ Президента Республики Узбекистан "О приоритетных направлениях дальнейшего развития процесса разгосударствления и приватизации в Республике Узбекистан" от 15.03.1994г. №УП-789.

28. Указ Президента Республики Узбекистан "О преобразовании хозрасчетных подразделений Министерства внешних экономических связей в государственно-акционерные компании" от 14.08.1995г. №УП-1212.

29. Указ Президента Республики Узбекистан "О мерах по ускорению реализации приоритетных направлений в сфере углубления рыночных реформ и дальнейшей либерализации экономики" от 14.06.2005г. № УП-3618.

4. Акты судебного толкования

1. Совместное Постановление Пленума Верховного и Высшего хозяйственного суда Республики Узбекистан "О судебной практике применения законодательства, связанного с предпринимательской деятельностью" Утверждено Пленумом Верховного суда Республики Узбекистан №2 и Пленумом Высшего хозяйственного суда Республики Узбекистан № 84 от 28.04.2000г.

2. Совместное Постановление Пленума Верховного и Высшего хозяйственного суда Республики Узбекистан "Об отдельных вопросах применения в судебной практике законов, направленных на поддержку субъектов малого и среднего предпринимательства, дехканских и фермерских хозяйств". Утверждено Пленумом Верховного суда Республики Узбекистан №20 и Пленумом Высшего хозяйственного суда Республики Узбекистан № 107 от 25.10.2002г.

3. Постановление Пленума Верховного суда Республики Узбекистан "О некоторых вопросах судебной практики по уголовным делам и делам об административных правонарушениях, связанным с предпринимательской деятельностью" от 25.10.2002 г. № 26.

4. Постановление совместного Пленума Верховного суда и Высшего хозяйственного суда "О некоторых вопросах применения законодательства об акционерных обществах и защите прав акционеров" от 31.03.2005г. № 02/124.

5. Специальная литература

1. Айтмуратова Р., Жарекеев Б., Сапаров Д. Плагиатлықтан авторлық ҳуқықты ажратыўды дәлиллеў машқаласы. //Ж.Вестник ККО АН РУ. 2003. -6-сон. -Б.86-87.

2. Баратов М. Маънавий зарарни қоплаш. //Ж.Ҳаёт ва қонун. -2000. -8-сон. –Б.25-26.

3. Баратов М. Товар бозорларида монополистик фаолиятни чеклаш ва рақобат тўғрисидаги қонун (ҳамм.). // -Маърифат. -2002. -11 декабрь.

4. Баратов М. Кўчмас мулкни сотиш шартномаси. //Ж.ТДЮИ Ахборотномаси. -2006. -1-сон. -Б.30-32.

5. Бекмуротов Т. Қимматли қоғозларнинг ҳуқуқий жиҳатлари. Ўқув қўлланма. –Самарқанд, 2002. -54 б.

6. Баратов М. Товар белгилари, хизмат кўрсатиш белгилари ва товар келиб чиққан жой номлари тўғрисидаги қонун. //-Маърифат. -2003. -3 декабрь.

7. Баратов М. Банклар ва банк фаолияти тўғрисидаги қонун. //-Маърифат. -2002. -7 март.

8. Баратов М. Банк сирини сақлаш. Уни такомиллаштиришнинг фуқаролик ҳуқуқий муаммолари. //Ж.Ҳаёт ва қонун. -2002. -5-сон. -15 б.

9. Баратов М. Алоқа тўғрисидаги қонун. //-Маърифат. -2002. -11 сентябрь.

10. Баратов М. Аудиторлик фаолияти тўғрисидаги қонун. //-Маърифат. -2003. -19 февраль.

11. Бекмуротов Т. Умумий мулк ҳуқуқи. Ўқув қўлланма. –Самарқанд, 1999. -47 б.

12. Бекмуротов Т. Ўзбекистон Республикаси юридик шахсларнинг ҳуқуқий ҳолати. Ўқув қўлланма (ҳаммуаллифликда). -Навоий, 2005. -83 б.

13. Бобоев Ж. Истеъмолчи ҳуқуқларини амалга оширишнинг фуқаролик-ҳуқуқий усул ва воситалари. //Ж.Давлат ва ҳуқуқ. -2004. -6-сон. –Б.21-23.

14. Бобоев Ж. Истеъмолчи ҳуқуқларини бузганлик учун белгиланадиган фуқаролик-ҳуқуқий жавобгарлик чоралари. ТДЮИ илмий мақолалар тўплами. -2005. -2-сон. -Б.48-55.

15. Бобоев Ж. Истеъмолчи ҳуқуқларини бузганлик учун фуқаролик-ҳуқуқий жавобгарлик чоралари. //ТДЮИ илмий мақолалар тўплами. -2005. -1-сон. -Б.65-71.

16. Бобоев Ж. Истеъмолчи. У ким? //Ж.Қонун химоясида. -2003. -5-сон. –Б.18-19.

17. Бобоев Ж. Истеъмолчилар ҳуқуқларини бузганлик учун фуқаролик-ҳуқуқий жавобгарликнинг ўзига хос хусусиятлари. //Фуқаролик қонунчилиги: муаммо ва ечимлар мавзусидаги халқаро илмий конференция материаллари. –Т.: -ТДЮИ, -2004. декабрь.. –Б.210-211.

18. Бобоқулов С. Рента ва ижара тушунчаси. Муаммо ва ечим. //-Инсон ва қонун. -2004 -11-сон. -1-бет.

19. Бобоқулов С. Рента ва ижара тушунчаси: Муаммо ва ечим. //Ж.Ҳаёт ва қонун. -2004. -2-сон. – Б.26-27.

20. Бобоқулов С. Ижара ва ҳуқуқ. //-Қишлоқ ҳуқиқати. - -1992. 28 апрель.

21. Бобоқулов С. Ижара муносабатлари. //Ж.Ҳаёт ва қонун. -2002. -1-сон. -Б.31-33.

22. Бобоқулов С. Ижара ҳуқуқий муносабатларини ўрганиш бўйича услубий қўлланма. -Т.: АПТПК, 1996. -2,5 б.т.

23. Бобоқулов С. Ижара шартномаси нима? -Т.: //Ҳаёт ва қонун. -1996.- 6-сон. - 0,4 б.т.

24. Бобоқулов С. //Ижара шартномаси. –Т.: -Инсон ва қонун. 2001. -27 ноябрь.

25. Бобоқулов С. Правовое упорядочение арендных отношений. //Ж.Ҳаёт ва қонун. -2001. -5-сон. -Б.26-28.

26. Бобоқулов С. Прокат шартномасига доир баъзи масалалар. //Ж.Хўжалик ва ҳуқуқ. -2002. -6-сон. -Б.32-38.

27. Бобоқулов С. ССР Иттифоқи ва Республикалар Фуқаролик қонунчилиги Асосларида ижара муносабатлари. //Фуқаролик қонунчилиги: муаммо ва ечимлар мавзусидаги халқаро илмий конференция материаллари. –Т.: ТДЮИ, 2004. -37 б.

28. Бобоқулов С.Б. Иқтисодий ислоҳотлар жараёнида ижара шартномасини такомиллаштиришнинг ҳуқуқий муаммолари. Монография. -Тошкент: Илм-зиё, 2007. -168 б.

29. Бобоқулов С.Б. Ижара муносабатларининг тарихий ривожланиш босқичлари ва бозор иқтисодиёти шароитида ижара шартномаси конструкцияларини табақалаштириш муаммолари. Монография. -Тошкент: Илм-зиё, 2008. -112 б.

30. Бобоқулов С.Б. Ижарага олинган мол-мулкни таъмирлашни илмий ҳуқуқий ва амалий масалалари. //Ж. Ўзбекистон қонунчилиги таҳлили. –Тошкент, 2007. -№2. -Б.11-15.

31. Бобоқулов С.Б. Бозор иқтисодиёти шароитида тижорат ижарасининг моҳияти ва аҳамияти. //Ж. ТДЮИ Ахборотномаси. -Тошкент: 2008. -№2.-Б.27-30.

32. Бобоқулов С.Б. Ижарачи ҳуқуқлари ёхуд ижарачи ва ижарага берувчи ўртасидаги ҳуқуқий муносабатлар. //Ж. Ҳуқуқ ва бурч. -Тошкент: 2008. -№4. -Б.38-39.

33. Бобоқулов С.Б. Бозор шароитида тижорат ижарасининг аҳамияти. //Ж. Ўзбекистон Республикаси Олий судининг Ахборотномаси. -Тошкент: 2008. -№2. -Б.22-25.

34. Бобоқулов С.Б. Ижарачи ҳуқуқларини ҳимоя қилишнинг айрим жиҳатлари. Ўзбекистон Республикаси Олий хўжалик суди Ахборотномаси. –Тошкент: 2008. -№5. -Б.34-37.

35. Бобоқулов С.Б. Некоторые вопросы договора проката по законодательству Республики Узбекистан //Ж. Вестник КазНУ. -Серия юридическая. -Алматы: 2008. -№3. -С.125-129.

36. Бобоқулов С.Б. К истории развития арендных отношений по гражданскому законодательству Республики Узбекистан //Тенденции развития казахстанского общества на современном этапе: материалы международной научно-теоретической конференции. Академия экономики и права. -Алматы: 2008. -С.115 -119.

37. Бобоқулов С.Б. Тижорат ижараси тушунчаси ва унинг асосий белгилари // Ўзбекистон Фуқаролик кодексига 10 йил: тажриба ва ривожланиш истиқболлари: халқаро илмий-амалий конференция материаллари. -Тошкент: 2008. -Б. 302-310.

38. Бобоқулов С.Б. Мамлакат тараққиёти инсон манфаатларини таъминлашга хизмат қилсин. Ўзбекистон Республикаси Олий судининг Ахборотномаси. -Тошкент: 2008. -№3.

39. Баратов М. Яна лизинг ҳақида (ҳамм.). //Ж.Ҳуқуқий маърифат Ахборотномаси. -1999. -8-сон. - 0,6 б.т.

40. Бобоқулов С. Договор о лизинге. //Ж.Хўжалик ва ҳуқуқ. -2002. 8-сон. -Б.63-68.

41. Бобоқулов С. Договор о лизинге. //-Деловой партнер Узбекистана. -4 апрель. -2002.

42. Бобоқулов С. Лизинг муносабатларини ҳуқуқий тартибга солиш. //Ж.Хўжалик ва ҳуқуқ. -1999. -5-сон. - 0,5 б.т. 34-б.

43. Бобоқулов С. Лизинг шартномаси. //Инсон ва қонун. –Т.: -2001. -11 декабрь.

44. Бобоқулов С. Лизинг шартномасини ҳуқуқий тартибга солишнинг баъзи бир муаммолари. //Бозор иқтисодиёти шароитида савдо муносабатларини ҳуқуқий таъминлаш муаммолари мавзусидаги илмий-амалий конференция материаллари. –Т.: ТДЮИ, 2004. -57-б.

45. Ғуломов А. Фуқаролик ҳуқуқи. (умумий қоидалар). Ўқув-услубий қўлланма. –Самарқанд: СамДУ, 2004. -75 б.

46. Гражданское право. Том 1. Учебник. Изд. 4-ое. / Под ред. А.П. Сергеева. – М.: Проспект, 1999.

47. Гражданское право: Учебник. В 2 т. Т. I / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. 2-е изд., перераб. и доп. – М., 1998.

48. Гражданское право: Учебник. Ч. I / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. Изд. 2-е, перераб. и доп. – М., 1996.

49. Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран: Сборник нормативных актов: гражданские и торговые кодек-

сы: Учебное пособие / Под ред. В.К. Пучинского, М.И. Кулагина. – М., 1996.

50. Зокиров И., Баратов М. Мулк нима? Мулкдор ким? Ўқув қўлланма. –Т.: ТДЮИ, 2003. -54 б.

51. Зокиров И., Оқюлов О., Баратов М. Фуқаролик ҳуқуқи: саволлар ва жавоблар. Ўқув қўлланма. –Т.: ТДЮИ, 2003. -286 б.

52. Зокиров И. Ўзбекистон Республикасининг фуқаролик ҳуқуқи (I қисм).Дарслик. -Т.: Адолат, 1996. -296 б.

53. Зокиров И.Б., Баратов М., Карахўжаева Д. Ўзбекистон Республикаси фуқаролик ҳуқуқининг биринчи қисми бўйича услубий кўрсатма (ҳамм.). -Т.: Адолат, 1999. -3,75 б.т.

54. Зокиров И.Б., Бобоқулов С.Б. Баратов М.Х. Туребеков Т. Гражданское право. Учебная программа. –Т.: ТГЮИ, 2005. -39 с.

55. Зокиров И.Б., Бобоқулов С.Б. Баратов М.Х. Туребеков Т. Фуқаролик ҳуқуқи. Ўқув дастури. –Т.: ТДЮИ, 2005. -48 б.

56. Зокиров И., Баратов М. Туризм тўғрисидаги қонунга шарҳ. //Ҳуқуқий маърифат тарғиботи маркази. -Т.: -2000. 11-сон. -56 б.

57. Зокиров И. Маънавий зарарни қоплашнинг айрим муаммолари. //ТДЮИ илмий мақолалари тўплами.–Т.: ТДЮИ. 2005. -1-сон. -Б.42-46.

58. Менглиев Ш. Возмещение морального вреда. (Монография). -Душанбе: 1998. -132

59. Имомов Н., Бобоев Ж. Истеъмолчи ҳуқуқларининг Конституциявий кафолатлари. //Ёш олимлар илмий тўплами. -2005. -8-сон. –Б.120-121.

60. Ибодуллаев Ж., Х.Маматов. Ўзбекистон Республикасида ахборотга оид қонунчиликнинг шаклланиши ва унинг ўзига хос хусусиятлари // СамДУ илмий тадқиқотлар ахборотномаси.- Самарқанд: СамДУ, 2008.- Б.50-53.

61. Имомов Н.Ф. Интеллектуал мулк объектлари ҳимояси. //Ж.Ҳаёт ва қонун. -2000. -9-сон. –Б.19-21.

62. Имомов Н.Ф. Конституцияда ижод эркинлиги. //–Ишонч. - -2000. 6 декабрь.

63. Имомов Н.Ф. Селекция ютуқларининг ҳуқуқий тартибга солиниши. //Ж.Ҳаёт ва қонун. -2001. -6-сон. –Б.14-15.

64. Имомов Н.Ф. Селекция ютуқлари тўғрисидаги халқаро Конвенциялар. //ТДЮИ ёш олимлари тўплами. -2002. -1-сон. –Б.25-26.

65. Имомов Н.Ф. Селекция ютуқлари - интеллектуал мулкнинг ўзига хос объекти. //Гражданское право Республики Узбекистан за

десять лет её независимости. Тезисы международной научно-практической конференции. С.343-346.

66.Имомов Н.Ф. Фуқаролик ҳуқуқида мутлақ ҳуқуқлар ва уларнинг мазмуни//Ўзбекистон Республикаси Олий суди Ахборотномаси. Тошкент: 2007.№4.-Б.50-51.

67. Имомов Н.Ф. Уйлар ва квартиралар ипотекага қўйилганда, оила аъзоларининг ҳуқуқларини ҳимоя қилиш муаммолари (ҳаммуаллифликда)// "Оила қонунчилигини такомиллаштириш муаммолари" мавзусидаги илмий-амалий қўлланма.-Тошкент:ТДЮИ,2008.-Б.64-69.

68. Имомов Н.Ф. Селекция ютуқларини суд орқали ҳимоя қилишнинг айрим муаммолар// "Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик процессуал кодексининг 10 йиллиги: Ўтмиши, ҳозирги куни ва истиқболи" мавзусидаги илмий-амалий материаллари.-Тошкент: ТДЮИ, -157-162 б.

69. Имомов Н.Ф. Янги нав ва зотнинг ҳуқуқий мақоми: халқаро тажриба мисолида // Фан ва ёшлар махсус сони. Тошкент: 2008.-16-21

70. Имомов Н.Ф. Ген-инженериясининг фуқаролик-ҳуқуқий мақоми. //Фуқаролик қонунчилиги: муаммо ва ечимлар мавзусидаги халқаро илмий конференция материаллари. –Т.: ТДЮИ, -2004. -декабрь. -Б.133-138.

71. Имомов Н.Ф. Органик объектлар устидаги илмий-тадқиқот натижаларининг интеллектуал мулк ҳуқуқи институтлари тизимида тутган ўрни. ТДЮИ илмий мақолалари тўплами.–Т.: ТДЮИ, 2005. -1-сон. -Б.55-59.

72. Имомов Н.Ф. Селекция ютуғи муаллифи ва патент эгаси ҳуқуқларини бузганлик учун фуқаролик-ҳуқуқий жавобгарлик. //Ж.Давлат ва ҳуқуқ. -2003. -2-сон. –Б.24-25.

73. Имомов Н.Ф. Селекция ютугида муаллифнинг ҳуқуқ ва мажбуриятлари. //Ж.Давлат ва ҳуқуқ. 2002. -3-сон. –Б.30-31-.

74. Имомов Н.Ф. Селекция ютуқлари - интеллектуал мулкнинг ўзига хос объекти. //Гражданское право Республики Узбекистан за десять лет её независимости. Тезисы международной научно-практической конференции. –Т.: ТДЮИ, 2001. -С.343-346.

75. Имомов Н.Ф. Селекция ютуқлари – савдо муносабатларининг объекти сифатида. //Бозор иқтисодиёти шароитида савдо муносабатларини ҳуқуқий таъминлаш муаммолари мавзусидаги илмий-амалий конференция материаллари. –Т.: ТДЮИ, 2004. –Б.230-231.

76. Имомов Н.Ф. Селекция ютуқлари бўйича муносабатларнинг фуқаролик-ҳуқуқий тартибга солиниши. (Монография) –Т.: ТДЮИ, 2006. -134 б.

77. Имомов Н.Ф. Селекция ютуқлари тўғрисидаги қонун ҳужжатларини бузганлик учун жавобгарлик. //Экология қонунчилигини такомиллаштириш муаммолари мавзусидаги илмий-амалий конференция материаллари. –Т.: ТДЮИ, 2004. -30 март. -Б.198-202.

78. Имомов Н.Ф. Селекция ютуқлари тўғрисидаги қонун ҳужжатларининг ривожланиши ва уларни такомиллаштириш муаммолари. //ТДЮИ илмий мақолалари тўплами. 2005. -2-сон. -Б.37-48.

79. Имомов Н.Ф. Селекция ютуқлари тўғрисидаги халқаро конвенциялар.//ТДЮИ ёш олимлари тўплами. -2002. 1-сон. Б.120-121.

80. Имомов Н.Ф. Селекция ютуқлари: уларни ҳуқуқий муҳофаза қилиш муаммолари. //Ж.Ҳаёт ва қонун. -2005. -1-сон. –Б.79-80.

81. Имомов Н.Ф. Селекция ютуқлари – аграр тармоқ ривожининг асосий омилларидан бири. //Аграр қонунчилик муаммолари мавзусидаги илмий-амалий конференция материаллари. -Т.: 2003. -Б.171-178.

82. Имомов Н.Ф. Селекция ютуқларидан фойдаланишга доир лицензия шартномалари. //Ж.Давлат ва ҳуқуқ. -2005.-4-сон. -Б.24-26.

83. Имомов Н.Ф. Селекция ютуқларини ҳуқуқий ҳимояга лаёқатлилик шартлари. //ТДЮИ ёш олимлар илмий тўплами. -2003. -4-сон. 230-б.

84. Имомов Н.Ф. Селекция ютуқларининг ҳуқуқий тартибга солиниши. //Ж.Ҳаёт ва қонун. 2001. -6-сон. –Б.21-22.

85. Имомов Н.Ф. Ўзбекистон Республикасида селекция ютуқларига патент бериш тартибини такомиллаштириш муаммолари. //Фуқаролик қонунчилиги ривожланиши ва долзарб муаммолари мавзусидаги халқаро илмий-амалий конференция материалларида. –Т.: ТДЮИ, 2006. -Б.293-307.

86. Имомов Н.Ф. Янги зотларни ҳуқуқий муҳофаза қилиш асослари. //Ж.ТДЮИ Ахборотномаси. 2006. -1-сон. -Б.26-30.

87. *Иномжонова Г. Болаларнинг насл-насаби.* //Ж.Ҳаёт ва қонун. -2000. -4-сон.-Б.22-24.

88. Караходжаева Д.М. Гражданское право. Часть общая. Учебник. Ташкент: Укитувчи, 2007.- 248 с.

89. Каллибеков Т. Дийхан (фермер) хожалықларын раўажландырыўдың ҳуқықый кепиллиги. Ўқув қўлланма. -Нөкис. Қарақалпақстан, 1995. -36 б.

90. Караходжаева Д. М. Гражданское право: субъект, объект и содержание правоотношения в условиях рынка. Учебное пособие. -Т.: ТДЮИ, 2004. -104 с.

91. Караходжаева Д.М. Гражданско-правовой статус юридического лица. Учебное пособие. –Т.: ТГЮИ, 2005. -7 п.л.

92. Караходжаева Д.М. Проблемы функционирования форм собственности в системе рыночных отношений. Учебное пособие. –Т.: ТДЮИ, 2002. - 3.0 б.т.

93. Караходжаева Д.М. Проблемы совершенствования законодательства Республики Узбекистан о праве собственности. Учебное пособие. Ташкент: ТГЮИ, 2006. -18,7 п.л.

94. Караходжаева Д.М., Усманова Э.Н. Гражданское право. Общая часть. Учебное пособие в схемах и определениях. Ташкент: ТГЮИ, 2008.- 178 с.

95. Караходжаева Д.М. Методические указания к изучению курса гражданского права Республики Узбекистан (часть 1). -Т.: ТДЮИ, 2003. -84 б.

96. Караходжаева Д.М. Мулк ҳуқуқи (махсус курси). Ўқув дастури. Т.: Адолат, 1993. -1 б.т.

97. Караходжаева Д.М. ТДЮИда юридик фанлари бўйича 1991-2003 йилларда химоя килинган докторлик ва номзодлик диссертациялар. Ўқув-услубий қўлланма. –Т.: ТДЮИ, 2003. -2 б.т.

98. Караходжаева Д.М. Тошкент Давлат юридик институти бўйича илмий изланишлар намунавий мавзулари. Ўқув-услубий қўлланма. -Т.: ТДЮИ, 2002. -1 б.т.

99. Караходжаева Д.М. Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик ва оила ҳуқуқи. Ўқув дастури. -Т.: Адолат, 1993. -2 б.т.

100. Караходжаева Д.М. Ўзбекистон Республикаси фуқаролик ҳуқуқи. Ўқув дастури. -Т.: Адолат, 1997. -2 б.т.

101. Караходжаева Д.М. Ўзбекистон Республикаси Фуқаролик ҳуқуқининг биринчи қисми бўйича услубий қўлланма. -Т.: ТДЮИ, 2003. -88 б.

102. Караходжаева Д.М. Мустақиллик йилларида докторлик ва номзодлик диссертацияларини ҳимоя қилган ҳуқуқшунослар. Ўқув-услубий қўлланма. Тошкент: ТДЮИ, 2006.- 2 б.т.

103. Караходжаева Д.М. Гражданско-правовой статус юридического лица Учебное пособие. Ташкент: ТГЮИ, 2005.- 7 п.л.

104. Караходжаева Д.М. Гражданское право в схемах. Общая часть. Учебно-методическое пособие (в соавт. с С.Б.Бобоқуловым). Ташкент:ТТБ М/ч/ж, 2006. - 8,75 п.л.

105. Караходжаева Д.М. Фуқаролик ҳуқуқи схемаларда (С.Б.Бобоқулов билан ҳамм.). Умумий қисм. Ўқув-услубий қўлланма. Тошкент: ТТБ М/ч/ж, 2006. - 7 б.т.

106. Қувондиков З.О. Истеъмолчилар ҳуқуқларини ҳимоя қилиш масалалари. //Ж.Ҳўжалик ва ҳуқуқ. -2004. -5-сон. –Б.21-23.

107. Қувондиков З.О. Тадбиркорлик фаолияти субъектларининг ҳуқуқ ва мажбуриятлари. -Самарқанд: СамДУ. -2003. –Б.53-55.

108. Мўминов Т. Аудиторлик хизмати – қонуний фаолият кафолати. //Ж.Ҳўжалик ва ҳуқуқ. 2002. -4-сон. -Б.27-31.

109. Мўминов Т. Тиббий хизмат кўрсатишнинг ҳуқуқий асослари. //Ўз.РФАнинг мустақил Ўзбекистон: ҳуқуқ фанларининг долзарб муаммолари маърузаларининг қисқача матнлари. 2000. -31 май. -Б.140-143.

110. Мўминов Т. Туризм хизмати ва қонун. //Ж.Давлат ва ҳуқуқ. 2000. -4-сон. -Б.75-76.

111. Мўминов Т. Ҳақ эвазига хизмат кўрсатишнинг ҳуқуқий асослари. //Ж.Ҳўжалик ва ҳуқуқ. -1999. -2-сон. -Б.20-21.

112. Мўминов Т. Эл соғлиғи – юрт бойлиги. //-Адолат, -2002. -15 ноябрь.

113. Мўминов Т., Акаева М. Фуқаролик ҳуқуқиа ҳақ эвазига хизмат кўрсатиш шартномасининг хусусиятлари. //Ж.Ҳўжалик ва ҳуқуқ. -1999. -8-сон. -Б.35-37.

114. Мўминов Т., Назарова Д. Эртанги куннинг эгалари. -Адолат, -2004. -9 январь.

115.

116. Муаллифлар жамоаси. Фуқаролик ҳуқуқи. Махсус қисм. Дарслик. Тошкент: Адолат, 2007.- 840 б. (лотин ёзувида)

117. Муаллифлар жамоаси. Фуқаролик ҳуқуқи. Махсус қисм. Дарслик. Тошкент: Илм-Зиё, 2007.- 926 б. (кирилл ёзувида)

118. *Муаллифлар жамоаси.* Ўзбекистон Республикасининг фуқаролик ҳуқуқи. (II қисм). Дарслик. -Т.: Адолат, 1999. -559 б.

119. Мухамедов Р. Мерос ҳуқуқи. Рисола. -Т.: Адолат, 1998. -121 б.

120. Ногаев Б. Диний шөлкемлердиң пуқаралық-ҳуқықый статусы. Ўқув қўлланма. -Нөкис: Билим, 1998. -28 б.

121. *Оқюлов О. Ижод эркинлиги илмий суверенитет.* //Гражданское право Республики Узбекистан за 10 лет независимости. -Т.: ТДЮИ, 2001. -Б.123-127.

122. Оқюлов О. Ижод эркинлиги: унинг Конституциявий асослари ва истиқболлари. //Ж.Ҳаёт ва қонун, 2001. -5-сон. -Б.48-50.

123. Оқюлов О. Илмий тадқиқотларни ташкил этиш, унинг натижаларини баҳолаш ва ҳуқуқий муҳофаза қилишнинг баъзи жиҳатлари. //Ж.Ҳуқуқ-Право-Law. -2003. -3-сон. -Б.13-15.

124. Оқюлов О. Интелектуал салоҳиятни сақлаб қолишга каратилган чоралар. //Ж.Ҳуқуқ-Право-Law. 2005 . -1-сон. -Б.1-4.

125. Оқюлов О. Интелектуаллар кетиб қолишини олдини олишнинг ижтимоий-ҳуқуқий ечимлари. //ТДЮИ илмий мақолалар тўплами. 2005. -1-сон. -Б.46-51.

126. Оқюлов О. Интеллектуал мулк объектлари билан савдосотиқни амалга оширишнинг ўзига хос хусусиятлари. //Бозор иқтисодиёти шароитида савдо муносабатларини ҳуқуқий таъминлаш муаммолари мавзусидаги илмий-амалий конференция материаллари. -Т.: ТДЮИ, 2004. -Б.38-41.

127. Оқюлов О. Научный суверенитет как компонент свободы творчества. //Фукаролик қонунчилигининг ривожланиши ва долзарб муаммолари мавзусидаги халкаро илмий-амалий конференция материаллари. -Т.: ТДЮИ, 2005. -Б.189-195.

128. Оқюлов О. Правовая природа договоров на проведение научно-исследовательских работ. //Эволюция договорного права. -Т.: Мир экономики и права. 1998. -С.60-68.

129. Оқюлов О. Товар чиқарилган жой номига бўлган ҳуқуқ ва ер қонунчилиги. //Ер қонунчилигини такомиллаштириш муаммолари мавзусидаги илмий-амалий конференция материаллари. -Т.: 2005. ТДЮИ, -Б.82-85.

130. Оқюлов О. Раҳмонқулов Ҳ., Усмонов М., Рўзиназаров Ш. Қишлоқ хўжалик кооперативлари ҳақида савол-жавоблар. Рисола. -Т.: Адолат, 1994. 93-с.

131. Оқюлов О. Объекты интеллектуальной собственности. //Совершенствование законодательства о собственности в условиях рыночной экономики. -Т.: ГТЦ. 1995. -Б.49-51.

132. Оқюлов О. Ноу-хоу ва янгича муносабатлар. //Ж.Ҳаёт ва қонун. 1996. -4-сон. -Б.52-58.

133. Оқюлов О. О формировании право интеллектуальной собственности. //Ж.Хозяйство и право. 1996. -6-сон. -Б.76-79.

134. Оқюлов О. Бестелесное имущество источники, эколюция и правовой режим. //Законодательство о ценных бумагах Узбекистана и Германии. -Т.: Фан, 1996. -Б.40-45.

135. Оқюлов О. Интеллектуал мулк ҳуқуқини ҳуқуқий муҳофаза қилиш муаммолари. //Мустақил Ўзбекистон: фалсафа ва ҳуқуқ фанларининг долзарб муаммолари. -Т.: Фан, 1996. -Б.224-226.

136. Оқюлов О. Интеллектуал мулк объектлари қонун ҳимоясида. // Қонун ҳимоясида. 1997. -9-сон. -Б.48-53.

137. Оқюлов О. Қонунларда залвор бўлсин. //Ж.Ҳаёт ва қонун. 1999. -8-сон. -Б.81-85.

138. Оқюлов О. Законодательство Республики Узбекистан об интеллектуальной собственности. //Ж.Хозяйство и право. 1999. -7-сон. -Б.74-80.

139. Оқюлов О. Интеллектуал мулк қийматини белгилаш мезонлари. //Ж.Ўзбекистон Республикасининг иқтисодий Ахборотномаси. -2000. -1-сон. -Б.18-20.

140. Оқюлов О. Ахборотлар олиш эркинлигининг конституциявий асослари. //Ўзбекистон Республикаси Конституцияси – фуқаролик жамияти ва ҳуқуқий давлатни шакллантиришнинг асоси. -Т.: 2003. -Б.49-52.

141. Оқюлов О. Ижодий мулк-миллий бойлик. //Ж.Ҳаёт ва қонун. -1994. -6-сон. –Б.20-23.

142. Оқюлов О. Интеллектуал мулк ҳуқуқини ҳимоя қилиш. //Ж.Хўжалик ва ҳуқуқ. 1999. 11-12-сон. -Б.29-31.

143. Оқюлов О. Плагиатликка қарши курашнинг ҳуқуқий муаммолари. //Ж.Ҳуқук-Право-Law. 2003. -2-сон. –Б.18-19.

144. Оқюлов О. Саноат мулки объектларига бўлган ҳуқуқни муҳофаза қилиш. //Ўзбекистон ҳуқуқ фанларининг долзарб муаммолари тўплами. -Т.: Фан. 1997. -Б.72-74.

145. Оқюлов О. Оқпадар мерос олишга ҳаклими? //-Фидокор. -1997. -17 июнь.

146. Отахўжаев Ф.М. Эр-хотиннинг мулкий ҳуқуқий мажбуриятлари. //Ж.Хўжалик ва ҳуқуқ. -1998. -1-сон. -22 б.

147. Муҳаммедов Р. Шариат-аёл-оила. //Ж.Қонун ҳимоясида. -1999. -5-6 сон. -16 б.

148. Пўлатов Р. Договор поставки и качество продукции. Рисола. Самарканд: СамДУ. -1991. -1.5 б.т.

149. Раҳмонқулов Х.Р. Мажбурият ҳуқуқи. Дарслик. –Т.: ТДЮИ, 2005. -306 б.

150. Рахманов А., Рахманов А. Исламское право. Учебное пособие. -Т.: Янги аср авлоди, 2003. -480 б.

151. Раҳмонқулов Х. Олди-сотди шартномаси. Ўқув қўлланма. -Т.: Адолат, 2000. -136 б.

152. Раҳмонқулов Ҳ. Р. Фуқаролик ҳуқуқининг предмети, методи ва тамойиллари. Ўқув қўлланма. -Т.: ТДЮИ, 2003. -49 б.

153. Рашидов К.Қ. Халқаро кўламда йўловчи ва юк ташишнинг ҳуқуқий асослари.(Монография).-Т.: Адабиёт жамғармаси. 2001.5 б.т.

154. Роганова А.С. Компенсация морального вреда как один из способов защиты нарушенных авторских прав. //Ж.Вестник ККО АН РУ. 2001. № 1-2. С.83-84.

155. Роганова А.С. Репрографическое репродуцирование как один из способов использования произведений науки, литературы искуства. //Ж.Вестник ККО АН РУ, 2004. -С.71-72.

156. Роганова А.С. Юридическая природа и содержание авторских прав недееспособных и несовершеннолетних лиц по законодательству Республики Узбекистан. //Конференция женсовета КГУ. Нукус. 2005. -С.32-34.

157. Роганова А.С., Вайси А. Юрисдикционная и неюрисдикционная формы защиты от присвоения чужого авторства. //Ж. Вестник ККО АН РУ. 2006. -1-сон. -С.71-73.

158. Саидов А.Х. Сравнительное правоведение. Ўқув қўлланма. –Т.: Адолат, 1999. -480 б.

159. Самархўжаев Б.Б. Правовое регулирование страхования иностранных инвестиций. //Ж.Давлат ва ҳуқуқ. -2003. 3-сон. -С.68-70.

160. Саекеева Р. Правовое положение иностранцев в Республике Каракалпакстан.//Ж.Вестник ККО АН РУ. -2002. -1-2-сон.-С.85-86.

161. Собиров Ҳ. Суғурта. Рисола. Т.: Меҳнат, 1998. -3 б.т.

162. Синдоров К. Қишлоқ хўжалиги соҳасидаги шартномалар. (Монография)-Т.: Янги аср авлоди, 2003. -251 б.

163. Ташманов Ғ. Минтақаларда аҳолига хизмат кўрсатиш ва сервис соҳаларини ривожлантириш // Ўзбекистон Республикаси Фанлар Академияси Иқтисодиёт институти конференция материаллар тўплами. – Тошкент: 2007.- Б.261-263.

164. Туребеков Т. Банковская тайна как имущественные и личные неимущественные права граждан. //Ж.Хозяйство и право. -2003. -6-сон. –Б.33-34.

165. Туребеков Т. Рентные отношения по действующему Гражданскому кодексу (краткий проблемный комментарий). //Сборник молодых ученых Каракалпакстана. -2003. -3-сон. –Б.14-15.

166. Тарихов К., Жарылкаганов Р. Олди-сотди шартномасида товарнинг сифати. //Ж.Вестник ККО АН РУ. -2005. -4-сон. –Б.34-35.

167. Турсунов Й. Суғурта ҳуқуқи. Рисола. -Т.: Ўзбекистон, -2000. -3,9 б.т.

168. Тошев Б.Н. Авторское право. (Монография). -Т.: Изд. народного наследия им.А.Кадыри, 1997. -120 с.

169. Тошев Б.Н. Муаллифлик ҳуқуқи. (Монография). -Т.: А.Қодирий номидаги халқ мероси нашриёти, 1997. -168 б.

170. Холмуминов Ж.Т. Гражданское и семейное право. Часть 2. Альбом схем. Учебное пособие. -Академия МВД, 2002. -233 б.

171. Холмўминов Ж.Т., Нарматов Н. Фукаролик ва оила ҳуқуқи. 1 қисм. Чизмалар альбоми. Ўқув қўлланма. –Т.: ИИВ Академияси, 2002. -340 б.

172. Холмўминов Ж.Т., Нарматов Н. Фукаролик ва оила ҳуқуқи. 2 қисм. Чизмалар альбоми. Ўқув қўлланма. –Т.: ИИВ Академияси, 2002. -234 б.

173. Холмумунов Ж.Т. Гражданское семейное право. Часть 1. Альбом схем. Учебное пособие. -Академия МВД, 2002. -150 б.

174. Шоҳназаров Б. Ворислик ҳуқуқи кимга берилади? //-Инсон ва қонун. -2002. -5 март.

175. Эгамбердиева Н. Кредиторнинг айби сабабли етказилган зарарни тўлашдан озод этиш. //Фуқаролик қонунчилиги ривожланиши ва долзарб муаммолари мавзусидаги халқаро илмий-амалий конференция материаллари. –Т.: ТДЮИ, 2006. –Б.430-439.

176. Эгамбердиева Н. Савдо муносабатларида тарафларга етказилган зарарни қоплаш. //Бозор иқтисодиёти шароитида савдо муносабатларини ҳуқуқий таъминлаш муаммолари мавзусидаги илмий-амалий конференция материаллари. –Т.: ТДЮИ, 2004. –Б.129-130.

177. Эгамбердиева Н.Х. Инсон ҳуқуқлари Умумжахон декларациясида фуқароларнинг соғлиғига етказилган зарарни қоплаш қоидалари // Инсон ва қонун.- Тошкент:. 2008 .

178. Эгамбердиева Н. Маънавий зарарни қоплаш муаммолари. //Ж.Хўжалик ва ҳуқуқ. -2003. -11-сон. –Б.20-22.

10. Интернет

1. http://www.allpravo.ru/
2. http://www.bankir.ru/
3. http://www.businessadviser.ru/
4. http://www.cis2000.ru/
5. http://www.court.by/
6. http://www.custody.ru/
7. http://www.deloshop.ru/
8. http://www.ebrd.org/

9. http://www.economist.com/
10. http://www.europe.eu/
11. http://www.expert.ru/
12. http://www.fortune.com/
13. http://www.gaap.ru/
14. http://www.glossary.ru/
15. http://www.imf.org/
16. http://www.iosco.org/
17. http://www.interbrand.com/
18. http://www.law.harvard.edu/
19. http://www.lexis.com/
20. http://www.lin.ru/
21. http://www.naufor.ru/
22. http://www.oecd.org/
23. http://www.pravovest.ru/
24. http://www.sec.gov/
25. http://www.spc.gov.uz/
26. http://www.ssrn.com/
27. http://www.uzse.com/
28. http://www.worldbank.com/
29. http://www.yurpractika.com/
30. http://www.islamlib.com/
31. http://www.yaseen.ru/
32. http://www.narodnoeslovo.uz/
33. http://www.lawschool.hotmail.ru/
34. http://www.counterpart.org.kg/
35. http://www.bankrotstvo.ru/
36. http://www.pbc.kirov.ru/
37. http://www.interbrand.com/

СОДЕРЖАНИЕ

Предисловие 5

Глава 29. Договор купля – продажи 6
§ 1. Развитие договорных отношений по купле-продаже 8
§ 2. Договор розничной купли – продажи 68
§ 3. Договор поставки 92
§ 4. Государственный контракт на поставку товаров 109
§ 5. Договор контрактации 122
§ 6. Договор энергоснабжения 140
§ 7. Договор продажи недвижимости 158
§ 8. Договор продажи предприятия 170
§ 9. Правовые основы договора купли-продажи во внешнеторговых отношениях 181

Глава 30. Мена 191

Глава 31. Договор дарения. Пожертвование 197

Глава 32. Договор ренты 205
§ 1. Общие положения 205
§ 2. Постоянная рента 210
§ 3. Пожизненная рента 213

Глава 33. Отчуждение жилого дома (квартиры) с условием пожизненного содержания 215

Глава 34. Имущественный наем (Аренда) 222
§ 1. Общие положения 222
§ 2. Прокат 235
§ 3. Аренда транспортных средств 240
§ 4. Аренда зданий и сооружений 248
§ 5. Аренда предприятия 258
§ 6. Лизинг (финансовая аренда) 266

Глава 35. Наем жилого помещения 276

Глава 36. Договор безвозмездного пользования 315

Глава 37. Подряд 323
§ 1. Общие положения о подряде 323
§ 2. Договор бытового подряда 338
§ 3. Договор строительного подряда 341
§ 4. Подряд на выполнение проектных и изыскательских работ 354
§ 5. Подряд на научно – исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы 355

Глава 38. Возмездное оказание услуг 360

Глава 39. Договор перевозки 366

Глава 40. Договор транспортной экспедиции 387

Глава 41. Заем и кредит 402
§ 1. Заем 402
§ 2. Кредит 407

Глава 42. Финансирование под уступку денежного требования 430

Глава 43. Договор банковского вклада 439

Глава 44. Договор банковского счета 447

Глава 45. Расчеты 457
§ 1. Общие положения о расчетах 457
§ 2. Расчеты платежными поручениями 467
§ 3. Расчеты по аккредитиву 476
§ 4. Расчеты по инкассо 482
§ 5. Расчеты чеками 488

Глава 46. Поручение 500

Глава 47. Действия в чужом интересе без поручения 508

Глава 48. Комиссия 511

Глава 49. Доверительное управление имуществом 521

Глава 50. Комплексная предпринимательская лицензия (франшизинг) 535

Глава 51. Хранение 550
§ 1. Общие положения о хранении 550
§ 2. Отдельные виды хранения 561
§ 3. Хранение в товарном складе 565
Глава 52. Страхование 569

Глава 53. Договор простого товарищества 584

Глава 54. Публичный конкурс 596

Глава 55. Публичное обещание награды 599

Глава 56. Проведение игр и пари 601

Глава 57. Обязательства вследствие причинения вреда 603
§ 1. Общие положения 604
§ 2. Возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина 612
§ 3. Возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ, услуг 622
§ 4. Компенсация морального вреда 626

Глава 58. Обязательства вследствие неосновательного обогащения ... 630

Глава 59. Интеллектуальная собственность. Общие положения ... 633

Глава 60. Авторское право ... 672

Глава 61. Смежные права ... 699

Глава 62. Право на промышленную собственность (право на изобретение, полезную модель, промышленный образец) ... 708

Глава 63. Права на новые сорта растений и новые породы животных ... 720

Глава 64. Защита нераскрытой информации от незаконного использования ... 726

Глава 65. Средства индивидуализации участников гражданского оборота,товаров, работ и услуг ... 731
§ 1. Фирменное наименование ... 731
§ 2.Товарный знак (знак обслуживания) ... 736
§ 3.Наименование места происхождения товара ... 743
Глава 66. Общие положения о наследовании ... 751

Глава 67. Наследование по завещанию ... 773

Глава 68. Наследование по закону ... 783

Глава 69. Приобретение наследства ... 789

Глава 70. Применение норм международного частного права к гражданско- правовым отношениям. Общие положения ... 801

Глава 71. Коллизионные нормы ... 805
§ 1. Лица ... 816
§ 2. Личные неимущественные права. Интеллектуальная собственность ... 821
§ 3. Сделки. Представительство. Исковая давность ... 825
§ 4. Вещные права ... 827
§ 5. Договорные обязательства ... 830
§ 6. Внедоговорные обязательства ... 832
§ 7. Наследственное право ... 835

Заключение ... 842

Список использованных источников и литературы ... 843

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

(Особенная часть)

УЧЕБНИК

Редактор: ***Воинова М.Г.***
Технический редактор: ***Боймаматов А.А.***
Компьютерная верстка: ***Садритдинов Б.Б.***.

Подписано в печать: **22.07.2009**г.
Усл. печ.л: **54**. Тираж: **200**шт. Заказ: №**24**.
Отпечатано в типографии **ЧП "Ахмедова Г.А.".**

9 789943 380028

1ЮТ 2014